

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САМАРСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ АКАДЕМИКА С.П. КОРОЛЕВА»
(САМАРСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ)

И.О. ПАВЛОВА, Д.А. МИХАЙЛОВ

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

Рекомендовано редакционно-издательским советом федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Самарский национальный исследовательский университет имени академика С.П. Королева» в качестве учебного пособия для студентов, обучающихся по основным образовательным программам высшего образования по направлениям подготовки 24.04.04 Авиационное строительство (магистерская программа «Авиационное строительство и авиационные системы») и 25.04.02 Техническая эксплуатация авиационных электросистем и пилотажно-навигационных комплексов (магистерская программа «Моделирование и оптимизация процессов эксплуатации систем и комплексов авиационной техники»)

САМАРА
Издательство Самарского университета
2018

УДК 34(075)
ББК 67.404.3я7
П121

Рецензенты: д-р техн. наук, проф. В.Ф. Путько ;
канд. юр. наук, доц. О.В. Клёнкина

Павлова, Ирина Олеговна

П121 **Интеллектуальная собственность:** учеб. пособие /
И.О. Павлова, Д.А. Михайлов. – Самара: Изд-во Самарского
университета, 2018. – 88 с.

ISBN 978-5-7883-1277-4

Данное пособие посвящено практическим и теоретическим аспектам интеллектуальной собственности. На основе международных договоров и ГК РФ рассмотрены правовое положение субъектов и объектов авторского права и смежных прав, недостатки и противоречия системы авторского права и смежных прав, основные понятия теории патентного права (понятие, объекты, субъекты патентного права), приведены общая характеристика и методы правовой охраны отдельных видов средств индивидуализации.

Пособие предназначено для студентов, обучающихся по направлениям подготовки 24.04.04 Авиастроение и 25.04.02 Техническая эксплуатация авиационных электросистем и пилотажно-навигационных комплексов.

Подготовлено на кафедре организации и управления перевозками на транспорте.

УДК 34(075)
ББК 67.404.3я7

ISBN 978-5-7883-1277-4

© Самарский университет, 2018

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	5
1. Интеллектуальная собственность	6
1.1. Общие положения	6
1.2. Основные понятия интеллектуальной собственности	7
1.3. Интеллектуальное право и виды интеллектуальных прав.....	11
1.3.1. Личное имущественное право.....	11
1.3.2. Исключительное право	14
2. Авторское право	18
2.1. Общие положения	18
2.2. Венецианское авторское право	18
2.3. Английское авторское право	19
2.4. Бернская конвенция.....	20
2.5. Всемирная конвенция об авторском праве	21
2.6. Соглашение ТРИПС	22
2.7. Договор ВОИС по авторскому праву	22
2.8. Российское авторское право.....	23
2.9. Субъекты авторского права.....	24
2.10. Объекты авторского права.....	25
2.11. Принцип автоматической охраны.....	26
2.11.1. Условия правовой охраны	27
2.11.2. Сфера действия авторского права.....	27
2.12. Служебные произведения.....	28
2.13. Совместные произведения.....	30
2.14. Составные произведения	31
2.15. Производные произведения.....	32
2.16. Права авторов и иных лиц	33
2.16.1. Личные имущественные права.....	33
2.16.2. Исключительное имущественное авторское право.....	35
2.16.3. Срок действия авторского права.....	40
3 Смежные права	42
3.1. Общие положения	42
3.2. Субъекты смежных прав.....	43
3.3. Объекты смежных прав.....	44
3.4. Личное неимущественное право	46
3.5. Исключительные имущественные смежные права	47
3.6. Срок действия смежных прав.....	47

4. Патентное право	49
4.1. Общие положения	49
4.2. Объекты патентного права	50
4.3. Субъекты промышленного права	55
4.4. Условия патентоспособности.....	56
4.5. Оформление патентных прав.	58
4.6. Срок действия промышленного права	65
5. Средства индивидуализации	70
5.1. Понятие средств индивидуализации. Общая характеристика их правовой охраны	70
5.2. Правовая охрана фирменных наименований.....	71
5.3. Правовая охрана товарных знаков и знаков обслуживания	74
5.4. Правовая охрана наименований мест происхождения товаров.....	79
5.5. Правовая охрана коммерческих обозначений	83
5.6. Защита прав на средства индивидуализации	84
Библиографический список	87

ВВЕДЕНИЕ

Экономический оборот современного общества невозможно представить без объектов интеллектуальной собственности. Сегодня сфера их распространения не только и не столько личное потребление, но прежде всего общественное производство. Любое предприятие как имущественный комплекс включает в себя две группы элементов: материальные и нематериальные. По некоторым данным доля нематериальных активов в стоимости активов крупнейших компаний мира составляет от 30 до 60%, и эта величина имеет устойчивую тенденцию к росту.

Интеллектуальная собственность выступает объектом самых разнообразных сделок – от классической купли-продажи и традиционных авторских и лицензионных договоров до вклада в уставный капитал и коммерческой концессии.

За сравнительно небольшой срок, измеряемый всего лишь двумя сотнями лет, кардинально изменились виды и объем интеллектуальных продуктов, вовлекаемых в гражданский оборот и получающих правовую защиту. В настоящее время не только художественные произведения и отдельные результаты технического творчества, но и новые и новые результаты интеллектуальной деятельности приобретают или уже приобрели статус объекта гражданско-правового регулирования, все новые и новые сферы интеллектуальной деятельности заявляют о себе как об источнике таких объектов, нуждающемся в законодательном регулировании и охране. Достижения биологической науки, генетики, развитие электронно-вычислительной техники, возникновение и развитие звуко- и видеозаписывающей аппаратуры послужили причиной появления новых нормативных актов, регулирующих отдельные виды результатов интеллектуального творчества, как вызванных к жизни этими процессами, так и вовлеченными ими в гражданский оборот. Постепенно сложились объективные предпосылки, делающие возможной разработку универсальной системы охраны не только отдельных видов, но всех видов результатов интеллектуальной деятельности.

Все это дает повод говорить о тенденции объединения отдельных правовых институтов интеллектуальной собственности в единую подотрасль гражданского права.

1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

1.1. Общие положения

Что такое интеллектуальная собственность? Какое место она занимает в системе общественных и юридических ценностей?

Интеллектуальная собственность и результаты творческой деятельности неразрывно связаны между собой.

Для предпринимателя интеллектуальная собственность – часть его имущества, наиболее ценные нематериальные активы, которые обеспечивают ему преимущества в борьбе с конкурентами на рынке и которые он использует в своей предпринимательской деятельности в целях извлечения прибыли. Для потребителя (физического лица, использующего охраняемый результат интеллектуальной деятельности в целях личного потребления) интеллектуальная собственность выглядит как некоторое нематериальное благо (продукт чужого труда), которое он использует для удовлетворения своих потребностей. Для государства интеллектуальная собственность – совокупность результатов интеллектуальной деятельности и лиц, нуждающихся в правовой охране своих прав на эти результаты. Государство также выступает и одним из правообладателей.

Правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности, как считают некоторые ученые, началась чуть больше 200 лет назад. Для правовой системы, развивающейся более 3 тыс. лет, возраст «младенческий», период интенсивного развития.

Свое начало институт прав интеллектуальной собственности берет в Европе. Проявление правовой охраны произведений, которая впоследствии была названа авторским правом связывают с появлением книгопечатания.

В 1440 г. Иоганн Гуттенберг изобрел технологию, которая позволяла издавать книги массовыми тиражами, что привело к широкому распространению знания, накопленного в дорогих и редких рукописных книгах. Именно он получил первую охранную привилегию Венецианского государства.

Исторически вначале правовую охрану получили лишь отдельные виды результатов интеллектуальной деятельности – художе-

ственные произведения и некоторые результаты технического творчества, легко формализуемые средствами права, т.е. поддающиеся описанию с помощью правовых конструкций.

Как правило, каждому типу объектов интеллектуальной деятельности соответствует отдельный вид правового регулирования, представленный особым правовым институтом, — авторское право, изобретательское право, патентное право, право на открытие. Каждый из этих институтов развивался и сформировался как самостоятельное и обособленное структурное подразделение гражданского права, представленное отдельным нормативным актом.

1.2. Основные понятия интеллектуальной собственности

Предоставление права на результаты творческой деятельности автора означало, что произведение или изобретение признавалось собственностью автора. Впоследствии такой вид собственности стали называть промышленной, литературной, художественной собственностью, а с 1893 г. — интеллектуальной собственностью.

Интеллектуальная собственность — это установленное юридическим законом право некоторых лиц на результаты интеллектуальной деятельности этих же лиц и иных лиц. Право интеллектуальной собственности устанавливается юридическими законами, которые отличаются от законов природы и общества. Законы природы существуют независимо от человека. Эти законы могут быть открыты, проверены, использованы, но не могут быть изменены. Законы общества существуют независимо от отдельного человека и имеют отложенное действие. Юридические законы создаются элитой общества для обеспечения своих интересов. Они нуждаются в обеспечении правоохранительными и правоприменительными органами.

Правовая система интеллектуальной собственности образована национальным законодательством и международными договорами.

Основными признаками интеллектуальной собственности являются:

- интеллектуальная собственность нематериальна. В этом ее главное и важнейшее отличие от собственности на вещи (собственность в классическом смысле). Если у Вас есть вещь, Вы можете пользоваться ей сами или передать в пользование другому лицу. Однако невозможно в один момент времени использовать одну вещь вдвоем независимо друг от

друга. Если Вы обладаете интеллектуальной собственностью, Вы можете использовать ее сами и одновременно предоставить права на нее другому лицу. Причем этих лиц могут быть миллионы, и все они могут независимо друг от друга использовать один объект интеллектуальной собственности;

- интеллектуальная собственность абсолютна. Это означает, что одному лицу – правообладателю – противостоят все остальные лица, которые без разрешения правообладателя не вправе использовать объект интеллектуальной собственности. Причем отсутствие запрета использовать объект не считается разрешением;
- нематериальные объекты интеллектуальной собственности воплощаются в материальных объектах. Приобретая диск с музыкой, Вы становитесь собственником вещи, но не правообладателем музыкальных произведений, которые на нем записаны. Поэтому Вы вправе делать все что угодно с диском, но не с музыкой. Неправомерно, например, будет изменять музыкальное произведение, аранжировать или обрабатывать иным образом;
- в России объект должен быть прямо назван интеллектуальной собственностью в законе. Т.е. не всякий результат интеллектуальной деятельности и не всякое средство индивидуализации является интеллектуальной собственностью. В частности, доменное имя индивидуализирует сайт в Интернете и может индивидуализировать лицо, использующее этот сайт, однако интеллектуальной собственностью доменное имя не является, т.к. не упомянуто в качестве такого в законе. Несомненно, открытия есть результат интеллектуальной деятельности, но в настоящее время в России интеллектуальной собственностью они не признаются. Определение системы правовой охраны интеллектуальной собственности требует раскрытия двух правовых категорий: объекты собственности и субъекты прав собственности.

Результаты деятельности, на которые предоставлены права тем или иным лицам национальным законодательством и международными договорами, объединяют понятием объекты интеллектуальной собственности – это результаты и деятельность, которым предоставлена правовая охрана. Отличительной чертой этого понятия является,

что объектами интеллектуальной собственности выступают не любые результаты интеллектуальной деятельности, а только те, на которые распространяется действие соответствующих юридических законов.

Перечень объектов интеллектуальной собственности, как правило, соответствует уровню развития общества. Ранее к объектам интеллектуальной собственности относились в основном изобретения, товарные знаки, произведения литературы, науки и искусства. С развитием общества к объектам интеллектуальной собственности добавились исполнения, фонограммы, фильмы, передачи организаций вещания, компьютерные программы, базы данных, географические указания, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и т.д. Расширение количества охраняемых объектов интеллектуальной собственности вызвано стремлением правообладателей новых объектов получить монопольное право на их использование.

В соответствии с современными представлениями интеллектуальная собственность представляет собой правовое положение трех категорий объектов интеллектуальной деятельности:

- объекты авторского права и смежных прав;
- объекты патентного права;
- маркетинговые обозначения.

Объекты патентного права и маркетинговые обозначения объединяют понятием «объекты промышленного права» или «объекты промышленной собственности».

Правовое различие между двумя категориями объектов интеллектуальной собственности заключается в *принципах возникновения права*: право на объекты авторского права и смежных прав возникает в силу создания этих объектов, а право на большинство объектов промышленной собственности возникает после их регистрации и получения охраняемых документов.

В настоящее время признаются следующие объекты интеллектуальной собственности:

- произведения литературы, науки и искусства;
- исполнения некоторых видов произведений;
- фонограммы;
- передачи вещательных организаций;
- изобретения;
- промышленные образцы;
- топологии интегральных микросхем;

- сорта растений;
- товарные знаки;
- наименования мест происхождения товаров;
- фирменные наименования;
- научные открытия;
- защита от недобросовестной конкуренции;
- закрытая информация.

Субъектами прав собственности являются:

- авторы как владельцы нематериальных прав;
- собственники как владельцы имущественных прав, то есть исключительных прав;
- лица, приобретающие исключительные и неисключительные права по лицензионным договорам;
- наследники и другие правообладатели.

Субъектами правоотношений в сфере интеллектуальной собственности в Российской Федерации помимо постоянных и временных владельцев прав являются:

- Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Российское агентство по патентам и товарным знакам — Роспатент).
- Федеральный институт промышленной собственности при Роспатенте.
- Палата по патентным спорам при Роспатенте.
- Российский государственный институт интеллектуальной собственности.
- Государственная комиссия РФ по испытанию и охране селекционных достижений.
- Государственный комитет по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур.
- Федеральное агентство по охране результатов интеллектуальной деятельности (ФАПРИД) при Министерстве юстиции РФ.
- Гражданские суды.
- Арбитражные суды.
- Российское авторское общество.
- Российская антипиратская организация.
- Российское общество по управлению правами исполнителей.
- Международная федерация производителей фонограмм.

- Центр независимой комплексной экспертизы и сертификации систем и технологий.
- Патентные поверенные.
- Лицензиаты (предприятия, издательства, производители фонограмм, аудио- и видеопродукции, организации вещания и др.)

1.3. Интеллектуальное право и виды интеллектуальных прав

В соответствии со ст. 1226 Гражданского кодекса РФ на результаты интеллектуальной деятельности признаются интеллектуальные права, которые удовлетворяют определенным условиям правоспособности. Этими свойствами являются:

- исключительность, т.е. невозможность стать общедоступным;
- отчуждаемость, т.е. возможность передачи от одного лица к другому на основе договора;
- универсальность, т.е. способность обмениваться на любые рыночные товары;
- Интеллектуальное право – это право на охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности.

Существует три вида интеллектуальных прав:

- личное имущественное право;
- исключительное право;
- иные права – по своей природе разнородны и выделены в отдельную группу, т.к. не могут быть отнесены ни к первой, ни ко второй группе. Примерами являются право доступа, право следования.

Рассмотрим поподробнее эти виды.

1.3.1. Личное имущественное право

Российское законодательство предусматривает целый комплекс личных неимущественных прав, призванных обеспечить всестороннюю защиту нематериальных интересов автора.

В соответствии с положениями ст. 150 ГК РФ принадлежащие авторам личные неимущественные права неотчуждаемы и не переда-

ваемы иным способом, причем даже сам автор не может от них отказаться. Так, недопустима какая-либо передача права авторства по договору. Автор сам должен определить, как будет указываться его имя при использовании произведения, разрешает ли он публиковать произведение анонимно или вносить в него изменения и т.д.

После смерти автора принадлежащие ему личные неимущественные права могут защищаться иными лицами в случаях и в пределах, предусмотренных законодательством.

На необходимость соблюдения личных неимущественных прав не может каким-либо образом влиять передача другим лицам исключительного права на произведение или предоставление им прав на использование произведения. Личные неимущественные права автора должны соблюдаться независимо от того, кому принадлежит исключительное право на произведение.

Право авторства, под которым понимается право признаваться автором произведения (п. 1 ст. 1265 ГК РФ), является краеугольным понятием всей системы авторских прав. Именно определение авторства позволяет говорить о возникновении у автора произведения и дальнейшем переходе к другим лицам авторских прав на такое произведение.

В случае любого отрицания авторства или плагиата (присвоения авторства) автор вправе требовать признания того факта, что он действительно является автором произведения.

Право автора на имя, т.е. право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, т.е. анонимно (ст. 1265 ГК РФ), позволяет автору по его выбору требовать, чтобы его имя указывалось при любом использовании произведения, причем в том виде, как это будет согласовано с автором, либо использование осуществлялось с указанием определенного автором псевдонима, либо использование осуществлялось анонимно, без указания имени автора.

Вопрос о порядке указания имени автора желательно решать при заключении договора, на основании которого будет использоваться произведение. В то же время разрешение на использование произведения анонимно или определение порядка указания имени либо псевдонима автора могут быть установлены как дополнительным соглашением с автором, так и путем получения одностороннего разрешения (согласия) от автора.

В случае опубликования произведения анонимно или под псевдонимом издатель считается «представителем» автора, не пожелавшего раскрыть свою личность. Кодекс предусматривает, что именно издатель уполномочен принимать меры для защиты прав автора в таких случаях.

Таким образом, издателю произведения, опубликованного анонимно или под псевдонимом, предоставляется возможность защищать права автора и принимать меры для их реализации, за исключением случаев, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности либо сам автор раскрыл свою личность и заявил о своем авторстве.

Право на неприкосновенность произведения призвано гарантировать защиту произведения от искажений. В соответствии со ст. 1266 ГК РФ не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями.

Закрепление особого права на неприкосновенность произведения и защиту произведения от искажений является одним из нововведений, появившихся в отечественном законодательстве в результате принятия части четвертой ГК РФ.

В ст. 1267 ГК РФ устанавливается *принцип бессрочной охраны авторства, имени автора и неприкосновенности произведения*: «авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно».

Автору предоставляется право назначить лицо, на которое он хотел бы возложить охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения. Такое лицо должно назначаться в порядке, установленном для назначения исполнителя завещания, следовательно, приобретение им соответствующих полномочий зависит от его согласия и соблюдения требований ст. 1134 ГК РФ. Такое лицо может осуществлять свои полномочия пожизненно.

Автору принадлежит *право на обнародование произведения*, т.е. право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые сделает произведение доступным для публики «для всеобщего сведения» (ст. 1268 ГК РФ).

Таким образом, *обнародование произведения* – это осуществление с согласия автора любого действия, благодаря которому произведение впервые становится доступным для представителей публики,

например путем его показа по телевидению, публичного исполнения (концерт, лекция и т.д.), публичного показа (размещение картины в художественной галерее), опубликование в журнале, издание в виде книги и т.д.

1.3.2. Исключительное право

Исключительное право – совокупность принадлежащих правообладателю (гражданину или юридическому лицу) прав на использование по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (п. 1 ст. 1229 ГК РФ).

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

Законодательством могут устанавливаться ограничения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, в том числе в случае, когда использование результатов интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение.

Например, ст. 1360 ГК РФ устанавливает, что Правительство Российской Федерации имеет право в интересах обороны и безопасности разрешить использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия патентообладателя с уведомлением его об этом в кратчайший срок и с выплатой ему соразмерной компенсации.

ГК РФ устанавливает сроки действия исключительных прав.

Исключительное право может возникать:

- в силу факта создания результата творческой деятельности;
- в силу получения охранного документа (патента);
- в силу государственной регистрации результата творческой деятельности.

На территории Российской Федерации действуют исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, установленные международными договорами Российской Федерации и ГК РФ.

Распоряжение исключительным правом осуществляется с помощью договорных форм. Основными формами являются:

- договор об отчуждении исключительных прав (авторский договор);
- лицензионный договор.

Рассмотрим подробнее понятие и содержание авторского договора.

По договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на полном объеме другой стороне (приобретателю), а приобретатель обязуется уплатить правообладателю вознаграждение.

Авторский договор должен предусматривать:

- способы использования результата интеллектуальной деятельности (конкретные права, передаваемые по данному договору);
- срок, на который передается право; и территорию, на которую распространяется действие этого права на указанный срок;
- размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут необходимыми.

При отсутствии в авторском договоре условия о сроке передачи прав договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора.

Вознаграждение определяется в договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования или в виде твердо зафиксированной суммы или иным образом. Права, переданные по

договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам, если это предусмотрено договором.

Авторский договор должен быть заключен в письменной форме.

Авторский договор об использовании произведения в периодической печати может быть заключен в устной форме.

При продаже экземпляров компьютерных программ и баз данных договор считается заключенным в письменной форме, если его условия (условия использования программ и базы данных) изложены соответствующим образом на экземплярах программы или баз данных.

Лицензионный договор – это соглашение о передаче правообладателем (лицензиаром) прав на использование объектов интеллектуальной собственности в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), причем последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

Лицензионный договор является единственным документом, регулирующим отношения лицензиата и лицензиара. Законодательство не устанавливает специфические условия, которые должны быть отражены в лицензионном договоре. Лицензиат и лицензиар свободны в установлении своих прав, обязанностей и и иных условий.

Лицензионный договор является торговой сделкой и предполагается возмездным, т.е. лицензиат принимает на себя обязательства вносить лицензиару предусмотренное договором вознаграждение.

Лицензионное вознаграждение – платежи за предоставление прав на использование объектов интеллектуальной собственности, являющегося предметом лицензионного соглашения.

Лицензионные вознаграждения бывают нескольких видов:

- «роялти» – текущие (периодические) отчисления в виде фиксированных ставок объема реализуемой по лицензионному договору продукции (услуг) через определенные промежутки времени;
- «паушальный платеж» – твердо зафиксированная сумма вознаграждения за предоставленные по лицензионному договору права на использование объектов интеллектуальной собственности, вне зависимости от фактических размеров реализуемой лицензионной продукции (услуг). Паушальный платеж может производиться как единовременно, так и в рассрочку.

Лицензионные договоры отличает от других договоров (аренды, купли-продажи):

- долговременность (от 5 до 20 лет);
- продажа прав не происходит, часть прав, в том числе титул правообладателя остается за лицензиатом.

Лицензии различаются по объему передаваемых лицензиату прав:

- простая лицензия (неисключительная) – предоставляет права использования объектов промышленной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования и права выдачи лицензии другим лицам; лицензиар может выдать несколько простых лицензий на одной территории и, кроме того, сам может осуществлять все права по распоряжению объектами промышленной собственности;
- исключительная лицензия – предоставляет права монопольного использования объектов промышленной собственности и с сохранением за лицензиаром права его использования в части, не передаваемой лицензиату, но без права выдачи лицензии другим лицам;
- возвратная лицензия – предоставляет лицензиару право на использование усовершенствований объектов промышленной собственности, разработанных лицензиатом;
- полная лицензия – предоставляет все права использования объектов интеллектуальной собственности без определения территории и срока действия, на полный срок действия охранного документа.

По форме правовой охраны лицензии могут быть патентные, если передача прав осуществляется на объекты промышленной собственности, защищенные патентами или свидетельствами, и беспатентные, если объектом лицензии являются незапатентованные решения – ноу-хау и другая коммерчески ценная информация.

2. АВТОРСКОЕ ПРАВО

2.1. Общие положения

Авторское право – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

Теоретические предпосылки авторского права базируются на необходимости для человечества иметь широкий доступ ко всем достижениям творческой деятельности и вытекающей отсюда обязанности вознаграждать тех, кто способствует возникновению и распространению этих достижений.

Несмотря на национальную и культурную специфику стран мира, экономически развитые страны смогли установить в мире фактически унифицированный подход к авторскому праву.

Для того, чтобы понять сущность и предназначение современной системы авторского права, кратко рассмотрим вопросы возникновения и эволюцию развития авторского права.

2.2. Венецианское авторское право

Моральные или личностные неимущественные права авторов стали естественным образом признаваться с появлением письменности, письменных литературных произведений. Экономические или исключительные имущественные права стали косвенным образом признаваться только после изобретения печатной технологии И. Гуттенбергом в 1440 г. и становления полиграфической промышленности в ряде европейских стран.

Главная причина возникновения имущественных прав на опубликованные произведения связана с ущербом, наносимым издателям от перепечатки их книг другими издателями. Когда такая перепечатка книг приняла массовый характер, т. е. когда появилось явление, которое сейчас неправомерно называют «пиратством», а точнее – нарушением авторского права, издатели стали обращаться за защитой к государству. Венецианская республика первой приняла в 1476 г. Указ

о патентах или привилегиях, который распространялся на некоторые творения человеческого разума, в частности на изобретения и книги. Правительственные привилегии в книгоиздательском деле были первой формой охраны интересов издателей и авторов издаваемых произведений, и можно считать, что имущественное авторское право появилось вместе с привилегиями на издание книг.

В случае нарушения запрета на перепечатку книг к нарушителям применялись меры наказания: конфискация всех экземпляров книги и штраф за каждый экземпляр книги.

Привилегии Венецианской республики предоставляли издателю право на один из видов использования произведения – право на воспроизведение.

Еще одна важная особенность привилегий заключалась в том, что они преследовали политические и экономические цели. Политически государство выполняло цензурные функции, не допуская к изданию произведения, которые могли представлять опасность для государства и церкви. С другой стороны, государство и его доверенные лица были заинтересованы в издании произведений, поскольку полиграфическая промышленность была прибыльной отраслью производства.

2.3. Английское авторское право

Модель защиты интересов издателей, выработанная Венецианской республикой, почти через полтора года получила развитие в Англии.

В английском законе об авторском праве вместо выдаваемых издателями привилегий установилась правовая охрана изданных книг от их перепечатки. Закон устанавливал право издателя на опубликованную книгу на 14 лет с момента ее опубликования и регистрации. Этот срок мог быть продлен еще на 14 лет при жизни автора уже в его пользу. Другими словами, автор мог получить права на свое произведение только спустя 14 лет после его опубликования и регистрации. Эти права автор мог затем уступить любому иному лицу. Когда указанные выше сроки истекали, авторское право прекращалось и произведение становилось общественным достоянием, т. е. его можно было свободно использовать без каких-либо разрешений и ограничений.

В 1842 г. срок действия авторского права был расширен на всю жизнь автора и на семь лет после его смерти, а закон 1899 г. расширил срок действия на 30 лет после смерти автора.

В 1912 г. закон об авторском праве отменил обязательную регистрацию произведений. С 1988 г. стал действовать закон, который признавал впервые за всю историю личные неимущественные права авторов – право авторства и право на защиту репутации автора.

2.4. Бернская конвенция

В 1887 г. в Берне был заключен межгосударственный договор о взаимной охране авторского права. В этой Конвенции государства выразили своё намерение наиболее эффективным и унифицированным образом защищать права авторов.

В основе Бернской конвенции лежат следующие принципы охраны произведений:

- принцип национального режима – произведения пользуются во всех государствах Союза той же охраной, какая предоставляется произведениям их собственных граждан;
- принцип автоматической охраны – охрана произведений не обуславливается выполнением каких-либо формальностей, например, регистрации, депонирования, опубликования, обнародования;
- принцип независимости охраны – охрана произведений в странах Союза не зависит от охраны в стране происхождения произведения;
- принцип ретроактивной охраны – после вступления в члены Союза страна охраняет созданные в странах Союза произведения, даже если они до вступления в Союз не охранялись в этой стране;
- принцип ограничения права на воспроизведение – допустимо воспроизведение произведений в определенных особых случаях при условии, что такое воспроизведение не наносит ущерба нормальному использованию произведения и не ущемляет необоснованным образом законные интересы автора.

Конвенция устанавливает следующие минимальные нормы охраны, которые распространяются на подлежащие охране произведения и предоставляемые права, а также на срок охраны.

1. Охрана распространяется на научные, литературные или художественные произведения, независимо от способа или формы их выражения.

2. Личными неимущественными правами автора признаются:

- право авторства на произведение;
- право на защиту репутации автора.

Имущественными правами признаны:

- право на воспроизведение произведения;
- право на публичное исполнение произведения;
- право на сообщение для всеобщего сведения исполнения произведения;
- право на переработку произведения.

3. Охрана начинается с момента создания произведения и продолжается не менее 50 лет после смерти автора.

В настоящее время членами Бернской конвенции являются более 165 государств, в том числе и Россия.

2.5. Всемирная конвенция об авторском праве

В 1928 г. Лига Наций предложила унифицировать законодательство об авторском праве в различных странах, поручив разработку предложений Институту интеллектуального сотрудничества, правопреемником которого после второй мировой войны стала ЮНЕСКО. В 1952 г. в Женеве Межправительственная конференция по авторскому праву приняла Всемирную конвенцию об авторском праве, которая вступила в силу 16 сентября 1955 г.

Конвенция установила следующие основные принципы охраны:

- принцип национального режима – опубликованные произведения граждан любого государства пользуются в другом государстве охраной, которую оно предоставляет произведениям своих граждан;
- принцип государственной охраны прав авторов – каждое государство обязано принять меры для обеспечения эффективной охраны прав авторов на научные, литературные и художественные произведения;
- принцип соблюдения формальностей – произведение охраняется авторским правом, если на нем указаны конвенционный знак ©, имя автора и год первого опубликования произведения.

Всемирная конвенция ввела ряд новшеств. В частности, она признала право на перевод, правда с некоторыми ограничениями.

Так же положение о сроке действия: это период жизни автора и 25 лет после смерти.

В настоящее время около 100 стран являются членами Всемирной конвенции.

2.6. Соглашение ТРИПС

Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности – ТРИПС является составляющим положением Всемирной торговой организации (ВТО). И инициатором её создания была страна США.

Основная цель создания – это глобализация – захват и контроль товарных и ресурсных рынков развивающихся стран.

Соглашение ТРИПС состоит из 73 статей, которые посвящены авторскому праву, смежному, промышленному собственности, обеспечению прав интеллектуальной собственности.

Соглашение ТРИПС установило ряд новых норм в отношении:

- охраны компьютерных программ и баз данных;
- проката товаров с воплощенными охраняемыми произведениями;
- расширение «трёхуровневого критерия» Бернской конвенции;
- срока охраны анонимных произведений.

В настоящее время членами Всемирной торговой организации являются более 150 государств мира.

2.7. Договор ВОИС по авторскому праву

С развитием научно-технического прогресса появилась необходимость признать охрану новых результатов интеллектуальной деятельности.

В договоре ВОИС по авторскому праву сформулированы следующие нормы авторского права:

- соблюдение положений Бернской конвенции;
- охрана формы выражения идей, процессов, методов функционирования или математических концепций;
- охрана компьютерных программ как литературных произведений;

- охрана компиляций данных или другой информации;
- прокат компьютерных программ, кинематографических произведений и произведений, воплощенных в фонограммах;
- право доступа к произведениям в цифровой среде;
- ограничения имущественных прав на основе «трёхуровневого критерия»;
- охрана технических средств защиты произведений;
- охрана электронной информации об управлении правами;
- расширение принципа ретроактивности.

2.8. Российское авторское право

В эволюции авторского права в России можно выделить три периода:

- имперский период – с 1828 г. по 1917 г.;
- советский период – с 1917 г. по 1990 г.;
- современный период – с 1991 г.

Имперский период. Первое законодательство Российской империи в области авторского права принято 22 апреля 1828 г. и относилось к сочинителям и издателям книг. 8 января 1830 г. появилось «Положение о правах сочинителей, переводчиков и издателей», 9 января 1845 г. – «Правила о музыкальной собственности», а 1 января 1846 г. – «Положение о собственности художественной». С 1887 г. все нормы авторского права перенесены в Свод Законов Российской Империи в приложение к ст. 420 «О праве собственности на произведения наук, словесности, художеств и искусств».

Последний Закон Российской империи «Об авторском праве» принят 20 марта 1911 г. Этот прогрессивный для своего времени закон лишь в некоторых отношениях не следовал международным нормам. В частности, допускался свободный перевод зарубежных произведений, не устанавливалась охрана кинематографических произведений и т.д.

Советский период. После крушения Российской империи правоотношения в сфере авторского права регулировались декретами и постановлениями Совета Народных Комиссаров (СНК), которые существенно ограничили права авторов.

Первый советский закон об авторском праве был принят 16 февраля 1925 г. в форме постановления Президиума Центрального Исполнительного Комитета (ЦИК) и СНК СССР «Об основах авторского права». На основании этого постановления Всероссийский ЦИК и СНК приняли Декрет «Об авторском праве».

В постановлении «Об авторском праве» 1925 г. срок действия авторского права установлен в 25 лет с момента опубликования произведения. В 1928 г. срок действия авторского права был распространен на жизнь автора и 15 лет после его смерти. Не считался нарушением авторского права перевод зарубежного произведения, его использование для создания нового произведения и т.д.

Современный период. Новым этапом в развитии российского законодательства об авторском праве стали законы «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» и «Об авторском праве и смежных правах».

Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» был изменен и дополнен в 2004 г., включив нормы «интернетовских договоров» в весьма своеобразной форме.

Новым этапом развития законодательства об авторском праве и смежных правах стали разработка, принятие и вступление в силу 1 января 2008 г. части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации с отменой всех ранее действовавших специализированных законов в области интеллектуальной собственности, в том числе и авторского права.

2.9. Субъекты авторского права

Первичными субъектами авторского права признаются авторы произведений науки, литературы и искусства.

По закону или по договору субъектами имущественного авторского права могут быть:

- авторы произведений;
- наследники авторов;
- работодатели авторов служебных произведений;
- издатели некоторых видов произведений;
- правопреемники юридических лиц;
- правообладатели объектов авторского права.

Авторы – это физические лица, творческим трудом которых созданы произведения науки, литературы или искусства.

Наследники – это лица, которые по закону или завещанию наследуют имущественные права авторов на те или иные произведения.

Работодатели – это лица, которые оплачивают работу авторов по созданию служебных произведений.

Издатели некоторых видов произведений – это лица, издающие энциклопедии, энциклопедические словари, газеты, журналы и иные периодические издания, в том числе сборники научных трудов.

Правопреемники юридических лиц – это лица, к которым перешли имущественные права по закону, договору или в силу других юридических оснований, например, при реорганизации юридических лиц.

Правообладатели объектов авторского права – это лица, обладающие имущественными правами на объекты авторского права.

2.10. Объекты авторского права

Продукт творческой деятельности автора может быть объектом авторского права, если он выражен в какой-либо объективной форме, т.е. в письменной, устной, звукозаписи, изображении, объемно-пространственной и другой форме.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и необнародованные произведения.

Наиболее полный перечень приведен в ст. 1259 ГК РФ.

Согласно этой статье к объектам авторского права относятся:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;

- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- другие произведения.

Часть произведения (включая его название), которая обладает перечисленными в законе признаками и может использоваться самостоятельно, также признается объектом авторского права.

К объектам авторского права также относятся:

- производные произведения, т.е. произведения, представляющие собой переработку другого произведения;
- составные произведения, т.е. произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.
- К числу неохраняемых относятся следующие объекты:
 - официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного судебного характера), а также их официальные переводы;
 - государственные символы и знаки (флаги, гербы, гимны, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки);
 - произведения народного творчества;
 - сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

2.11. Принцип автоматической охраны

Принцип автоматической охраны – авторское право на произведение возникает в силу факта его создания, т. е. нет необходимости выполнять какие-либо формальности в отношении узаконивания этого права. Хотя в некоторых странах в целях защиты авторских прав используют регистрацию и депонирование произведений.

Для выполнения такого рода формальностей размещают на каждом экземпляре произведения конвенционный знак охраны авторского права, состоящий из трех элементов:

- латинской буквы «С» в окружности (©);

- наименования обладателя имущественных прав;
- года первого опубликования произведения.

Конвенционный знак охраны авторского права – оповещение об имущественном праве тех или иных лиц. Но наличие или отсутствие его не имеет никакого отношения к наличию прав, которые могут возникнуть в силу создания и объективного существования произведения.

2.11.1. Условия правовой охраны

Принцип автоматической охраны распространяется на произведение науки, литературы и искусства, если выполнены следующие условия охраноспособности произведений:

- объективное существование произведений;
- творческий характер произведения;
- правомерность использования иных охраняемых объектов.

Условие объективного существования произведения означает действительное существование произведения независимо от его автора.

Условие творческого характера означает, что произведение должно быть результатом творческого труда его автора.

Условие правомерности использования иных охраняемых объектов относится прежде всего к составным и производным произведениям, которые создаются с использованием других произведений. Данное условие означает, что любое (вторичное) произведение, полученное из других произведений (первичных), может признаваться объектом авторского права только в том случае, если оно создано с разрешения правообладателей используемых произведений. Если же вторичное произведение создано без разрешения правообладателей используемых произведений, то лицо, создавшее вторичное произведение, является не его автором, а нарушителем законодательства об авторском праве.

2.11.2. Сфера действия авторского права

Национальное законодательство об авторском праве в той или иной форме признает принцип национального режима и принцип территориальности, которые являются общепризнанными международными нормами.

Национальный режим – предоставление одинаковых прав как национальным, так и зарубежным гражданам и юридическим лицам.

Следовательно, национальное законодательство должно одинаковым образом охранять авторские права как своих граждан, так и граждан других стран.

Принцип территориальности: законодательство любой страны действует только на национальной территории и не может иметь силы за ее пределами.

2.12. Служебные произведения

Результаты интеллектуальной деятельности создаются часто на предприятиях, учебных институтах и т.д., т.е. интеллектуальная собственность оплачивается работодателем или государственным бюджетом.

Служебное произведение – это произведение, созданное в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей. Создание служебного произведения оплачивается работодателем автора. Поэтому он по существу приобретает у автора исключительные имущественные права на созданные автором произведения.

Служебный результат интеллектуальной деятельности – это охраняемый творческий результат, созданный автором в связи с выполнением трудовых обязанностей или задания работодателя. В разных странах по-разному признается личное неимущественное право за автором. В большинстве стран личное неимущественное право признается за автором (в США нет). Обычно, исключительное имущественное право признается за лицом, которое оплатило творческую деятельность автора. Эта принадлежность к имущественному праву закрепляется по-разному, либо оно возникает у автора сразу, а потом по закону или договору переходит к работодателю.

Правовое положение служебных произведений в законодательстве РФ заключается в следующем:

- Личное неимущественное право на служебное произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания, принадлежит автору.
- Исключительное имущественное право на служебные произведения принадлежит работодателю, если договором между ним и автором не предусмотрено иное.

- Возможна ситуация, когда между автором и работодателем заключается договор о передаче автору исключительного имущественного права полностью или частично работодателем.
- Принадлежность работодателю прав не означает, что автор лишен права на дополнительное вознаграждение за свой труд. Законодательством это право закреплено.
- Автор служебного произведения не вправе препятствовать его обнародованию правообладателем

В РФ охрана прав на служебные произведения имеет следующие особенности:

- Исключительное право на служебные произведения принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.
- Исключительное право на служебное произведение переходит к автору, если работодатель в течении трех лет со дня предоставления ему этого произведения не использует его, не передает исключительное право иным лицам, не сообщает автору о сохранении произведения в тайне.
- При переходе автору прав, работодатель сохраняет за собой право: использовать произведение способами, обусловленными целью служебного задания; обнародования этого произведения, если не было дополнительного договора; указать свое имя при использовании служебного произведения.
- Автор получает право на вознаграждение, если исключительное право не окажется ему переданным из-за выполнения любого из ранее упомянутых условий. Выплачивает вознаграждение лицо, которое использует произведение или сохраняет его в тайне.

В каждом законодательстве существует много противоречий в трактовке принадлежности имущественных прав. В идеале можно предложить следующую трактовку: исключительное имущественное право на служебные объекты интеллектуальной собственности могло бы принадлежать авторам и их работодателям на условиях совместного или иного владения.

2.13. Совместные произведения

Совместное неделимое произведение – это созданное совместным творчеством совместное произведение, которое представляет собой неразрывное и неделимое целое, т.е каждая часть произведения создана совместным трудом соавторов.

Совместное делимое произведение – это созданное совместным творчеством произведение, которое представляет собой совокупность нескольких самостоятельных частей, т.е каждая часть создана одним или несколькими авторами (научные, литературные произведения).

В законодательстве многих стран используется следующий режим правовой охраны:

- Авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом нескольких лиц, принадлежит соавторам независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Эта форма охраны характерна для неделимого произведения. В делимом могут возникнуть противоречия, в частности, любой из соавторов может включить в произведение в качестве частей ранее созданные произведения, на которые возникает новое авторское право, а это неправильно. Рационально наделять авторским правом всех авторов на произведение в целом, а каждого соавтора – на части, которые специально созданы для этого произведения.
- Каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть совместного произведения по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между соавторами.
- Право на использование совместного произведения в целом принадлежит соавторам совместно, а их взаимоотношения могут определяться соглашением между ними. Причем для неразрывных совместных произведений ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование произведения. Правовые отношения между соавторами устанавливаются устными или письменными соглашениями, если они отсутствуют, то законодательно. Ни один из соавторов не имеет права запретить использовать совместное произведение без достаточных на то оснований.

Не могут быть признаны соавторами лица, не внесшие личного творческого труда в создание произведения, а оказавшие соавторам только материальную, организационную, техническую или иную помощь. Если помощь в оказании подготовки документов существует, то необходимо заключить договор с лицами, осуществляющими эту помощь.

2.14. Составные произведения

Составные произведения – это произведение, включающие другие произведения или их части (сборники или компиляции).

Примерами таких произведений являются:

- антология – сборник избранных произведений;
- хрестоматия – сборник частей различных произведений, предназначенный обычно для образовательных целей
- энциклопедия – сборник статей разных авторов, содержащий систематизированную информацию по различным областям знаний
- базы данных – совокупность материалов, данных, информации, обычно в цифровой форме
- справочник – подборка классификационных признаков, сведений и данных.

Правовые нормы в отношении составных произведений сформулированы в Бернской конвенции, соглашении ТРИПС и договоре ВОИС по авторскому праву. Правовые нормы в этих документах противоречивы. Бернская конвенция признала, что результат интеллектуального творчества проявляется в подборе и расположении материалов, а соглашение ТРИПС и договор ВОИС по авторскому праву – в подборе или расположении материалов. Но существуют общепринятые условия, при которых лицо, создавшее составное произведение, может быть признано автором:

- Автору составного произведения принадлежит авторское право на осуществление им подбора и расположения материалов, являющихся результатом творческого труда.
- Составитель пользуется авторским правом только при соблюдении прав авторов каждого произведения, включенного в составное произведение. Составитель должен обладать письменным разрешением авторов всех произведений, входящих в составное произведение.

- Авторы произведений, включенных в составное, вправе использовать свои произведения независимо от их включения в составное произведение, если иное не предусмотрено договором.
- Авторское право составителя не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор и расположение тех же материалов для создания иных составных произведений.
- Издателям энциклопедий, справочников, словарей, сборников научных трудов, газет, журналов принадлежит право использования таких журналов.
- Составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли охраняемыми или нет произведения, которые они включают. Автор составного произведения может использовать любое неохранный произведение без согласия и разрешения их авторов.
- Создание сборника для личных целей допустимо без согласия правообладателей, включенных в сборник произведений.

2.15. Производные произведения

Это произведение, созданное переработкой другого произведения. Перерабатываемое произведение обычно называют оригинальным, а переработанное – вторичным произведением. Примерами могут служить: переводы, переработки, рефераты, аннотации.

Перевод – это выражение оригинального произведения на другом языке. При переводе недостаточно обладать разрешением правообладателя на перевод, очень важно учесть право автора на защиту своей репутации.

Переработка – это преобразование произведения одного вида в другой, она в отличие от перевода может включать изменение композиции произведения.

Обзор, реферат аннотация – это краткое изложение содержания научного, литературного или учебного произведения.

Правовые формы в отношении производных произведений можно сформулировать следующим образом:

- Производные произведения охраняются, если они являются результатом творческого труда переработчика.

- Авторское право на производные произведения существует вне зависимости от того, являются перерабатываемые произведения охраняемыми или нет.
- Автор производного произведения не вправе препятствовать иным лицам осуществлять переработку того же произведения.
- Переработка оригинального произведения не должна нарушать личные имущественные права автора оригинального произведения, т.е. переработчик не имеет права делать с произведением что угодно, даже если срок охраны произведения истек.
- При переработке оригинального произведения переработчик имеет право указать себя как автора перерабатываемого произведения с обязательным указанием, что переработанное произведение основано на оригинальном произведении такого то автора.

2.16 Права авторов и иных лиц

2.16.1 Личные имущественные права

Обязательное упоминание имени автора является одним из личных неимущественных авторских прав, которое возникло с появлением письменности.

В большинстве стран авторское право имеет двойственную природу. И включают в себя личные неимущественные и имущественные права. Важнейшим различием является их разное временное действие и их абсолютная или относительная принадлежность автору. Если право авторства как основное личное неимущественное право является неотчуждаемым и непередаваемым, т.е. не может быть передано другим лицам, то имущественные права могут быть переданы. Личные неимущественные права бессрочны, а имущественные права имеют ограниченный срок действия.

Особенностью личного неимущественного права является то, что оно принадлежит автору независимо от его имущественных прав и сохраняется за ним даже после передачи исключительных имущественных прав на использование произведения.

Бернская конвенция признает два личных неимущественных права:

- право авторства – это право автора требовать признания авторства на свое произведение;
- право на защиту репутации – это право автора противодействовать любому извращению, искажению или изменению, способному нанести ущерб чести и репутации автора.

Право авторства

Это личное неимущественное право автор обычно реализует, размещая свое имя на товарах, в которых воплощены произведения. Оно возникает с момента создания произведения, и принадлежит лицу, творческим трудом которого оно создано. В большинстве стран оно неотчуждаемо и непередаваемо.

Право на имя

Это право автора использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, под псевдонимом или без обозначения имени, т.е. анонимно.

Право на защиту репутации

Это личное неимущественное право противодействовать любому извращению, искажению, изменению или иному посягательству на произведение, включая его название, способному нанести ущерб его чести, достоинству и репутации. Это прав признается Бернской конвенции с 1928 г. Изменять произведения можно только с разрешения автора. Даже если автор передал одно из своих имущественных прав – право на переработку – другому лицу, у него остается личное неимущественное право контролировать такую переработку, чтобы не было искажений. При этом автор сам решает, подрывает ли его репутацию сделанная другими лицами переработка его произведения или нет. Под термином иные посягательства подразумевается любые добавления к обнародованному произведению (пояснения, предисловия и т.д.).

Право на неприкосновенность

В соответствии со ст. 1266 ГК РФ «Право на неприкосновенность» запрещено без согласия автора вносить в его произведения изменения, сокращения или дополнения, снабжать произведение иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими либо пояснениями. Никто не имеет права перерабатывать произведение без разрешения автора или иного правообладателя. Дополнение произведения иными произведениями возможно только с разрешения автора и имеет исключительно имущественный характер и не является личным неимущественным правом.

Право на обнародование

Это право автора обнародовать или разрешать обнародовать свое произведение. Оно осуществляется с согласия автора.

Право на отзыв

Это право автора отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения.

Все эти права имеют недостатки и противоречия, и в некоторых странах они не приемлемы.

2.16.2. Исключительное имущественное авторское право

Это право автора или иного правообладателя на использование созданного автором произведения. Произведение может быть использовано различными способами, и каждый такой способ использования понимается как отдельно имущественное право.

В ГК РФ признаются имущественные права на:

- воспроизведение произведения;
- переработку произведения;
- распространения;
- импорт;
- прокат;
- публичный показ;
- публичное исполнение;
- сообщение произведения для всеобщего сведения;
- доведение произведения для всеобщего сведения.

В большинстве стран помимо имущественных прав автор наделяется правом на авторское вознаграждение за каждый вид использования произведения, чтобы гарантировать получение автором вознаграждения за использование его произведения.

Право на воспроизведение

Это исключительное имущественное право на воплощение произведения науки, литературы или искусства в любой форме, в том числе и цифровой, в товаре любым возможным способом.

Существуют множество форм воспроизведения. Рассмотрим некоторые из них:

- Репродуцирование – это воспроизведение некоторых видов произведений в аналоговой форме с помощью копировально-множительных и иных устройств. Если сделана аналоговая копия на бумаге – это репродуцирование, а если сде-

лана цифровая копия с помощью сканера, фотоаппарата это воспроизведение.

- Обнародование произведения – это частный случай права на воспроизведение. К ним относятся опубликованные произведения.

Право на переработку

Включает в себя право на перевод и право на переделку.

Право на перевод – это исключительное право автора или иного правообладателя осуществлять или разрешать перевод произведения на другие языки с разрешением автора или иного правообладателя.

Право на переделку – это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя осуществлять или разрешать переработку произведения в другие формы. Любое лицо, которое намерено переработать охраняемое произведение, обязано получить разрешение от автора или иного правообладателя.

Право на распространение

Произведение может быть распространено или обнародовано как:

- Товары, в которых воплощены произведения;
- Сообщения для всеобщего сведения исполнений произведения с помощью технических средств, прежде всего телевидения и радиовещания, а также звуковых записей;
- Доведения сведений до всеобщего сведения в компьютерных сетях.

Право на распространение произведения – это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя на введение в гражданский оборот товаров, в которых воплощены произведения науки, литературы и искусства. В гражданский оборот можно ввести только с разрешения автора.

Право на распространения перестает действовать после введения в гражданский оборот товара, в котором воплощено произведение.

Принцип исчерпания права на распространение – после введения в гражданский оборот товара, в котором воплощены объекты авторского права, для дальнейшего распространения товара не требуется согласия правообладателя этих объектов, воплощенных в этом товаре. Исчерпание права на распространения означает, что срок действия права на распространение гораздо меньше срока действия иных исключительных прав, поскольку действует только с момента созда-

ния произведения до введения в гражданский оборот товара, в котором воплощено произведение.

Право на импорт

Это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя запрещать импорт контрафактных товаров, в которых воплощены произведения, без разрешения автора или иного правообладателя. Такого права в Бернской конвенции, соглашении ТРИПС и договоре ВОИС нет. ГК РФ признает право на импорт, но никаким образом его не определяет. Формально это право может сократить импорт контрафактных товаров, которые могли бы конкурировать с аналогичными товарами, правомерно произведенными в стране импорта. Такие ситуации редки. Трудно представить себе случай, когда какое-либо произведение, например, российского автора, без его разрешения издается за рубежом и ввозится в РФ для реализации. Гораздо вероятнее, что это произведение будет неправомерно издано в самой РФ, и тогда никакого импорта вообще не будет. Вообще, это право является излишней правовой категорией.

Право на прокат

Под прокатом понимается предоставление товаров во временное пользование, как правило, на возмездной основе. Прокат широко распространен и имеет различные формы, начиная от библиотечного обслуживания до лизинга. В законодательстве об авторском праве под прокатом понимают предоставление за плату товаров, в которых воплощены объекты авторского права, во временное пользование.

Право на прокат – это исключительное имущественное право авторов или иных правообладателей осуществлять или разрешать прокат товаров, в которых воплощены объекты авторского права.

Автору или иному правообладателю предоставлено право на прокат товаров, в которых воплощены не любые, а некоторые виды произведений:

- компьютерные программы;
- базы данных;
- аудиовизуальные произведения;
- нотные тексты музыкальных произведений;
- произведения, воплощенные в фонограммах.

Право на публичный показ

Право на публичный показ произведения – это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя осуществлять или разрешать представление или демонстрацию произведения в

местах, где присутствуют или могут присутствовать лица, не принадлежащие к обычному кругу семьи.

Показ произведения не является его распространением, поскольку распространяется не товар, в котором воплощено произведение, а сведения или информация о произведении с целью дальнейшего широкого коммерческого распространения соответствующего товара как в вещественной форме, так и в цифровой форме средствами традиционной или электронной торговли.

Право на публичное исполнение

В большинстве случаев исполнения представляют собой воплощение литературных, музыкальных и иных произведений на сценических площадках и в аналогичных местах. Если исполнение предназначено не для членов семей исполнителей, а для широкого круга лиц, то такое исполнение называется публичным исполнением. Особенностью такого исполнения является то, что оно требует разрешения автора или иного правообладателя произведения, которое воплощается исполнителями.

Право на публичное исполнение – это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя на воплощение произведения исполнителями посредством игры, танца, декларирования, чтения, пения или с помощью музыкальных и иных инструментов и технических средств в местах, где присутствуют или могут присутствовать лица, не являющиеся членами семей исполнителей.

В странах с переходной экономикой ставки обычно устанавливаются постановлением правительства. В интересах авторов, как правило, вводятся минимальные ставки авторского вознаграждения за публичное исполнение произведений литературы и искусства. Это означает, что автор может индивидуально заключить договор с пользователем на право публичного исполнения его произведения и по более высоким ставкам.

Право на сообщение для всеобщего сведения

Поскольку сообщение для всеобщего сведения представляет собой прежде всего передачу в эфир или по кабелю исполнений различных произведений, то они должны осуществляться с учетом прав авторов исполняемых произведений. Именно для этой цели было введено право на сообщение для всеобщего сведения, которое впервые сформулировано в ст. 11 Бернской конвенции.

Право на сообщение для всеобщего сведения произведения – это исключительное имущественное право автора или иного правооб-

ладателя разрешать передачу исполнения своего произведения в эфир или по кабелю.

Введение права на сообщение для всеобщего сведения произведений означает, что объекты авторского права могут распространяться не только в виде вещественных товаров, в которых они воплощены, но и передаваться как изображения и звуки реальных («живых») или записанных исполнений с помощью различных технических средств. Передача объектов осуществляется средствами эфирного, спутникового и кабельного вещания (радиотелевизионной аппаратуры, видеокамер, ретрансляторов, спутников, кабелей сетей).

Право на доведение до всеобщего сведения

В последние десятилетия появились новые технические возможности распространять объекты авторского права и смежных прав с помощью глобальных компьютерных сетей, прежде всего Интернета. Подобное распространение объектов стало называться доведением до всеобщего сведения, которое включает две стадии:

1) размещение объектов в цифровой форме в цифровой среде, т. е. на серверах, персональных компьютерах и иных электронных устройствах, являющихся элементами компьютерных сетей;

2) доступ к размещенным в компьютерной сети объектам любым пользователем компьютерной сети.

Первая фаза представляет собой воспроизведение объектов в электронном средстве, а вторая фаза – индивидуальный доступ к размещенным в компьютерной сети объектам.

Право на доведение до всеобщего сведения произведений – это исключительное имущественное право автора или иного правообладателя разрешать доступ к произведениям по проводам или средствами беспроводной связи таким образом, что представители публики могут его осуществлять из любого места и в любое время по собственному выбору.

В данном праве главное заключается не в разрешении доступа к объектам в сети, а в их размещении в компьютерной сети. Для доступа не нужны разрешения, а для размещения охраняемых объектов в сети такие разрешения необходимы.

Право следования

Право следования, или право долевого участия, – это право автора на долю доходов от каждой публичной перепродажи оригиналов произведений изобразительного искусства, а также оригиналов рукописей.

Предоставление права долевого участия стало попыткой учесть интересы художников, скульпторов, других авторов художественных произведений, которые иногда вынуждены за бесценок продавать свои произведения из-за тяжелого материального положения. Весьма часто их произведения впоследствии значительно повышаются в цене, однако автор ничего от этого не имеет.

Право следования ограничивается случаями публичной перепродажи произведений. При каждой публичной перепродаже произведения изобразительного искусства, оригиналов рукописей через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон или магазин автор имеет право на получение от продавца вознаграждения, как правило, в размере 5% перепродажной цены.

Право следования признается неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону или по завещанию на срок действия исключительного имущественного авторского права на произведение.

Право доступа

Право доступа – это право автора произведения изобразительного искусства требовать от его собственника возможности осуществлять право на воспроизведение произведения, например, фото- и видеосъемкой.

Введение права доступа делается в интересах автора, который мог продать свое произведение изобразительного искусства без договора и без документа, подтверждающего такую сделку. Продажа товара, в котором воплощено произведение изобразительного искусства, не означает перехода исключительного права к собственнику товара. С другой стороны, автор лишен возможности требовать обеспечения своего исключительного права, поскольку его авторство на воплощенное в товаре произведение трудно установить. Именно по этой причине многие страны отказываются от введения права доступа.

2.16.3. Срок действия авторского права

Личное неимущественное право

В большинстве стран личное неимущественное право является бессрочным, т. е. признается вечно за авторами произведений. Однако в ряде стран, прежде всего в США, личное неимущественное право вообще не признается, поэтому о вечном личном праве не может идти речи.

Исключительное имущественное право

Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования.

Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора.

3. СМЕЖНЫЕ ПРАВА

3.1. Общие положения

Гениальность музыкальных, сценических и других произведений культуры не может быть достаточно оценена без талантливых исполнителей этих произведений, а известность и популярность таких произведений невозможна без использования фонограмм, передач организаций эфирного и кабельного вещания. Защиту прав исполнителей, сценаристов и т.д. выполняют смежные права.

Смежные права – это права исполнителей на созданные их творческим трудом исполнения некоторых видов произведений, а также правовое положение изготовителей фонограмм, вещательных организаций, изготовителей инвестиционных баз данных, публикаторов посмертных произведений на созданные ими товары – фонограммы, передачи вещания, базы данных и издания соответственно.

Это определение устанавливает принципиальное различие смежных прав и авторских прав. Авторское право – это права тех или иных лиц на нематериальные объекты – произведения науки, литературы и искусства, а смежные права – это права тех или иных лиц на материальные объекты (товары), в которых воплощены произведения, т.е. объекты авторского права. Такое представление о существовании смежных прав ведет к следующим выводам:

- смежные права – это интеллектуальные права, зависимые от авторских прав, поскольку в объектах смежных прав воплощаются объекты авторского права или неохранные объекты;
- зависимость от авторского права выражается в названии права – смежные или связанные права;
- объекты смежных прав являются материальными объектами.

В отличие от авторского права история смежных прав непродолжительна. Права исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций на международном уровне стали признаваться с 1964 г., когда вступила в силу «Римская конвенция по охране исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организа-

ций», а права изготовителей инвестиционных баз данных – с 1996 г. в Европейском союзе. Личные неимущественные права исполнителей на международном уровне признаны с 2002 г. после вступления в силу Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам, принятого в 1996 г.

3.2. Субъекты смежных прав

Субъектами смежных прав в настоящее время могут признаваться следующие физические и юридические лица:

- исполнители;
- производители фонограмм;
- организации вещания;
- изготовители инвестиционных баз данных;
- производители аудиовизуальных исполнений;
- публикаторы посмертных произведений;
- наследники исполнителей;
- работодатели исполнителей;
- правопреемники тех или иных юридических лиц;
- иные правообладатели объектов смежных прав.

Исполнители – это актеры, певцы, музыканты, танцоры или иные лица, которые исполняют произведения литературы, искусства или народного творчества посредством игры, пения, чтения, декламирования, игры на музыкальных инструментах, танца или каким-либо иным образом. ГК РФ в ст. 1313 относит к исполнителям режиссеров-постановщиков исполнений и дирижеров.

Производители фонограмм – это лица, взявшие на себя инициативу и ответственность за первые звуковые записи каких-либо исполнений или иных звуков. В ГК РФ вместо международно признанного термина «производитель» (producer) используется термин «изготовитель». Проблема заключается в том, что изготовить можно несколько экземпляров фонограмм, а произвести – любое количество, необходимое рынку.

Организации вещания – это организации радиовещания, эфирного, кабельного и спутникового телевидения, а также компьютерного сетевого вещания (web-casting), создающие свои собственные передачи и объекты авторского права или смежных прав или использующие передачи других лиц или организаций.

Изготовители инвестиционных баз данных – это лица, которые обеспечивают существенные инвестиции в создание баз данных. В ГК РФ использован термин «изготовитель» (maker), который является формально правильным, но ошибочным по существу, поскольку он не подразумевает производство товаров, в которых воплощены базы данных, что имеет серьезные последствия, которые будут вскоре обсуждены.

Производители аудиовизуальных исполнений – это лица, которым переданы исключительные права исполнителей по договорам на создание аудиовизуальных исполнений.

Публикаторы посмертных произведений – это лица, которые впервые обнародуют произведения, срок охраны которых истек, т.е. перешедшие в общественное достояние. Термин введен для отличия от издателей, обнародующих произведения, срок охраны которых не истек.

Наследники исполнителей – это лица, которые по закону или завещанию наследуют исключительные имущественные права исполнителя на те или иные исполнения.

Работодатели исполнителей – это лица, которые по договору оплачивают участие исполнителей в тех или иных служебных исполнениях.

Правопреемники юридических лиц – лица, к которым перешли исключительные имущественные права по закону, договору или другим юридическим основаниям, например при реорганизации юридического лица (производителя фонограмм, вещательной организации и т.д.)

Правообладатели объектов смежных прав – любые лица, обладающие по договору исключительными имущественными правами на объекты смежных прав.

3.3. Объекты смежных прав

Объектами смежных прав, признанными международными договорами являются:

- исполнение;
- фонограмма;
- передача вещательных организаций;
- инвестиционная база данных;
- посмертное произведение.

Рассмотрим подробнее каждый объект.

Исполнение – это воплощение произведений исполнителями посредством игры, танца, декламирования, чтения, пения или с помощью музыкальных и иных инструментов и технических средств.

Исполнение может быть обнародовано различными способами:

- непосредственно группе слушателей или зрителей;
- передачей (трансляцией) исполнения средствами организацией вещания для приема и восприятия публикой с помощью технических средств (радиоприемники, телевизоры, тюнеры, декодеры, громкоговорители, плазменные панели, видеопроекторы и т.д.);
- записью исполнения на материальный носитель (киноплёнку, магнитные кассеты, компакт-диски) аналоговыми или цифровыми методами (кинокамеры, видеокамеры, магнитофоны и т.д.) для последующего доступа к ним.

Фонограммы – это воплощенные на материальном носителе звуки исполнений или иные звуки.

Передача организации вещания – это распространяемые в эфир или по кабелю исполнения, в том числе литературных, художественных и музыкальных произведений, а также звуки и изображения реальных и виртуальных объектов.

В соответствии с предложенным выше определением к передачам могут относиться три вида объектов:

- исполнения, создаваемые сотрудниками организаций вещания, например дикторами, ведущими и т.д.;
- исполнения литературных и музыкальных произведений, например аудиовизуальные исполнения (в том числе с участием виртуальных исполнителей), видеоклипы, записи сценических исполнений и т.д.;
- звуки и изображения реальных объектов окружающего мира, например спортивные передачи.

Существует множество не только программ традиционного вещания, но и его новых форм, прежде всего компьютерного сетевого вещания (web-casting). Новые технические достижения – цифровое вещание, телевидение высокого разрешения, многоканальность, мультиплексирование, передача данных, интерактивность – расширяют возможности пользователей, не изменяя ни существа вещания, ни его содержания, ни тем более его предназначений, главными из которых являются политика и бизнес.

Инвестиционная база данных – это воплощенная на материальном носителе совокупность данных, подбор и расположение которых не являются результатом творческого труда, но в создание или представление содержания которой инвестированы значительные ресурсы.

Подобно креативным базам данных, инвестиционные базы данных также могут включать не только любую информацию, но и объекты авторского права, смежных прав и промышленной собственности. Определение инвестиционной базы данных отличается от определения обычной базы данных заменой творческого критерия в подборе материалов базы данных на инвестиционный критерий.

Посмертное произведение – это впервые обнаруженное произведение после истечения срока действия авторского права, т.е. перешедшее в общественное достояние.

Принцип автоматической охраны произведений справедлив для объектов смежных прав, т.е. права на исполнения фонограммы, программы вещательных организаций, инвестиционные базы данных возникают в силу их создания. Следовательно, подобно авторскому праву, для возникновения смежных прав не нужны какие-либо формальности, например, регистрация, депонирование, обнаружение.

Но для подтверждения имущественного права исполнителя или автора фонограмм, они могут разместить на каждом экземпляре товара знак правовой охраны (конвенционный), который состоит из трех элементов:

- латинская буква «P» в окружности;
- имя или наименование обладателя исключительных прав;
- год первого опубликования фонограммы.

Наличие или отсутствие этого знака не имеет отношения к наличию прав. Подобно авторскому праву по отношению к служебным, совместным, составным и производным произведениям к объектами смежных прав применяются те же принципы.

3.4. Личное неимущественное право

На международном уровне личные неимущественные права исполнителей признаны только в отношении двух видов исполнений:

- незаписанных устных исполнений;
- исполнений, записанных на фонограммы.

Поэтому исполнитель обладает следующими правами:

- право исполнительства;

- право на защиту репутации.

Право исполнения – это право исполнителя требовать быть признанным в качестве исполнителя незаписанных устных исполнений или исполнений, записанных на фонограммы, за исключением тех случаев, когда непредставление такого права продиктовано характером использования исполнения.

Право исполнителя на защиту репутации – это право на защиту незаписанных устных исполнений или записанных на фонограммы исполнений (включая их названия) от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя, за исключением тех случаев, когда непредставление такого права продиктовано характером использования исполнения.

3.5. Исключительные имущественные смежные права

Исключительные смежные права – это права исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций, изготовителей баз данных, публикаторов посмертных произведений или иных правообладателей осуществлять или разрешать осуществлять некоторые действия в отношении соответствующих объектов смежных прав.

Конкретный перечень осуществляемых или разрешаемых действий определяется национальным законодательством для тех или иных объектов смежных прав. Обычно признаются смежные права:

- на запись исполнений и передачи вещания;
- на воспроизведение записей исполнителей, передач вещания и фонограмм;
- на распространение;
- на импорт;
- на прокат;
- на сообщение для всеобщего сведения;
- на доведение для всеобщего сведения.

3.6. Срок действия смежных прав

Личное неимущественное право представляется только для двух случаев:

- незаписанных исполнений;
- исполнений, записанных на фонограммы.

Международные договоры по исполнению и фонограммам не признают бессрочным личное неимущественное право исполнителей. Национальное законодательство признает бессрочное личное неимущественное право исполнителей и производителей фонограмм.

Исключительное имущественное право субъектов смежных прав на международном уровне впервые признано в 1961 г.

Установлены следующие сроки действия имущественных смежных прав:

1. Имущественные права исполнителя действуют в течение 50 лет с момента первой записи исполнения.

2. Имущественные права производителя фонограмм действуют в течение 50 лет после первого опубликования фонограммы или в течение 50 лет после первой записи фонограммы, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока.

3. Имущественные права организации вещания действуют в течение 50 лет с момента осуществления передачи.

4. Имущественные права изготовителей инвестиционных баз данных действуют в течение 15 лет с момента готовности базы данных с последующим возобновлением срока охраны при любых существенных изменениях содержания базы данных.

5. Исключительное право публикатора на обнародованное произведение действует в течение 25 лет с момента его обнародования в соответствии со ст. 1340 ГК РФ.

4. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

4.1. Общие положения

Патентное право распространяется на промышленную собственность, как результат интеллектуальной деятельности. Под патентным правом понимается совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, использованием и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Возникновение прав на объекты патентного права основано на регистрационном принципе охраны, в соответствии с которым право на результат интеллектуальной деятельности возникает только при получении охранного документа, подтверждающего права определенного лица на определенный объект.

Для обладания правами на объект промышленной собственности необходим не только охранный документ, но и регулярные платежи для поддержания в силе охранного документа.

Основным правовым актом, регулирующим патентные отношения, является глава 72 ГК РФ «Патентное право», которая посвящена правовой охране изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Россия является членом целого ряда международных соглашений в области патентного права, среди которых важнейшим является Парижская конвенция 1883 г. «Об охране промышленной собственности». Впоследствии эта Конвенция неоднократно изменялась и дополнялась. Страны-участницы Конвенции образовали Союз для защиты промышленной собственности. Основной целью этой Конвенции является создание условий, облегчающих гражданам и организациям отдельных государств приобретение и защиту прав на изобретения на территории всех остальных государств – членов Конвенции.

Каждая страна – член Конвенции обязана создать специальное ведомство промышленной собственности и центральное хранилище для ознакомления граждан с патентами на изобретения, промышленными образцами и т.д. Это ведомство должно издавать официальный

периодический бюллетень, в котором публикуются фамилии владельцев патентов с кратким описанием запатентованных изобретений и репродукциями зарегистрированных товарных знаков, а также сведения о промышленных образцах и т.д.

Также Россия является членом «Договора о патентной кооперации и евразийской патентной конвенции».

4.2. Объекты патентного права

Объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно – технической сфере.

Российское патентное право определяет следующий перечень объектов промышленного права:

- изобретения;
- полезные модели;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытая информация;
- фирменные наименования;
- товарные знаки;
- наименования мест происхождения товаров.

Рассмотрим кратко каждый из объектов промышленного права.

Изобретением является техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств) (п.1 ст. 1350 ГК РФ).

Изобретения являются важнейшим объектом патентного права. По существу они определяют развитие технического прогресса, о чем свидетельствует опыт наиболее развитых стран. Изобретательская деятельность – это весьма сложная и объемная категория, которая охватывает проблемы экономики, сферу интеллектуальной деятельности, создание такого государственного механизма, который стимулировал бы внедрение наиболее эффективных технических новшеств в народное хозяйство.

Не являются изобретениями:

- открытия;
- научные теории и математические методы;

- решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- программы для ЭВМ;
- решения, заключающиеся только в представлении информации.

Полезной моделью является техническое решение, относящееся к устройству (п.1 ст. 1351 ГК РФ).

Под устройствами понимаются конструктивные элементы или комплекс таких элементов, находящихся между собой в функциональной связи. Сюда относятся машины, аппараты, установки, приборы, инструменты, агрегаты, приспособления и их детали. Устройство характеризуется конструктивными признаками и существует в трех измерениях.

Полезные модели едва ли можно считать отдельными объектами интеллектуальной собственности, поскольку они представляют собой простые разновидности изобретений, а именно устройства.

Иногда считают, что полезные модели занимают промежуточное положение между изобретениями и рационализаторскими предложениями, однако это мнение нельзя признать обоснованным, поскольку рационализаторские предложения относились не только к устройствам, но и ко множеству иных усовершенствований. Другое дело, что полезные модели заняли место рационализаторских предложений в патентном законодательстве стран с переходной экономикой. Из-за своего низкого уровня полезные модели иногда называют малыми изобретениями или изобретениями второго уровня.

Промышленный образец это художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид (п.1 ст. 1352 ГК РФ).

Оформление внешнего вида изделий может стать решающим фактором, определяющим коммерческую ценность изделий, например, при быстрой смене моды, когда покупатель, зная о технических недостатках товара, все же приобретает его, поскольку он отвечает его эстетическим представлениям.

Промышленные образцы обладают не только утилитарными, но и эстетическими свойствами, поэтому они могут быть объектами не только патентного, но и авторского права.

Промышленные образцы относятся к нескольким видам.

Объемные промышленные образцы определяют форму и вид товаров, например, автомобиля, телевизора, станка, трактора, мотоцикла, люстры, фотоаппарата, проигрывателя и т.д.

Поверхностные промышленные образцы определяют цветовое оформление внешнего вида товаров, в том числе произведениями изобразительного искусства (живописи и графики), например, оформление панно, ваз, посуды, ювелирных изделий, ткани, ковров, одежды, игрушек и т.д.

Комбинированные промышленные образцы определяют форму товара, как и его внешнее оформление. Это наиболее распространенный вид промышленных образцов.

Согласно п.4 ст.1349 ГК РФ не могут быть объектами патентных прав:

- способы клонирования человека;
- способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
- иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Селекционные достижения. К ним относятся новые сорта растений и новые породы животных.

Селекционным достижением в растениеводстве признается сорт растения, если он:

1 – получен искусственным путем или путем отбора;

2 – имеет один или несколько существенных признаков, отличающих его от существующих сортов растений.

Селекционным достижением в животноводстве является порода животных, если она удовлетворяет следующим требованиям:

1 – целостная многочисленная группа животных общего происхождения;

2 – создана человеком;

3 – имеет генеалогическую структуру и свойства, позволяющие отличать ее от иных пород животных этого же вида;

4 – количественно достаточная для размножения в качестве одной породы.

Понятие интегральной микросхемы дается в законе от 7 декабря 1998 г. «О правовой охране топологии интегральных микросхем».

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной схемы и связей между ними. Интегральная микросхема – микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие. Материальным носителем топологии является кристалл интегральной микросхемы, т.е. часть полупроводниковой пластины, в объеме и на поверхности которой сформированы элементы проводниковой микросхемы, межэлементные соединения и контактные площадки.

Правовая охрана распространяется только на оригинальную топологию, т.е. созданную в результате творческой деятельности автора. При этом топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное.

Нераскрытая информация, в том числе секреты производства. Такой информацией признается техническая, организационная или коммерческая информация, в том числе секреты производства. Нераскрытая информация является объектом промышленной собственности, если она удовлетворяет следующим требованиям:

- неизвестна третьим лицам;
- имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность;
- к ней нет свободного доступа на законном основании;
- обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Фирменное наименование служит идентификацией юридического лица с целью выделения его среди других лиц. Фирменное наименование должно содержать указания на вид (организационно-правовую форму), предмет деятельности (производственное, строительное, торговое), тип (государственное, частное), в чьем ведении состоит данное коммерческое юридическое лицо. В литературе выделяют в фирменном наименовании 2 части: *основную и вспомогательную*.

Основная (корпус фирмы) – ее обязательная часть, дающая указание на организационно-правовую форму юридического лица (ООО, ОДО, ОАО и т.д.) и его тип, в чьем ведении оно состоит.

Вспомогательная часть состоит из обязательных и факультативных элементов. Обязательным элементом является специальное наименование или обозначение юридического лица, отличающее его от других коммерческих лиц, например «Атлант», «Амалфея» и т.д. Факультативным элементом фирмы могут быть другие ее элементы вспомогательной части, например «специализированный», «центральный».

Товарные знаки и знаки обслуживания. В условиях жесткой конкуренции на рынке каждый из производителей товаров заинтересован в том, чтобы покупатели отдавали предпочтение его товарам. Для достижения этой цели приходится производить такие товары, которые отличаются от однородных товаров, производимых другими субъектами хозяйственной деятельности, высоким качеством и эстетической привлекательностью. Чтобы потребители могли в массе однородных товаров определить товары определенного потребителя, они снабжаются специальными отличительными символами, именуемыми товарным знаком.

Товарный знак может быть весьма разнообразным. Знак может состоять из одного или нескольких слов, букв, цифр, рисунков или изображений, эмблем, монограмм, подписей, цветов, быть объемным, иметь любое специальное оформление упаковки, состоять из комбинации любых указанных элементов.

Наименование места происхождения товара. Наименованием места происхождения товара признается название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для этого географического объекта природными условиями или иными факторами либо сочетанием природных условий и иных факторов.

Наименование места происхождения товара характеризуется четырьмя признаками:

- товар, обладающий особыми свойствами;
- название определенного географического объекта;
- природные условия и людские факторы;
- зависимость особых свойств товара от природных условий и людских факторов.

К другим объектам, в частности, относят пресечение недобросовестной конкуренции. *Актом недобросовестной конкуренции* считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в

промышленности и торговых делах. Называют три вида действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией:

- смешение;
- ложные утверждения;
- введение в заблуждение.

4.3. Субъекты промышленного права

Первичными субъектами патентного права могут быть следующие физические или юридические лица, к которым относятся следующие:

- авторы изобретений;
- работодатели авторов служебных изобретений;
- лица, указанные в заявке на выдачу патентов;
- правопреемники вышеуказанных лиц.

Автор изобретений – это физическое лицо, творческим трудом которого создано изобретение.

При создании изобретений совместным творческим трудом нескольких лиц все они признаются соавторами. Закон не признает соавторами лиц, которые оказывали автору не творческую, а материальную, организационную, техническую помощь (например, спонсоры, инвесторы и проч.) или способствовали оформлению прав на изобретения (например, патентные поверенные).

Работодатель автора – это юридическое лицо, обеспечивающее деятельность по созданию служебного изобретения, которая относится к служебным обязанностям автора и к выполнению конкретного задания работодателя.

Лица, указанные в заявке – это лица, которым автор или работодатель передает свои исключительные права после выдачи патента. Такими лицами могут быть родственники автора, его спонсоры, инвесторы и проч.

Правопреемники вышеуказанных лиц – это лица, к которым переходит право получить патент в силу ряда правовых оснований, например при реорганизации юридических лиц, наследовании и проч.

Первичные субъекты патентного права называются патентообладателями. Законодательство признает и иные субъекты патентного права, поскольку исключительное право на изобретение патентообладатели могут передать иным лицам, которые становятся правообладателями.

4.4. Условия патентоспособности

Объекту промышленной собственности может быть предоставлена правовая охрана только если они отвечают условиям патентоспособности, то есть таким условиям, при наличии которых на соответствующий объект может быть выдан охраняемый документ (патент).

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно отвечает следующим условиям патентоспособности:

- новизна;
- наличие изобретательского уровня;
- промышленная применимость (абз.2 п.1 ст.1350 ГК РФ);
- изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

Под уровнем техники понимают ставшие общедоступными опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, а также сведения об их применении в Российской Федерации. При этом общедоступными считаются любые сведения, содержащиеся в источнике информации, с которым любое лицо может ознакомиться самостоятельно либо о содержании которого ему может быть сообщено законным образом.

Наличие подобной льготы обусловлено тем, что авторы изобретений нередко публикуют информацию в научных журналах о созданных ими технических решениях еще до того, как подадут заявку.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

В данном случае речь идет о принципиальной возможности использования изобретения, а не о целесообразности такого использования. В связи с этим снимается вопрос о масштабах применения изобретения. Правовая охрана может предоставляться и для изобретений, которые реализуются однократно в специфических условиях (например, восстановление разрушенного сооружения с конкретным характером повреждения). Таким образом, отсутствует такой признак технического новшества, как повторяемость, который характерен для некоторых европейских стран.

Признаки промышленной применимости означают, что достоинства изобретения оцениваются не на стадии экспертизы с точки

зрения абстрактно понимаемой полезности для общества, а в сфере его использования на рынке. Целесообразность патентования определяет заявитель исходя из оцениваемой им самим конъюнктуры.

Для патентной охраны полезных моделей достаточно выполнения двух условий патентоспособности:

- новизна;
- промышленная применимость (абз.2 п.1 ст.1351 ГК РФ).

Однако эти условия, как правило, не устанавливаются, поскольку в большинстве стран, в которых охраняются полезные модели, используется явочная система выдачи патентов. Другими словами, патентное ведомство не проверяет патентоспособность заявленных полезных моделей и патент выдается под ответственность заявителя, т.е. считается, что заявитель гарантирует соответствие полезной модели условиям патентоспособности.

В Российской Федерации введена явочная система выдачи патентов на полезные модели, которая подтверждена в п.1 ст. 1390 ГК РФ.

Условиями патентоспособности промышленного образца являются:

- новизна;
- оригинальность (абз.2 п.1 ст.1352 ГК РФ).

Новизна технического решения является основным требованием, предъявляемым к изобретению. В Российской Федерации по мотиву отсутствия новизны отклоняется около половины заявок, поданных в Роспатент. Основная цель установления критерия новизны заключается в том, чтобы воспрепятствовать выдаче патентов на технические решения, уже известные обществу.

Итак, изобретение считается новым, если о нем нет сведений ни в одном источнике информации до даты подачи заявки или до даты приоритета.

Промышленный образец соответствует условию новизны, если совокупность его существенных признаков не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Существенными признаками промышленного образца считаются признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида товара, в частности его формы и конфигурации, орнамента и сочетания цветов.

Промышленный образец признается соответствующим условию оригинальности, если его существенные признаки обусловлены твор-

ческим характером особенностей изделия. Требование оригинальности означает, что не признаются оригинальными решения, представляющие имитацию других промышленных образцов, т.е. внесение в них незначительных изменений.

4.5. Оформление патентных прав

Права на объекты промышленной собственности подтверждаются и охраняются документом, который называется патент. Он удовлетворяет приоритет, авторство и исключительное право.

Рассмотрим порядок оформления патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец.

Патент на изобретение действует в течение 20 лет, считая с даты поступления заявки в Роспатент и по общему правилу не подлежит продлению. Срок действия патента на изобретение, относящееся к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, для применения которых требуется получение в установленном законом порядке разрешения, продлевается Роспатентом по ходатайству патентообладателя на срок, исчисляемый с даты подачи заявки на изобретение до даты получения первого такого разрешения на применение, за вычетом пяти лет. При этом срок, на который продлевается действие патента на изобретение, не может превышать пяти лет. Указанное ходатайство полагается в период действия патента до истечения шести месяцев с даты получения такого разрешения или даты выдачи патента в зависимости от того, какой из этих сроков истекает позднее.

Патент на полезную модель действует в течение 10 лет, считая с даты поступления заявки в Роспатент. Действие патента на полезную модель может быть продлено Роспатентом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на три года (п. 1 и 3 ст. 1363 ГК РФ).

Срок действия **патента на промышленный образец** установлен в 15 лет и может быть продлен не более чем на 10 лет (п. 1 и 3 ст. 1363 ГК РФ).

Объем правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение или на полезную модель, определяется их формулой, а патентом на промышленный образец – совокупностью его существенных признаков, отображенных на изображениях изделия и приведенных в

перечне существенных признаков промышленного образца (п. 2 и 3 ст. 1354 ГК РФ).

Заявка на выдачу патента подается лицом, имеющим право на получение патента (далее – заявителем) в Роспатент. Заявки могут быть адресованы Роспатенту либо подчиненной ему организации – Федеральному институту промышленной собственности.

Общие требования к порядку подачи и содержанию заявки установлены ст. 1374–1377 ГК РФ.

Заявка на изобретение, полезную модель, промышленный образец должна быть оформлена и подана в соответствии с правилами, установленными административными регламентами, принятыми Министерством образования и науки РФ.

Заявление о выдаче патента представляется на русском языке. Прочие документы заявки представляются на русском или другом языке. Если документы заявки представлены на другом языке, к заявке прилагается их перевод на русский язык. Перевод на русский язык может быть представлен заявителем в течение двух месяцев после поступления в Роспатент заявки, содержащей документы на другом языке.

Заявка на выдачу патента на изобретение (далее – заявка на изобретение) должна относиться к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел (требование единства изобретения).

Заявка на выдачу свидетельства на полезную модель (далее — заявка на полезную модель) должна относиться к одной полезной модели или группе полезных моделей, связанных между собой настолько, что они образуют единый творческий замысел (требование единства полезной модели).

Заявка на изобретение (полезную модель) должна содержать:

- заявление о выдаче патента (свидетельства) с указанием автора (авторов) изобретения (полезной модели) и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;
- описание изобретения (полезной модели), раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;
- формулу изобретения (полезной модели), выражающую его сущность и полностью основанную на описании;

- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения (полезной модели);
- реферат.

К заявке на изобретение (полезную модель) прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или основания для освобождения от уплаты пошлины, а также для уменьшения её размера.

Заявка на выдачу патента на промышленный образец (далее — заявка на промышленный образец) должна относиться к одному промышленному образцу и может включать варианты этого образца (требование единства промышленного образца).

Заявка на промышленный образец должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) промышленного образца и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;
- комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия (фотографий, рисунков или иных его репродукций, в том числе выполненных средствами компьютерной графики);
- чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфигурационную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;
- описание промышленного образца;
- перечень существенных признаков промышленного образца.

К заявке на промышленный образец прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или основания для освобождения от уплаты пошлины, а также для уменьшения ее размера.

Описание изобретения (полезной модели, промышленного образца) является главным документом заявки. Описание должно раскрывать сущность разработки с полнотой, достаточной для ее осуществления, и подтверждать формулу изобретения (полезной модели). Описание промышленного образца должно раскрывать в словесной форме представленное на изображениях решение внешнего

вида изделия. Описание разработки составляется по определенной схеме, отступление от которой недопустимо.

Описания изобретения и полезной модели имеют практически совпадающую структуру. Оно начинается с указания названия изобретения (полезной модели) и индекса рубрики действующей редакции Международной патентной классификации, к которой относится заявляемое изобретение (полезная модель), и содержит следующие разделы:

- область техники, к которой относится изобретение (полезная модель);
- уровень техники;
- сущность изобретения (полезной модели);
- перечень фигур чертежей и иных материалов (если они прилагаются);
- сведения, подтверждающие возможность осуществления изобретения (полезной модели);
- перечень последовательностей (если последовательности нуклеотидов и (или) аминокислот использованы для характеристики изобретения).

Структура описания промышленного образца в принципе аналогична структуре описания изобретения, хотя названия отдельных разделов не совпадают:

- назначение и область применения промышленного образца;
- аналоги промышленного образца;
- перечень изображений, а также других представленных материалов, иллюстрирующих промышленный образец (чертеж, эргономическая схема, конфекционная карта — в случае их представления);
- раскрытие сущности промышленного образца.

Важной частью заявки на выдачу патента на изобретение (полезную модель) является формула изобретения (полезной модели), которая определяет объем правовой охраны, предоставляемой патентом.

В формуле приводится характеристика разработки, выражающая ее сущность, т. е. содержащая совокупность ее существенных

признаков. Признаки в формуле выражаются таким образом, чтобы обеспечить возможность их идентификации.

Формула строится по принципу формально-логического определения и состоит из ограничительной и отличительной частей, включающих известные (прототип) и новые признаки изобретения или полезной модели.

Приведем пример формулы изобретения, относящегося к устройству: платформа-кран для механизированной укладки звеньев рельсового пути, отличающаяся тем, что на ней установлены наклонные к месту укладки звеньев фермы, несущие на себе связанные между собой гибкой тягой для возможности перекатывания в противоположные стороны лебедку и противовес, который тяжелее порожней и легче нагруженной звеном пути лебедки.

Реферат представляет собой сокращенное изложение содержания описания изобретения (полезной модели), включающее название, характеристику сущности с указанием достигаемого технического результата. Сущность изобретения (полезной модели) в реферате характеризуется путем свободного изложения формулы, при котором сохраняются ее существенные признаки. Средний объем текста реферата – не более 1000 печатных знаков.

Заявка на изобретение (полезную модель) не должна содержать:

- выражений, чертежей, рисунков, фотографий и иных материалов, противоречащих морали и общественному порядку;
- пренебрежительных высказываний по отношению к продукции или технологическим процессам, а также заявкам или охранным документам других лиц;
- высказываний или сведений, явно не относящихся к изобретению, к полезной модели либо не являющихся необходимыми для признания документов заявки соответствующими требованиям Правил составления, подачи и рассмотрения заявок.

Заявка на промышленный образец не должна содержать:

- выражений, чертежей, рисунков, фотографий, изображений и иных материалов, противоречащих общественным интересам (в том числе, общественному порядку) и принятой морали (как общечеловеческим, так и гражданским, семей-

ным, религиозным и др. принципам морали, нарушение которых причиняет моральный вред обществу или его части либо его отдельным представителям);

- пренебрежительных высказываний по отношению к продукции или технологическим процессам, а также заявкам или патентам других лиц;
- непристойных или жаргонных или циничных слов, выражений, изображений или могущих иметь такой смысл;
- высказываний или сведений, явно не относящихся к промышленному образцу либо не являющихся необходимыми для признания документов заявки соответствующими требованиям Правил составления, подачи и рассмотрения заявок.

Поданная в Роспатент заявка проходит формальную экспертизу, а в отношении изобретений и промышленных образцов — также экспертизу по существу (ст. 1384, 1386, 1390, 1391 ГК РФ). При экспертизе заявки на полезную модель проверка соответствия условиям патентоспособности, т. е. экспертиза по существу, не осуществляется. Патент на полезную модель выдается под ответственность заявителя без гарантии действительности.

Правила проведения экспертизы заявки на полезную модель (ст. 1390) и на промышленный образец (ст. 1391 ГК РФ) в основном схожи с правилами, установленными для экспертизы заявки на изобретение (ст. 1384, 1386).

По поступившей заявке на изобретение Роспатент также проводит формальную экспертизу, в ходе которой проверяется наличие в заявке необходимых документов, соблюдение установленных требований к ним и рассматривается вопрос о том, относится ли заявленное предложение к объектам, которым предоставляется правовая охрана.

По истечении 18 месяцев с даты поступления заявки, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, Роспатент публикует сведения о заявке, кроме случаев, когда она отозвана. Состав публикуемых сведений определяет Роспатент. Любое лицо после опубликования сведений о заявке вправе ознакомиться с ее материалами. По ходатайству заявителя Роспатент может опубликовать сведения о заявке ранее указанного срока. Автор изобретения имеет право отказаться быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке.

По ходатайству заявителя или третьих лиц, которое может быть подано в любое время в течение трех лет с даты поступления заявки, Роспатент проводит экспертизу заявки по существу, включающую информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники и проверку соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности. Если ходатайство о проведении экспертизы не будет подано в указанный срок, заявка считается отозванной. О поступивших ходатайствах третьих лиц заявитель уведомляется Роспатентом.

По истечении шести месяцев с даты начала экспертизы заявки на изобретение по существу заявителю направляется отчет об информационном поиске.

Если в результате экспертизы заявки по существу Роспатент установит, что заявленное изобретение, выраженное формулой, предложенной заявителем, соответствует условиям патентоспособности, то выносится решение о выдаче патента на изобретение с этой формулой. При установлении несоответствия заявленного изобретения, выраженного формулой, предложенной заявителем, условиям патентоспособности выносится решение об отказе в выдаче патента.

Решения об отказе в выдаче патента на изобретение, о выдаче патента на изобретение или о признании заявки отозванной могут быть обжалованы в Палату по патентным спорам в течение шести месяцев с даты получения заявителем решения по заявке.

Роспатент после принятия решения о выдаче патента, при условии уплаты заявителем пошлины за выдачу патента, публикует в своем официальном бюллетене сведения о выдаче патента, включающие имя автора (авторов), если последний (последние) не отказался быть упомянутым в качестве такового (таковых), и патентообладателя, название и формулу изобретения или полезной модели или перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение. После публикации сведений о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки и отчетом об информационном поиске в порядке, устанавливаемом Роспатентом.

В соответствии со ст. 1393 ГК РФ Роспатент одновременно с публикацией сведений о выдаче патента вносит в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации или Государственный ре-

естр промышленных образцов Российской Федерации соответственно изобретение, полезную модель или промышленный образец и выдает патент лицу, на имя которого он испрашивался. При наличии нескольких лиц, на имя которых испрашивался патент, им выдается один патент.

Регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдача патента осуществляются при условии уплаты соответствующей патентной пошлины. Неосуществление оплаты влечет признание заявки отозванной.

Заявленному изобретению с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента предоставляется временная правовая охрана в объеме опубликованной формулы (ст. 1392 ГК РФ). Временная правовая охрана считается ненаступившей, если принято решение об отказе в выдаче патента, возможности обжалования которого исчерпаны, либо если заявка была отозвана (признана отозванной).

Физическое или юридическое лицо, использующее заявленное изобретение в период временной правовой охраны выплачивает патентообладателю после получения патента денежную компенсацию. Размер компенсации определяется соглашением сторон.

4.6. Срок действия промышленного права

Среди важнейших личных преимущественных прав, которые могут возникнуть после выдачи патента, является право авторства.

Оно является личным неотчуждаемым правом и охраняется бессрочно. Признается оно только за физическим лицом.

Согласно п.1 ст. 1358 ГК РФ патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со ст. 1229 ГК любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными пунктами 2 и 3 статьи 1358 ГК. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

В соответствии с п.2 ст. 1358 ГК использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности:

1) ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

2) совершение действий, предусмотренных пунктом 1, в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. Если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа, поскольку не доказано иное;

3) совершение действий, предусмотренных пунктом 1, в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

4) осуществление способа, в котором используется изобретение, в том числе путем применения этого способа.

Согласно п. 1 ст. 1363 ГК РФ сроки действия исключительного права на изобретение, полезную модель и промышленный образец и удостоверяющего это право патента исчисляются со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и при условии соблюдения требований, установленных ГК, составляет:

- 20 лет – для изобретений;
- 10 лет – для полезных моделей;
- 15 лет – для промышленных образцов.

Лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца (статьи 1381 и 1382 ГК РФ) добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования).

Согласно ст. 1365 ГК по договору об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (договор об отчуждении патента) одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключи-

тельное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права (приобретателю патента).

Общие правила для всех договоров на отчуждение исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности содержатся в ст. 1234 ГК. Для такого договора установлена обязательная письменная форма. Сам договор подлежит обязательной государственной регистрации в Роспатенте. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора. Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец переходит от правообладателя к приобретателю в момент государственной регистрации этого договора.

Законодатель ничего не говорит об обязанности приобретателя исключительного права уплатить вознаграждение за его приобретение. В связи с этим этот договор может конструироваться и как безвозмездный.

В тех случаях, когда исключительное право отчуждается на возмездной основе, можно говорить об особой разновидности договора купли-продажи, когда предметом договора являются не товары, а имущественные права.

В случае совершения указанного выше волеизъявления Роспатент должен опубликовать сведения о сделанном заявлении, а патентообладатель обязан заключить договор об уступке патента с лицом, которое изъявило такое желание.

Регистрация указанного выше договора об уступке патента может быть осуществлена только в том случае, если к нему будет приложен документ, подтверждающий уплату всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден первоначальный заявитель.

Право на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца может передаваться по лицензионному договору. Заключение подобного договора выгодно как стороне, предоставившей лицензию, так и стороне, получившей ее. Обычно в качестве патентообладателя выступают либо физические лица, либо организации, профессионально занимающиеся созданием технических новшеств (научно-исследовательские институты, опытно-конструкторские бюро и т.д.) Возможностями для промышленного использования этих новшеств они не располагают и поэтому охотно

уступают права на использование изобретений производственным структурам.

Общие правила заключения лицензионных договоров содержатся в ст. 1235 ГК. Для лицензионного договора предусмотрена обязательная письменная форма. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность данного договора. Передача технической документации по лицензионному договору лицензиату сопровождается подписанием двустороннего приема-сдаточного акта.

Лицензионный договор подлежит регистрации в Роспатенте и без регистрации считается недействительным.

В соответствии со ст. 1367 ГК по лицензионному договору одна сторона - патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.

Этот договор может рассматриваться и как реальный, и как консенсуальный.

При заключении лицензионного договора устанавливаются пределы использования изобретения, которые заключаются в установлении срока, способа и территории использования изобретения. При этом срок использования изобретения не может превышать срок действия самого патента. Кроме того, в лицензионном соглашении может быть предусмотрено, что использование изобретения по лицензии будет ограничено определенной отраслью промышленности.

Различают следующие виды лицензий:

- открытая;
- исключительная;
- неисключительная;
- принудительная.

Патентообладатель прибегает к открытой лицензии, если он не рассчитывает на серьезный спрос со стороны других лиц и заинтересован в снижении патентной пошлины.

Суть открытой лицензии содержится в ст. 1368 ГК. Согласно п. 1 указанной статьи патентообладатель может подать в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии).

Условия лицензии, на которых право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть предоставлено любому лицу, сообщаются патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, который публикует за счет патентообладателя соответствующие сведения об открытой лицензии. Патентообладатель обязан заключить с лицом, изъявившим желание использовать указанные изобретение, полезную модель или промышленный образец, лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии.

Различие между исключительной и неисключительной лицензией заключается в следующем. При выдаче простой неисключительной лицензии лицензиату предоставляется право использования объекта промышленной собственности с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам. При выдаче исключительной лицензии лицензиату предоставляется право использования объекта промышленной собственности без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам.

5. СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

5.1. Понятие средств индивидуализации.

Общая характеристика их правовой охраны

Развитие рыночной экономики, конкуренции хозяйствующих субъектов вызвало необходимость появления нового института правовой охраны, позволяющего индивидуализировать участников рыночных экономических отношений и производимую ими продукцию (работы, услуги). Институт правовой охраны средств индивидуализации выделился в рамках правового регулирования интеллектуальной собственности.

В данном институте правовой охраны в соответствии с частью 4 ГК РФ охраняются следующие средства индивидуализации:

- фирменные наименования;
- товарные знаки и знаки обслуживания;
- наименования мест происхождения товаров;
- коммерческие обозначения.

Правовой институт охраны средств индивидуализации имеет дело, как и патентное право, с объектами промышленной собственности, используемыми в сфере экономических отношений. В рамках данного правового института выделяются две части: правовой охраны средств индивидуализации продукции (работ, услуг) и правовой охраны средств индивидуализации участников экономического оборота.

В качестве средств индивидуализации продукции (работ, услуг) в Российской Федерации охраняются товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров. Соответствующие обозначения позволяют потребителю различать товары, работы, услуги разных производителей, являются символом определенного уровня качества, часто используются в рекламе и служат средством защиты от недобросовестной конкуренции. Так, телевизоры Panasonic, копировальные аппараты Xerox, одежда и парфюмерия Dior, сумки Gucci – эти слова имеют определенное значение для потребителя. Российскому понятию товарного знака соответствует зарубежный аналог – торговая марка (trademark).

В качестве средств индивидуализации участников экономических отношений в России охраняются фирменные наименования и коммерческие обозначения. Подробное регулирование правовой охраны данных объектов появилось только с принятием ч. 4 ГК РФ.

Правовая охрана средств индивидуализации участников экономического оборота, их продукции, работ, услуг имеет много общих черт с правовой охраной изобретений. Важнейшими отличительными чертами данного правового института являются обязательность государственной регистрации большинства объектов охраны, обязательность и добросовестность их использования, удовлетворение в первую очередь интересов участников рыночных экономических отношений, а не авторов (общества).

Законодательство о средствах индивидуализации преследует две основные цели – это защита инвестора, вкладывающего средства в продвижение товара и/или фирмы, и защита потребителя, у которого с товарными знаками и фирменными наименованиями ассоциируется определенный уровень качества товаров, работ, услуг. Товарные знаки являются составным элементом такого глобального явления в сфере рекламы как бренд. С помощью товарных знаков фирмы не только продвигают свою продукцию на рынке, но и через систему лицензионного использования расширяют географию бизнеса и получают дивиденды от популярности своего бренда во всем мире.

5.2. Правовая охрана фирменных наименований

Фирменное наименование коммерческой организации – это наименование, под которым юридическое лицо выступает в гражданском обороте. Фирменное наименование указывается в учредительных документах юридического лица и включается в Единый государственный реестр при государственной регистрации юридического лица.

Основная функция фирменного наименования – индивидуализация участников гражданского оборота.

Принципы правовой охраны фирменного наименования:

- достоверность фирмы;
- относительная исключительность фирменного наименования;
- стабильность фирменного наименования.

Фирменное наименование состоит из двух частей:

1) указание на организационно-правовую форму;

2) собственно наименование юридического лица.

Гражданским кодексом Российской Федерации установлены следующие требования к фирменному наименованию:

- коммерческое юридическое лицо обязано иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке;
- полное и/или сокращенное фирменное наименование может быть также указано на языках народов России и/или на иностранных языках;
- фирменное наименование не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности;
- фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или, соответственно, в транскрипциях языков народов России, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица.

В фирменное наименование юридического лица не могут включаться:

- полные или сокращенные официальные наименования Российской Федерации, иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований;
- полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления;
- полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций;
- полные или сокращенные наименования общественных объединений;
- обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Фирменное наименование государственного унитарного предприятия может содержать указание на принадлежность такого предприятия, соответственно, Российской Федерации и субъекту Федерации.

Включение в фирменное наименование акционерного общества официального наименования Российской Федерации, а также слов, производных от этого наименования, допускается по разрешению Правительства Российской Федерации, если более 75 процентов акций акционерного общества принадлежит Российской Федерации.

Если фирменное наименование юридического лица не соответствует установленным требованиям, орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, вправе предъявить такому юридическому лицу иск о понуждении к изменению фирменного наименования.

Субъектами права на фирменное наименование являются коммерческие организации.

Юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах, договорах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Фирменное наименование или его отдельные элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения, в товарном знаке и знаке обслуживания.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование не допускается.

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность. Приоритет отдается фирменному наименованию, включенному в Единый государственный реестр юридических лиц ранее.

В случае нарушения права на фирменное наименование лицо, владеющее правом на тождественное или сходное до степени смешения наименование, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

Территория действия права на фирменное наименование, включенного в Единый государственный реестр юридических лиц в России, – территория Российской Федерации.

Согласно Парижской конвенции по охране промышленной собственности (1883), фирменное наименование охраняется во всех странах, участвующих в конвенции, без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака.

Момент возникновения права – дата государственной регистрации юридического лица.

Момент прекращения права – дата исключения фирменного наименования из Единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

5.3. Правовая охрана товарных знаков и знаков обслуживания

Товарный знак – это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Исключительное право на товарный знак удостоверяется свидетельством.

Знак обслуживания – это обозначение, служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг. Товарные знаки и знаки обслуживания регулируются по единым правилам.

Субъектом исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Субъектом (правообладателем) считается лицо, на чье имя получено свидетельство на товарный знак.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

В зависимости от содержания обозначения различают следующие виды товарных знаков: словесные, изобразительные, объемные, комбинированные, иные.

В зависимости от числа субъектов, обладающих правом на товарный знак, выделяют индивидуальные и коллективные товарные знаки. Субъектом права на коллективный знак является объединение лиц. Право на использование такого знака принадлежит каждому члену объединения. При этом коллективный знак должен обозначать

товары, производимые или реализуемые лицами, входящими в объединение, и обладающие едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками. Право на коллективный знак не может быть отчуждено и не может быть предметом лицензионного договора.

Специальные правила предусмотрены ГК РФ для общеизвестных товарных знаков – знаков, которые признаны общеизвестными товарными знаками по решению федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности или в результате интенсивного использования стали широко известны в России среди соответствующих потребителей в отношении определенных товаров.

Общеизвестному товарному знаку предоставляется правовая охрана, которая действует бессрочно.

Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Требования к обозначению, регистрируемому в качестве товарного знака:

- различительная способность;
- относительная новизна.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов:

- вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- являющихся общепринятыми символами и терминами;
- характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;
- представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующее положение.

В соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой:

- государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки;
- сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их гербы, флаги, другие символы и знаки;
- официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия;
- обозначения, сходные до степени смешения с элементами, указанными выше.

Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

В целях обеспечения прав потребителей не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:

- являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;
- противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Право на товарный знак не должно нарушать права третьих лиц. В связи с этим не допускается регистрация в качестве товарных знаков определенных обозначений, в том числе:

- тождественных или сходных до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия;
- тождественных или сходных до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации в отношении однородных товаров;
- тождественных или сходных до степени смешения с охраняемым наименованием места происхождения товаров, фирменным наименованием или коммерческим обозначением, наименованием селекционного достижения;
- тождественных названию известного в Российской Федерации произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произве-

дению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя;

- тождественных имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации лица, без согласия этого лица или его наследника;
- тождественных промышленному образцу, знаку соответствия, доменному имени, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе путем размещения товарного знака:

- на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров;
- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- в Интернете, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

Правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны ® или иное обозначение, которое помещается рядом с товарным знаком.

Правообладатель обязан использовать товарный знак, в противном случае правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно.

Не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия (принцип исчерпания права).

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак путем заключения договора об отчуждении ис-

ключительного права либо лицензионных договоров. Договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, должны быть заключены в письменной форме и подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

При заключении лицензионного договора лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром. Лицензиар вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия. По требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную ответственность.

Срок действия исключительного права на товарный знак составляет десять лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Срок действия исключительного права на товарный знак может быть продлен на десять лет по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года действия этого права.

Продление срока действия исключительного права на товарный знак возможно неограниченное число раз.

Исключительное право на товарный знак прекращается в следующих случаях:

- признание недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (в случае нарушения установленных требований);
- истечение срока действия исключительного права на товарный знак;
- на основании принятого решения суда о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака в связи с использованием этого знака на товарах, не обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками;
- на основании принятого решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием;
- на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в слу-

- чае прекращения юридического лица – правообладателя или прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя – правообладателя;
- в случае отказа правообладателя от права на товарный знак;
 - на основании принятого по заявлению заинтересованного лица решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае его превращения в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида;
 - на основании решения суда в случае перехода исключительного права на товарный знак без заключения договора с правообладателем, в результате которого потребители вводятся в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а именно Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам – Роспатентом в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

На товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре, выдается свидетельство, удостоверяющее приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

5.4. Правовая охрана наименований мест происхождения товаров

Наименованием места происхождения товара является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются

характерными для данного географического объекта природными условиями и/или человеческими факторами.

Наименования мест происхождения товаров могут быть выражены только в словесной форме. Различают наименования официальные и неофициальные, современные и исторические, полные и сокращенные, наименования географического объекта на территории Российской Федерации и за ее пределами.

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства.

На территории России действует исключительное право использования наименования места происхождения товара:

- зарегистрированное федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности,
- в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Наименование места происхождения товара признается и охраняется в силу государственной регистрации такого наименования, причем наименование может быть зарегистрировано одним или несколькими гражданами либо юридическими лицами.

Исключительное право использования наименования места происхождения товара в отношении того же наименования может быть предоставлено любому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же особыми свойствами.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования наименования места происхождения товара любым не противоречащим закону способом, в том числе путем размещения этого наименования:

- на товарах, этикетках, упаковках товаров;
- на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- в Интернете, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Не допускается незаконное использование наименования места происхождения товара: использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими соответствующего свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими словами, как «род», «тип», «имитация» и тому подобными, а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара.

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно использованы наименования мест происхождения товаров или сходные с ними до степени смешения обозначения, являются контрафактными.

Распоряжение исключительным правом на наименование места происхождения товара, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования этого наименования, не допускается.

Обладатель свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара для оповещения о своем исключительном праве может помещать рядом с наименованием места происхождения товара знак охраны в виде словесного обозначения «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ».

Наименование места происхождения товара охраняется в течение всего времени существования возможности производить товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для соответствующего географического объекта природными условиями и/или человеческими факторами.

Свидетельство об исключительном праве на наименование места происхождения товара действует в течение десяти лет со дня подачи заявки на наименование места происхождения товара в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Срок действия свидетельства может быть продлен по заявлению обладателя свидетельства и при условии представления им заключения компетентного органа о том, что обладатель свидетельства производит в границах соответствующего географического объекта

товар, обладающий указанными в Государственном реестре наименований особыми свойствами.

Срок действия свидетельства продлевается каждый раз на десять лет.

Российские юридические лица и граждане Российской Федерации вправе зарегистрировать наименование места происхождения товара в иностранных государствах после государственной регистрации и предоставления исключительного права на такое наименование в Российской Федерации.

Прекращение правовой охраны наименования места происхождения товара и соответствующего исключительного права возможно в следующих случаях:

- признание недействительным предоставления правовой охраны и исключительного права на наименование;
- исчезновение характерных для данного географического объекта условий и невозможности производить товар, обладающий особыми свойствами, указанными в Государственном реестре наименований в отношении данного наименования места происхождения товара;
- утрата иностранным юридическим лицом, иностранным гражданином или лицом без гражданства права на данное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара.

Действие свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара прекращается в следующих случаях:

- утрата товаром, производимым обладателем свидетельства, особых свойств;
- прекращение правовой охраны наименования места происхождения товара;
- ликвидация юридического лица или прекращение предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя – обладателей свидетельства;
- истечение срока действия свидетельства;
- подача обладателем свидетельства соответствующего заявления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

5.5. Правовая охрана коммерческих обозначений

Коммерческое обозначение – обозначение, используемое лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий.

Коммерческие обозначения не являются фирменными наименованиями и не подлежат обязательному включению в учредительные документы и Единый государственный реестр юридических лиц.

Субъектами права на коммерческое обозначение могут быть юридические лица (коммерческие и некоммерческие организации) и индивидуальные предприниматели.

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом, в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Для использования коммерческого обозначения необходимо, чтобы оно обладало достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия являлось известным в пределах определенной территории.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется.

Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия или договором коммерческой концессии.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории России.

Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

5.6. Защита прав на средства индивидуализации

Под защитой прав на средство индивидуализации понимается реализация законных мер, с помощью которых правообладатель может обеспечить пресечение действий, нарушающих его права, восстановление нарушенных прав и применение к нарушителю мер ответственности.

Как и при защите других прав, различают юрисдикционные и неюрисдикционные формы защиты. По общему правилу, юрисдикционная форма защиты представляет собой защиту нарушенных прав в судебном порядке. В качестве специального порядка защиты можно рассматривать административный способ, когда правообладатель обращается в антимонопольные (или иные государственные) органы, которые вправе применить административные меры контроля и ответственности.

При неюрисдикционной форме защиты правообладатель защищает нарушенные права самостоятельно, без обращения к государственным органам.

Предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено путем подачи возражения против такого предоставления в палату по патентным спорам или федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку или об отказе в таком признании могут быть оспорены в суде.

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.

Правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах.

Лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

Правообладатель также вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование товарного знака.

Аналогичные требования могут выдвигать и владельцы прав на наименования мест происхождения товаров.

Правовая охрана средств индивидуализации товаров, работ, услуг и их производителей имеет территориальные ограничения, в связи с чем возникает проблема при выходе субъектов экономических отношений на внешний рынок. Актуальной в такой ситуации становится необходимость международной охраны средств индивидуализации.

Российские производители товаров могут выбрать один из способов защиты своих средств индивидуализации за рубежом: их регистрацию в отдельных странах или регистрацию в соответствии с международным договором. Таким международным договором является Парижская конвенция по охране промышленной собственности

(1883). Государства – участники данной конвенции предоставляют гражданам и организациям других государств-участников национальный режим охраны средств индивидуализации.

При этом фирменные наименования пользуются правовой охраной во всех странах – членах Парижской конвенции, независимо от их регистрации и каких-либо иных условий.

В другом порядке предоставляется охрана товарным знакам и знакам обслуживания, зарегистрированным в России. Для их международной охраны необходимо, чтобы они были зарегистрированы в соответствующей стране или прошли процедуру международной регистрации. Конвенция устанавливает правила о приоритетном сроке при регистрации знаков (6 месяцев), независимости товарных знаков в разных странах, допустимых основаниях для отказа в регистрации и т.д.

Для преодоления территориальных ограничений в регистрации товарных знаков было заключено Мадридское соглашение о международной регистрации знаков (1891). Товарный знак, зарегистрированный в Международном бюро интеллектуальной собственности в Женеве, получает в стране, участвующей в соглашении, такую же охрану, как если бы он был заявлен там непосредственно. Таким образом, Мадридское соглашение облегчает процедуру получения охраны сразу во многих странах. Патентное ведомство любой страны может заявить обоснованный отказ в регистрации в течение одного года. Если страна не направила отказ в регистрации, международная регистрация знака действует в течение 20 лет, независимо от сроков, установленных национальным законодательством. Регистрация также может продлеваться на последующие 20 лет. В целях единства регистрации товарных знаков на международном и национальных уровнях используется Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (1957). Российская Федерация участвует в перечисленных соглашениях, однако широкой международной охране российских товарных знаков пока мешают сложность и дороговизна процедуры регистрации.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Коршунов Н.М. Интеллектуальная собственность (Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) : учеб. пособие / под общ. ред. Н.М. Коршунова. – М. : Норма, 2008. – 400 с.
2. Судариков С.А. Авторское право : учебник. – М. : Проспект, 2010. – 464 с.
3. Белов В.В. Интеллектуальная собственность: законодательство и практика его применения : учеб. пособие / В.В. Белов, Г.В. Виталиев, Г.М. Денисов. – М. : Юристъ, 1997. – 288 с.
4. Бромберг Г.В. Интеллектуальная собственность : Основной курс : учеб. пособие. – М. : Приор. 2004. – 464 с.
5. Гришаев С.П. Интеллектуальная собственность : учеб. пособие – М. : Юристъ, 2009. – 364 с.
6. Жарова А.К. Защита интеллектуальной собственности : учебник / А.К. Жарова, С.В. Мальцева – М. : Юрайт, 2016. – 304 с.
7. Городов О.А. Патентное право : учеб. пособие – М. : Проспект, 2006. – 544 с.

Учебное издание

*Павлова Ирина Олеговна,
Михайлов Дмитрий Александрович*

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

Учебное пособие

Редактор Т.К. Кр е т и н и н а
Компьютерная верстка Л.Р. Д м и т р и е н к о

Подписано в печать 14.11.2018. Формат 60x84 1/16.
Бумага офсетная. Печ. л. 5,5.
Тираж 25 экз. Заказ . Арт. – 10(Р4У)/2018

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САМАРСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ АКАДЕМИКА С.П. КОРОЛЕВА»
(САМАРСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ)
443086 Самара, Московское шоссе, 34.

Изд-во Самарского университета.
443086 Самара, Московское шоссе, 34.