

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Федеральное агентство по образованию  
Южно-Уральский государственный университет  
Кафедра «Гидравлика и гидропневмосистемы»

X62.я7  
P332

С.Н. Редников

# **ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

Конспект лекций

Челябинск  
Издательский центр ЮУрГУ  
2010

ББК Х623.3.я7 + Х623.4.я7

Р332

*Одобрено*  
*учебно-методической комиссией аэрокосмического факультета*

*Рецензенты:*

Г.А. Круглов, Р.И. Булгакова

**Редников, С.Н.**

Р332      Защита интеллектуальной собственности: конспект лекций/  
С.Н. Редников. – Челябинск: Издательский центр ЮУрГУ, 2010. – 44 с.

Учебное пособие предназначено для студентов специальности «Гидравлика и гидропневмосистемы» при изучении дисциплины «Защита интеллектуальной собственности».

В пособии рассмотрены вопросы защиты авторского права, смежных прав, прав на интеллектуальную промышленную собственность. Рассмотрены основные положения международной патентной системы. Приведены материалы по защите от недобросовестной конкуренции, правовой охраны программ для ЭВМ и баз данных. Рассматриваются вопросы международной торговли лицензиями на объекты промышленной собственности. Вопросы регистрации прав авторов и правообладателей.

ББК Х623.3.я7 + Х623.4.я7

© Издательский центр ЮУрГУ, 2010

## **ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ**

### **Понятие, основные положения и правовое регулирование интеллектуальной собственности**

Объекты гражданских прав, т.е. те материальные и духовные блага, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правовые отношения, ст. 128 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) называет результатом интеллектуальной деятельности. В обобщенном виде понятие интеллектуальной собственности раскрывает ст. 138 ГК РФ, указывающая, что «в случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполненных работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.)».

Происхождение самого термина «интеллектуальная собственность» обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века, что во многом является справедливым. Действительно, традиция проприетарного подхода к авторскому и патентному праву не только родилась во Франции, но и опиралась в своей основе на теорию естественного права, которая получила свое наиболее последовательное развитие именно в трудах французских философов-просветителей (Вольтер, Дидро, Гольбах, Руссо).

В дальнейшем бурное развитие промышленного производства и сельского хозяйства, а также рост международной торговли и обмена между странами последними достижениями науки и техники потребовали более высокой степени правового регулирования международных отношений в сфере интеллектуальной собственности. Родиной первых авторского и патентного законов в их современном смысле по праву считается Англия. Именно здесь еще в 1623 г. при короле Якове Стюарте был принят «Статус о монополиях», которым провозглашалось исключительное и независимое от воли короля право каждого, кто создает и применяет техническое новшество, монопольно пользоваться в течение 14 лет выгодами и преимуществами, доставляемыми таким новшеством. В 1710 г. в Англии появляется и первый авторский закон, известный под названием «Статус королевы Анны», которым автору предоставлялось исключительное право на публикацию произведения в течение 14 лет с момента его создания с возможностью продления этого срока еще на 14 лет при жизни автора. Идея об авторском праве как «самом священном виде собственности» была воплощена в законах некоторых штатов США. Так, в законе штата Массачусетс от 17 марта 1789г. указывалось, что «нет собственности, принадлежащей человеку более, чем та, которая является результатом его

умственного труда». Аналогичные конструкции были закреплены также в законодательстве Саксонии, Пруссии, Дании, Норвегии и ряда других стран.

Важнейшими соглашениями в области охраны прав на интеллектуальную собственность являются «Конвенция по охране промышленной собственности», принятая в Париже 20 марта 1883 года (далее – Парижская конвенция), которая стала основным документом, и «Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 9 сентября 1886 года (далее – Бернская конвенция).

Рассмотрим имущественные права Конвенции:

- право на перевод;
- право на воспроизведение;
- право на публичное исполнение и передачу исполнения для всеобщего сведения драматических, музыкально-драматических и музыкальных произведений;
- право на передачу произведений в эфир или публичное сообщение этих произведений любым другим способом беспроводной передачи знаков, звуков или изображений;
- право автора литературного произведения на публичное чтение своего произведения, осуществляемое любыми средствами или способами;
- право автора на передачу любым способом чтения своего произведения для всеобщего сведения;
- право авторов литературных и художественных произведений на переделки, аранжировки и другие изменения своих произведений;
- право авторов литературных и художественных произведений на кинематографическую переделку и воспроизведение своих произведений и распространение переделанных или воспроизведенных таким образом произведений, а также право на публичное представление и исполнение переделанных или воспроизведенных таким образом произведений и сообщение их по проводам для всеобщего сведения.

Однако, многие документы, охраняя важнейшие объекты интеллектуальной собственности, не содержали в себе самого понятия «интеллектуальная собственность». Впервые оно было введено в международные правовые договоры «Конвенцией, учреждающей всемирную организацию интеллектуальной собственности», подписанную в Стокгольме 14 июля 1967 года и измененную 2 октября 1979 года (далее – Стокгольмская конвенция). В статье 2 Стокгольмской Конвенции указано, что «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся к «литературным, художественным и научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции; а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях».

В период развития рыночной экономики в Российской Федерации вопросы охраны интеллектуальной собственности приобрели особую актуальность. На сегодняшний день российское гражданское законодательство формирует институт интеллектуальной собственности, поскольку повышение уровня ее охраны является важным условием динамичного развития экономики страны.

К международным договорам, в которых участвует Российская Федерация, относятся, в частности, следующие:

- Парижская конвенция;
- Бернская конвенция;
- Стокгольмская конвенция;
- «Соглашение о взаимном признании авторских свидетельств и иных охраняемых документов на изобретения», заключенное в Гаване 18 декабря 1976 года;
- «Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации» от 24 марта 1971 года;
- Соглашение стран СНГ от 24 сентября 1993 года «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав»;
- «Соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности» от 6 марта 1998 года.

Помимо международных правовых актов отношения в сфере интеллектуальной собственности регулируются нормами национального законодательства.

Нормы, детально регулирующие правоотношения, связанные с интеллектуальной собственностью, содержатся в специальных законах, определяющих виды объектов и условия охраны, прав на такие объекты. Такими законами, в частности являются:

- «Патентный закон Российской Федерации» от 23 сентября 1992 года № 3517-1 (далее – Патентный закон);
- Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 года № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее – Закон № 3520-1);
- Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 года № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» (далее – Закон № 5351-1);
- Закон Российской Федерации от 6 августа 1993 года № 5605-1 «О селекционных достижениях»;
- Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 года № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» (далее – Закон № 3523-1);
- Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 года № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» (далее – Закон № 3526-1);
- Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции).

Кроме того, положения об ответственности за нарушение исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности содержатся в Уголовном

кодексе Российской Федерации (далее – УК РФ) и Кодексе об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ).

### **Классификация объектов интеллектуальной собственности**

В зависимости от использования в производстве объекты интеллектуальной собственности можно разделить на: функционирующие (работающие) объекты, применение которых приносит доход в настоящий период; нефункционирующие (неработающие) объекты, которые не используются по каким-либо причинам, но могут применяться в будущем.

По степени влияния на финансовые результаты выделяются объекты интеллектуальной собственности: способные приносить доход прямо, за счет внедрения их в эксплуатацию; объекты, опосредованно влияющие на финансовые результаты.

По признаку получения результата интеллектуальной деятельности различают: гуманитарные, технические, научные объекты интеллектуальной собственности.

В зависимости от степени правовой защищенности: защищенные охранными документами (авторскими правами); не защищенные охранными документами (авторскими правами).

Результаты интеллектуальной деятельности («интеллектуальная собственность») включают в себя три вида объектов, имеющих различный правовой режим:

1) результаты творческой деятельности, охраняемые патентным правом (изобретения, полезные модели, промышленные образцы);

2) средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара);

3) результаты творческой деятельности, охраняемые авторским правом (произведения науки, литературы и искусства, программы для электронных вычислительных машин (далее – ЭВМ), базы данных, топологии интегральных микросхем и т.п.).

Все указанные объекты обладают общими признаками:

– являются результатом творческой (мыслительной, интеллектуальной) деятельности;

– являются совокупностью имущественных и неимущественных прав;

– используются в течение длительного периода времени;

– могут служить источником получения дохода.

Вместе с тем между этими объектами есть существенные различия – они имеют различный правовой режим. Одна часть объектов (промышленная собственность и средства индивидуализации юридического лица) регулируется патентным правом, другая (произведения науки, литературы и искусства и другие) – авторским. Различие в том, что авторское право направлено на охрану формы объекта (произведения), а патентное право охраняет содержание произведения.

## **ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ, ОХРАНЯЕМАЯ АВТОРСКИМ ПРАВОМ**

### **Объекты авторского права**

Произведение как реально существующее явление окружающего нас мира выступает как комплекс идей и образов, получивших свое объективное выражение в готовом труде, индивидуальное и неповторимое отражение объективной действительности. Произведение является результатом мыслительной деятельности человека. В связи с этим всегда важно различать само произведение, имеющее нематериальную сущность, и форму его воплощения, т.е. ту вещественную форму, которая является материальным носителем произведения, например рукопись, рисунок и т.п. Связь произведения со своим материальным носителем может быть неразрывной.

Материальные предметы – «носители» произведений – могут быть уникальны. Но авторское право охраняет произведение как систему идей, мыслей и образов именно в связи с возможностью его воспроизведения. Поэтому авторское право на произведение науки, литературы и искусства сохраняется даже в случае гибели того материального носителя, в котором оно было воплощено.

Однако не всякое произведение как результат мыслительной деятельности человека охраняется нормами авторского права. Объектами авторского права признаются лишь такие произведения, которые обладают предусмотренными законом признаками. Такими признаками являются творческий характер произведения и объективная форма его выражения.

Показателем творческого характера произведения, по мнению большинства российских ученых, является его новизна. Новизна в данном случае рассматривается как синоним оригинальности произведения. Она может выражаться в новом содержании, в новой форме произведения, в новой идее и т.п.

Произведение как результат творческой деятельности автора становится объектом авторского права лишь при условии, что оно выражено в какой-либо объективной форме. Иными словами, произведение должно существовать в форме, которая отделена от личности автора и приобрела самостоятельное бытие.

В соответствии с п. 1 ст. 6 Закона № 5351-1 «авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения».

Пункт 2 ст. 6 Закона № 5351-1 указывает на то, что авторское право распространяется как на обнародованные, так и не обнародованные произведения, существующие в какой – либо объективной (материальной) форме.

Сфера действия авторского права согласно ст. 5 Закона № 5351-1 распространяется на произведения:

– обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признаются за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

– обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признаются за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками);

– обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признаются на территории Российской Федерации за авторами (их правопреемниками) – гражданами других государств в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Произведение также считается впервые опубликованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации.

При предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с заключенными международными договорами, автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для обладания авторским правом.

Предоставление на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения, вследствие истечения установленного в такой стране срока действия авторского права и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного Законом № 5351-1 срока действия авторского права. При этом срок действия авторского права на территории Российской Федерации не может превышать срок действия права, установленный в стране происхождения произведения.

Авторские права согласно ст. 6 Закона № 5351-1 распространяются на произведения как обнародованные, так и не обнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме.

Авторское право юридических лиц, возникшее до вступления в силу Закона № 5351-1, прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения, а если оно не было обнародовано, со дня создания произведения. Такие изменения в указанный закон внесены ст. 3 Федерального закона от 20 июля 2004 года № 72-ФЗ «О внесении изменений в Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».

В п. 1 ст. 7 Закона № 5351-1 содержится перечень объектов авторского права: «литературные произведения (включая программы для ЭВМ);



драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

хореографические произведения и пантомимы;

музыкальные произведения с текстом или без текста;

аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);

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;

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».

Кроме того, объектами авторского права могут быть признаны:

– производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);

– сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Производные и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

Законом № 5351-1 определено, что не все произведения могут считаться объектами авторских прав. Согласно ст. 8 Закона N 5351-1 не признаются объектами авторских прав:

«официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;

государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки);

произведения народного творчества;

сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер».

Все это предназначено для использования широким кругом лиц, законодательство же об авторских правах предусматривает ограничение в использовании объекта авторского права. Однако следует иметь в виду, что до тех пор, пока, например, закон не принят в качестве официального нормативного документа, его проект практически представляет собой охраняемое литературное произведение.

Произведения народного творчества не могут выступать объектами авторских прав, так как в этом случае просто не представляется возможным установить их автора.

В частности не может являться служебным произведением, например, опубликование программ теле- и радиопередач, так как составление данных программ является доводимой до зрителей (слушателей) информацией о времени выхода в эфир скомпонованных определенным образом теле- и радиопередач. В качестве подтверждения такой точки зрения можно привести Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28 сентября 1999 года № 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».

### **Субъекты авторского права**

Авторские правоотношения предполагают множество их участников. В них участвуют, с одной стороны, авторы произведений и их наследники, с другой стороны, организации, заинтересованные в их использовании (издательства, театры, киностудии и т.д.).

Субъекты авторского права, в широком понимании, – это лица, участвующие в авторских правоотношениях. При таком определении субъектами авторского права будут являться лица, которым могут принадлежать авторские права, организации по защите авторских прав и другие субъекты.

Субъекты авторского права, в узком понимании, – это авторы произведений, то есть обладатели личных авторских прав.

Первоначально авторские права приобретает автор, он же, по российскому авторскому законодательству, является исключительным носителем личных авторских прав.

В законе автор определен как физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение (ст. 4 Закона № 5351-1).

Более обширное понятие можно найти во Всемирной декларации по интеллектуальной собственности от 26 июня 2000 года.

Субъекты авторских и смежных прав подразделяются на две группы:

1) субъекты с первоначальными правами (авторы, исполнители, производители фонограмм, организации вещания);

2) правопреемники (наследники, организации-правопреемники, государство);

Автор – главный субъект авторского права. Ни возраст, ни пол, ни раса (национальность) не имеют значение для признания лица автором. При этом авторская правоспособность возникает с момента рождения (ст. 17 ГК РФ). Однако нужно учитывать, что право распоряжаться авторскими трудами тесно связано с понятием дееспособности (ст. 21 ГК РФ). В соответствии со ст. 26 ГК РФ без согласия родителей, усыновителей и попечителей осуществлять права автора на произведение науки, литературы или искусства ... могут несовершеннолетние, достигшие возраста 14 лет.

Важно отметить, что для возникновения авторского права не имеет значение и дееспособность лица, т.е. автором может быть и лицо, признанное по действующему гражданскому законодательству недееспособным, но может быть

ограничено его право распоряжаться результатами авторского труда (совершать сделки по отчуждению имущественных прав).

После смерти автора субъектами авторского права становятся его наследники, но наследуются не все права. По наследству не переходят: право авторства, право на авторское имя и право на защиту репутации автора.

Субъектами авторского права могут быть соавторы, если произведение создано совместным творческим трудом двух или более лиц. Различают два вида соавторства:

- 1) произведение образует одно неразрывное целое.
- 2) произведение состоит из частей, каждая из которых выполнена определенным соавтором.

Согласно с п.1 ст.10 Закона № 5351-1, авторское право на произведение принадлежит соавторам совместно. Соавторство предполагает наличие соответствующего соглашения между соавторами (письменного или устного). Отсутствие такого соглашения ни при каких условиях не приводит к соавторству. Не будет являться соавтором переработчик произведения, если между ним и автором не было заключено соответствующее соглашение. Как в действующем законодательстве, так и в теории авторского права выделяется как неделимое соавторство, так и делимое. Существенное отличие заключается в том, что при делимом соавторстве соавтор при соблюдении ряда условий может рассматриваться как индивидуальный субъект авторского права.

Субъектом авторского права является также переводчик произведения на другой язык и автор другого производного произведения. Авторское право переводчика распространяется не на само произведение, которое он переводит, а только на созданный им перевод. При этом авторское право переводчика не препятствует другим лицам осуществлять свои собственные переводы. В данном случае имеется в виду не только перевод на другой язык отдельных слов или выражений, а перевод, соединенный с литературной обработкой текста с сохранением смыслового содержания произведения. Аналогичные права возникают и в отношении авторов других производных произведений (перделок, аранжировок или других переработок).

Особым образом законодатель выделил субъектов авторского права на аудиовизуальные произведения.

Под аудиовизуальными произведениями понимаются произведения, воспринимаемые одновременно с помощью слуха (от лат. audio – слушаю) и зрения (от лат. video – вижу). Такие произведения состоят из серии связанных между собой кадров (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и другие подобные произведения).

В соответствии с п. 1 ст. 13 Закона № 5351-1 авторами таких произведений являются:

- режиссер-постановщик;
- автор сценария (сценарист);
- автор музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения (композитор).

Вместе с тем, в соответствии с п. 2 ст. 13 Закона № 5351-1, заключение договора на создание аудиовизуального произведения влечет за собой передачу исключительных прав на использование аудиовизуального произведения (воспроизведение, распространение, публичное исполнение и т.д.), если договором не предусмотрено иное. Указанные права действуют в течение срока действия авторского права на аудиовизуальное произведение.

Изготовитель аудиовизуального произведения вправе при любом использовании указывать свое имя и наименование либо требовать такого указания.

В качестве субъекта авторских правоотношений могут выступать и юридические лица, но не в качестве автора, а в качестве обладателя имущественных прав на произведение. В качестве особых субъектов авторского права можно выделить: специальные ведомственные органы (в советский период, например, Госкомиздат), комитеты (или организации) по защите авторских прав, объединения издателей, в Российской Федерации – Российское авторское общество (РАО), Российское общество правообладателей в аудиовизуальной сфере (РОПАС), Российское общество по мультимедиа и цифровым сетям (РОМС).

### **Неимущественные и имущественные права автора, авторский договор**

Содержанием любого авторского договора является передача имущественных прав, а объект (предмет) этого договора – имущественные авторские права.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения и не могут отчуждаться в пользу третьих лиц.

В соответствии со ст. 15 Закона № 5351-1 автору в отношении его произведения принадлежат следующие личные неимущественные права:

- право признаваться автором произведения (право авторства);
- право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя);
- право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;
- право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

Имущественными правами именуется исключительные права автора на осуществление или разрешение действий по использованию произведения в любой форме и любым способом.

Согласно ст. 16 Закона № 5351-1 исключительные права автора на использование произведения означают его право осуществлять или разрешать следующие действия:

- воспроизведение произведений;

- публичное исполнение и публичное оповещение произведений;
- публичную демонстрацию и публичный показ;
- любое повторное оповещение произведений, если оно осуществляется иной организацией, чем та, которая осуществила первое оповещение;
- переводы произведений;
- переработка, адаптация, аранжировка и иные изменения произведений;
- включение произведений как составных частей в сборники, антологии, энциклопедии и т.п.;
- распространение произведений путем первой продажи, отчуждение иным способом или путем сдачи в имущественный найм, в прокат или путем иной передачи в продажу экземпляров произведения;
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
- сообщать произведение, таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения);
- сдача в имущественный найм и (или) коммерческий прокат после первой продажи, отчуждение иным способом оригинала или экземпляров аудиовизуальных произведений, компьютерных программ, без данных, музыкальных произведений в нотной форме, а также произведений, зафиксированных в фонограмме или видеограмме или в форме, которую считывает компьютер;
- импорт экземпляров произведений.

Имущественные права на использование созданного произведения могут принадлежать как автору, так и другим лицам в зависимости от волеизъявления автора или правового статуса созданного произведения.

Юридическому лицу (индивидуальному предпринимателю) могут принадлежать имущественные права на использование произведения, созданного в порядке выполнения работниками служебных обязанностей или служебного задания (служебное произведение).

В соответствии со ст. 27 Закона № 5351-1 авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти. При этом право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

Авторский договор – это двусторонняя сделка, в соответствии с которой автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами. Все права, прямо не переданные по авторскому договору, являются не переданными.

Авторский договор выступает основной правовой формой, в рамках которой автор имеет возможность трудиться над созданием произведений. Вместе с тем, автор может создавать то или иное произведение в рамках трудовых отношений с

организацией, которая нуждается в использовании его произведений. В этих случаях правовой формой, опосредствующей использование произведений автора, выступает трудовой договор. В связи с этим вполне закономерно возникает вопрос о разграничении этих договоров. Несмотря на то, что и по трудовому и по авторскому договору могут издаваться одни и те же произведения, содержание этих договоров различно: в одном случае отношения регулируются нормами трудового права, в другом – гражданского. Насколько позволяет характер творчества, автор сам избирает форму взаимоотношений с организацией.

Классификация авторских договоров:

- договор на создание и использование литературных, художественных, аудиовизуальных и иных произведений;

- договор на готовое произведение;

- договор на создание произведения. Одна сторона (автор – писатель, художник и т.п.) обязуется создать объект права интеллектуальной собственности в соответствии с требованиями второй стороны (заказчика) и в установленный срок. Договор о создании по заказу и использовании объекта права интеллектуальной собственности должен определять способы и условия использования этого объекта заказчиком. Оригинал произведения изобразительного искусства, созданного по заказу, переходит в собственность заказчика. При этом имущественные права на это произведение остаются за его автором, если иное не установлено договором. Условия договора о создании по заказу и использовании объекта права интеллектуальной собственности, ограничивающие права автора, являются недействительными;

- договор о передаче неисключительных прав. Права, приобретаемые в таком договоре покупателем, являются относительными: они действуют только по отношению к продавцу и не дают покупателю никаких прав по пресечению использования произведения третьими лицами. Поскольку авторский договор может предусматривать передачу разных видов имущественных прав, следует учитывать, что некоторые из них могут передаваться как исключительные, другие как неисключительные;

- договор о передаче исключительных прав. По договору одна сторона (лицо, имеющее исключительные имущественные права) передает второй стороне частично или в полном объеме эти права в соответствии с законом и на определенных договором условиях;

- издательский договор. В соответствии с ним стороны осуществляют издание и переиздание любых произведений, которые могут быть зафиксированы на бумаге, т.е. произведений литературы (научных, художественных, учебных и т.п.), драматических, сценарных, музыкальных произведений и т.д.;

- постановочный договор. Его предметом могут быть драматические произведения, музыка или либретто оперы, балета, оперетты и т.п., которые используются театрально-зрелищными организациями (театрами, филармониями, цирками и т.д.) путем постановки на сцене. Особый акцент следует сделать на

том, что произведения, в отношении которых заключается постановочный договор, могут быть как необнародованными, так и уже известными публике;

– сценарный договор. Определяется тем, что отношения, которые он регламентирует, порождаются необходимостью использования текста, по которому снимается кинофильм, телефильм, делается радио- или телепередача, проводится массово-зрелищное мероприятие и т.д. Сценарный договор близок к постановочному, однако их главным отличием является то, что литературный сценарий дополняется, изменяется и перерабатывается для того, чтобы быть максимально приближенными к нуждам кинематографа. В то время как постановочный договор регулирует отношения, возникающие между сторонами при публичном исполнении произведения;

– договор о депонировании рукописи. Он заключается при передаче произведения на хранение в специальный информационный орган. Договором регулируются условия и порядок обнародования и дальнейшего использования произведения;

– договор художественного заказа. Он заключается с целью публичной демонстрации произведений изобразительного искусства, которые изготавливаются авторами по заказам организаций и частных лиц и переходят в собственность последних.

### **Авторские права на программные продукты**

Программы для ЭВМ и базы данных (БД) относятся к объектам авторского права. Согласно Закону РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» программам для ЭВМ предоставляется правовая охрана как произведениям литературы, а базам данных – как сборникам.

В соответствии со ст. 1 Закона № 3523-1:

«Программа для ЭВМ – это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения».

«База данных – это объективная форма представления и организации совокупности данных (например: статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ».

На основании ст. 3 Закона № 3523-1 авторское право распространяется на любые программы для ЭВМ и базы данных, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, представленные в объективной форме, независимо от их материального носителя, назначения и достоинства, являющиеся результатом творческой деятельности автора (соавторов). Пункт 2 ст. 6 Закона № 5351-1 также указывает на то, что авторское право распространяется как на обнародованные, так и необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной (материальной) форме.

Для признания авторского права на программу для ЭВМ или базу данных (БД) не требуется регистрации или соблюдения иных формальностей. Правообладатель для оповещения о своих правах может, начиная с первого выпуска в свет программы для ЭВМ или базы данных, использовать знак охраны авторского права ©.

Авторское право действует с момента создания программы для ЭВМ или базы данных (БД) в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти.

Правообладатель в течение срока действия авторского права может по своему желанию зарегистрировать программу для ЭВМ или базу данных (БД) в патентном ведомстве Российской Федерации. Смысл регистрации – показать, что на момент регистрации программный продукт существовал в объективном виде. Это может понадобиться при столкновении интересов или оспаривании авторства программного продукта.

Основополагающие принципы борьбы с пиратством:

- программы для ЭВМ и базы данных относятся к объектам авторского права;
- автору или иному правообладателю принадлежит исключительное право осуществлять и/или разрешать выпуск в свет, воспроизведение, распространение и иное использование программы для ЭВМ или базы данных;
- имущественные права на программные продукты могут быть переданы кому-либо только по договору;
- незаконное использование программ для ЭВМ либо иное нарушение авторских прав на программы для ЭВМ влечет за собой гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность.

Таким образом, использование программы для ЭВМ кем бы то ни было (т.е. любым пользователем) в соответствии с законом должно осуществляться на основании договора с правообладателем. Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе осуществлять ее запись в память одной ЭВМ или одного пользователя в сети, если иное не предусмотрено договором с правообладателем.

Использование программных продуктов без разрешения правообладателя нарушает имущественные права на интеллектуальную собственность и, следовательно, является правонарушением.

Наряду с охраной программ для ЭВМ в последние годы приобрел актуальность вопрос об охране произведений, создаваемых при помощи ЭВМ. Если первоначально в юридической литературе господствовало мнение, согласно которому созданный ЭВМ продукт не может считаться творческим произведением, а значит, и объектом авторского права, то сейчас под влиянием достигнутого прогресса данная позиция разделяется далеко не всеми.

Заявка на официальную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных, согласно статье 13 Закона № 3523-1, должна относиться к одной программе или одной базе данных. В ней должны содержаться следующие сведения:

- заявление на официальную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и их местонахождения (местожительства);



– депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат;

– документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном размере или основания для освобождения от уплаты государственной пошлины.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, получив заявку, проверяет наличие документов и их соответствие установленным требованиям. Если результат проверки положителен, программа для ЭВМ вносится в Реестр программ для ЭВМ, а база данных вносится в Реестр базы данных. Заявителю выдается свидетельство об официальной регистрации, сведения об официальной регистрации публикуются в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам. До публикации сведений заявитель имеет право дополнять, уточнять и исправлять материалы заявки.

Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных, утверждены Приказом Российского агентства по патентам и товарным знакам от 25 февраля 2003 года № 25 «О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных».

Охрана авторского права начинается с момента создания произведения в зафиксированной форме. Авторское право на авторское произведение немедленно становится собственностью лица, создавшего данное произведение. Только автор или те, кто приобретает свои права через автора, могут законно притязать на авторское право.

Регистрация авторского права – это юридическая формальность, служащая для создания публичного акта об основных фактах по конкретному авторскому праву. Однако охрана авторского права не обуславливается регистрацией. Для охраны авторского права регистрация не требуется, в законодательстве об авторском праве предусмотрен ряд стимулов или выгод, которые могут побудить обладателей авторского права оформить регистрацию.

Наиболее часто авторы регистрируют свои произведения в Российском авторском обществе (далее – РАО).

РАО – некоммерческая общественная организация, действующая на основе равноправного и добровольного членства, созданная авторами для реализации и охраны авторских прав в сфере интеллектуальной деятельности.

Для того чтобы осуществить регистрацию произведения, необходимо представить следующие документы:

– оригинал произведения, в котором на титульном листе указаны: фамилия, имя, отчество автора (авторов), название произведения, время его создания;

– копию произведения, так как оригинал остается у автора (авторов);

– паспорт;

– заявление установленного образца;

– аннотацию (в одном экземпляре).

Регистрация осуществляется только физическими лицами (независимо от того, кому принадлежат исключительные права на произведение – физическому или юридическому лицу). За регистрацию взимается плата. Автору произведения выдается свидетельство, которое может быть использовано в качестве доказательства при разбирательствах в судах. Но при этом следует иметь в виду, что сам факт регистрации не создает авторского права.

### **Нарушение авторских прав**

Нарушение авторских прав подразумевает несанкционированное правообладателем распространение материала, защищенного авторским правом, такого как программное обеспечение, музыкальные композиции, фильмы, книги, компьютерные игры. Обладание правами на интеллектуальную собственность защищено законами большинства стран.

Под нарушением авторских прав обычно понимаются следующие действия:

- создание копии и ее продажа;
- создание копии и передача ее кому-либо еще;
- в некоторых случаях перепродажа легально приобретенной копии.

В соответствии со ст. 48 Закона № 5351-1 незаконное использование произведений либо иное нарушение авторских прав влечет за собой гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Меры гражданско-правовой ответственности за нарушение авторских прав и меры их защиты предусмотрены ст. 49 Закона № 5351-1. В частности обладатели исключительных авторских прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации.

Уголовный кодекс Российской Федерации (далее – УК РФ) в главе 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» предусматривает уголовную ответственность за нарушение авторских и смежных прав.

Статья 146 УК РФ определяет, что незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб, наказываются штрафом в размере от 200 до 400 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2 до 4 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до 2 лет.

Часть 2 указанной статьи УК РФ определяет ответственность за те же деяния, но совершенные неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, и предусматривает наказание в виде штрафа в размере от 400 до 800 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 4 до 8 месяцев, либо арестом на срок от 4 до 6 месяцев, либо лишением свободы на срок до 5 лет.

Исходя из диспозиции ст. 146 УК РФ, нарушения авторских и смежных прав являются уголовным деянием в случае:

- незаконного использования объектов авторского права и смежных прав;
- присвоения авторства – при условии, что эти деяния причинили крупный ущерб.

Нарушения иных личных неимущественных прав обладателя авторских или смежных прав не являются объектом указанного преступления и могут повлечь иную ответственность: гражданско-правовую, административную.

## **ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ, ОХРАНЯЕМАЯ ПАТЕНТНЫМ ПРАВОМ (ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ)**

Объектом интеллектуальной собственности являются промышленная собственность, а именно: изобретение, товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, промышленный образец, полезная модель, ноу-хау.

Объекты промышленной собственности используются обществом для совершенствования техники и технологии, модернизации производства.

Интеллектуальная собственность, связанная с созданием, охраной и использованием тех объектов, суть которых определена содержанием полученного результата, является промышленной собственностью и регулируется нормами патентного права. Такая интеллектуальная собственность требует наличие регистрации в Роспатенте в установленном порядке и наличие патента или свидетельства.

Таким образом, товарный знак – это интеллектуальная собственность, которая должна быть официально зарегистрирована в Роспатенте, при этом она приобретает статус промышленной собственности.

Патентное право – это основной компонент промышленной собственности.

Патент – документ, удостоверяющий государственное признание технического решения изобретением и закрепляющий его за определенным лицом. Выдается государственным патентным ведомством изобретателю по его заявлению, рассмотренному в соответствии с процедурой, установленной законодательством данного государства.

Понятие промышленной собственности впервые введено Парижской конвенцией. В соответствии с п. 2 ст. 1 Парижской конвенции:

«Объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции».

Согласно пункту 3 статьи 1 Парижской конвенции:

«Промышленная собственность понимается в самом широком смысле и распространяется не только на промышленность и торговлю в собственном смысле слова, но также и на области сельскохозяйственного производства и добывающей промышленности и на все продукты промышленного или природного происхождения, как, например: вино, зерно, табачный лист, фрукты, скот, ископаемые, минеральные воды, пиво, цветы, мука».

В настоящее время в Российской Федерации термин «промышленная собственность» не упоминается в Патентном законе. Видимо, по ошибке он остался в п. 2 ст. 7 Патентного закона Российской Федерации» от 23 сентября 1992 г. № 3517-1. Понятие «промышленная собственность» использовалось до 2003 года, когда были внесены изменения в Патентный закон. Согласно старой редакции ст. 1 Патентного закона промышленная собственность включала в себя права на изобретения, промышленные образцы и полезные модели. Сейчас в Российской Федерации принято говорить об институте патентного права и об институте права на средства индивидуализации юридических лиц и товаров, работ, услуг.

Патентным законом и принимаемыми на его основе законодательными актами республик в составе Российской Федерации регулируются имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

### **Объекты охраняемые патентным правом (изобретения, полезные модели, промышленные образцы)**

Изобретения, полезные модели и промышленные образцы относятся к патентному праву, которое в объективном смысле представляет совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, защитой авторов и патентообладателей. В субъективном смысле патентное право значительно уже и представляет собой имущественное и личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом.

Изобретение представляет собой 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. 4 Патентного закона Российской Федерации» от 23 сентября 1992 г. № 3517-1).

Изобретение – это продукт человеческого творчества, оно создается как ответ на запросы, насущные потребности.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Для признания предложения изобретением оно должно обладать определенными признаками или, иными словами, отвечать следующим критериям: являться техническим решением; это решение должно быть новым; оно должно обладать существенными отличиями в сравнении с известными решениями; решение должно обладать положительным эффектом.

Техническое решение – это практическое средство удовлетворения определенных потребностей. В этом случае сам термин «техническое решение»

следует понимать в широком смысле. Так, например, способ лечения болезни не относится к технике в общепринятом смысле этого слова, однако он может быть запатентован в качестве изобретения.

Само по себе изобретение обладает нематериальным свойством, однако оно имеет определенный объект, с помощью которого это изобретение будет материализовано.

Все объекты законодатель разделил на продукты (устройства, вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений или животных) и способы.

Права на изобретение охраняются Гражданским кодексом (или Евразийской Патентной Конвенцией), при этом защита исключительного права становится возможной только при наличии патента.

Патент удостоверяет приоритет, авторство и исключительное право на изобретение.

Любые сведения, ставшие общедоступными после даты приоритета не влияют на соответствие изобретения условиям патентоспособности «новизна» и «изобретательский уровень», и любое третье лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию идентичного изобретения или идентичной полезной модели в Российской Федерации после даты приоритета либо не получит патент, либо выдача такого патента может быть оспорена.

Автором признается физическое лицо, творческими усилиями которого создано изобретение. Заявителем и/или патентообладателем может быть автор, работодатель или правопреемник указанных лиц.

Действие патента ограничено как по времени, так и по территории. Патент на изобретение Российской Федерации действует только на территории Российской Федерации в течение 20 лет с даты подачи заявки в Роспатент. При соблюдении ряда условий возможно получение патентной охраны за рубежом.

Нарушением патента считается использование в изделии (в продукте) или в способе всех признаков независимого пункта формулы изобретения. Именно поэтому важно составить формулу таким образом, чтобы при минимальном количестве признаков заявленное изобретение удовлетворяло всем условиям патентоспособности.

Изобретением может быть признано техническое решение в любой области науки и техники, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. В качестве изобретения может быть защищено техническое устройство, вещество или способ.

Новизна изобретения – это его неизвестность из сведений об уровне техники. Под уровнем техники понимаются любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При этом необходимо иметь в виду, что служебная, секретная и т.п. информация во внимание не принимается.

В качестве изобретения могут охраняться технические решения, относящиеся к новым устройствам, веществам, штаммам микроорганизмов, культурам клеток растений или животных или к способам (то есть процессам осуществления действий над материальными объектами с помощью материальных средств).

Не все предложения могут охраняться в качестве изобретений. Охрана не предоставляется, в частности, идеям как таковым (не имеющим материального воплощения), различным предложениям, правилам, распорядкам, способам игр, методам ведения хозяйственной деятельности, алгоритмам, способам осуществления умственных операций и любым разработкам, результат которых сводится только к повышению зрелищности или занимательности или сущность которых состоит только в особенностях внешнего вида.

В качестве изобретений могут быть зарегистрированы только такие решения, в которых достигается объективный технический результат (то есть результат, не ограничивающийся последовательностью умозаключений или воздействием на органы чувств и не зависящий от индивидуальных особенностей восприятия) и в которых задействованы какие-либо материальные средства или совершаются какие-либо действия над материальными объектами с помощью материальных средств. Хотя идея не может быть запатентована, тем не менее, средства для ее решения или какой-либо способ, связанный с использованием технических средств, могут быть признаны охраноспособными.

Не предоставляется правовая охрана решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей (подобные объекты относятся к промышленным образцам), топологиям интегральных микросхем, решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Полезной модели как объекту промышленной собственности предоставлена правовая охрана более чем в 30 странах мира, и число таких стран постоянно возрастает. В Российской Федерации правовая охрана полезной модели осуществляется с момента принятия Патентного закона в 1992 году.

К полезным моделям относится конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей.

Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой.

Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники.

Уровень техники включает ставшие общедоступными до даты приоритета полезной модели опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, а также сведения об их применении в Российской Федерации. В уровень техники включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели (кроме отозванных), а также запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

В качестве полезной модели не регистрируются:

– способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культур клеток растений и животных, а также их применение по новому назначению;

- объекты, не регистрируемые в качестве изобретения;
- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения умственных операций;
- алгоритмы и программы для вычислительных машин;
- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- топологии интегральных микросхем;
- сорта растений и породы животных;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Права на полезную модель охраняются Гражданским кодексом РФ (Часть 4) и подтверждаются патентом на полезную модель.

Патент на полезную модель удостоверяет приоритет, авторство полезной модели и исключительное право на ее использование.

Патент на полезную модель выдается Патентным ведомством и действует в течении 5 лет со дня поступления заявки в Роспатент (ФИПС). Срок действия патента на полезную модель может быть продлен по ходатайству патентообладателя, но не более чем на 3 года.

Промышленным образцом может быть признано новое и оригинальное художественно-конструкторское решение изделия промышленного или ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Под художественно-конструкторским решением понимается единство эстетического компонента изделия и технического исполнения этого изделия. Иначе говоря, внешняя форма изделия не может быть оторвана от его содержания.

Под изделиями могут пониматься различные предметы, которые, как правило, имеют практическое назначение.

Кустарно-ремесленное производство – мелкое ручное производство по заказу потребителя из своего сырья или сырья заказчика. Нередко такое производство размещается по месту жительства производителя.

При получении патента на промышленный образец патентообладатель получает охрану в отношении внешних декоративных или эргономических особенностей внешнего вида изделия, таких как форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов и др.

Промышленные образцы разрабатываются и защищаются для очень многих изделий: оригинальных ювелирных украшений, посуды, мебели, транспортных изделий и промышленных конструкций. В качестве промышленных образцов может быть зарегистрирована оригинальная упаковка или этикетка, страница сайта в Интернет или интерфейс программы.

Внешний вид изделия признается и охраняется в качестве промышленного образца при условии государственной регистрации, на основании которой

федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ФИПС) выдает патент на промышленный образец.

Патентный закон устанавливает два условия патентоспособности промышленного образца:

- новизна;
- оригинальность.

### **Субъекты права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы**

Согласно Патентному закону субъектами права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются авторы и патентообладатели:

#### 1. Авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Одним из основных субъектов патентного права является автор технического и художественно-конструкторского решения. Автором объекта промышленной собственности признается физическое лицо, творческим трудом которого он (объект) создан. Для признания лица автором соответствующего решения не имеет значения ни его возраст, ни состояние его дееспособности. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет приобретают и имеют возможность самостоятельно осуществлять принадлежащие им права, возникающие из факта создания разработки. За лиц, не достигших этого возраста, а также граждан, признанных в установленном законом порядке недееспособными, все необходимые действия по осуществлению принадлежащих им прав совершают их законные представители, т.е. родители или опекуны. Авторскими правами на изобретения, полезные модели и промышленные образцы в полной мере могут пользоваться лица без гражданства, проживающие на территории России. Что касается иностранных граждан, а также лиц без гражданства, проживающих за пределами России, то с учетом международных обязательств они имеют в России такие же права, как и российские граждане, при условии, что законодательство государства, гражданами которого они являются или на территории которого они имеют местонахождение, предоставляет аналогичные права гражданам России или лицам без гражданства, имеющим постоянное местонахождение в России.

Физическое лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента, считается автором изобретения, полезной модели, промышленного образца, если не доказано иное.

Охрана права авторства не ограничена каким-либо сроком.

Если в создании объекта промышленной собственности участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами. Основанием для возникновения соавторства является совместный творческий труд нескольких лиц, выразившийся в рамках задачи. Простое техническое содействие, каким бы важным оно ни было, отношения соавторства не порождает. Совместная творческая деятельность, приводящая к соавторству, может осуществляться на основе предварительного соглашения всех участников творческого процесса об объединении усилий для решения конкретной задачи. Однако в отличие от авторского права в патентном



праве такое предварительное согласие о совместной работе не является обязательным. Для возникновения соавторства достаточно самого объективного факта, что изобретение, полезная модель и промышленный образец созданы творческими усилиями нескольких лиц.

Лица не могут считаться авторами, если оказали организационную помощь автору в создании изобретения (помощь в оформлении заявки на получение патента, консультирование автора по правовым вопросам). Лица, оказавшие материальную помощь, которая может включать предоставление денежных средств или материалов, также не могут считаться авторами.

## 2. Патентообладатели.

Патентообладателем является лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов.

Патентообладателем могут быть (п. 1 ст. 8 Патентного закона):

- 1) сам автор;
- 2) работодатель (при служебных изобретениях) (п. 2 ст. 8);
- 3) лицо, указанное автором в заявке на выдачу патента;
- 4) правопреемники;

5) договорный патентообладатель – патент может быть передан по договору за плату любому физическому или юридическому лицу.

Патентообладателем могут быть реализованы все вытекающие из патента права, включая право на дальнейшую переуступку патента. Патентообладателями в отношении объектов промышленной собственности могут выступать одновременно несколько лиц. Взаимоотношения по использованию объекта промышленной собственности, патент на который принадлежит нескольким лицам, определяется соглашением между ними. При отсутствии такого соглашения каждый из них использует охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

## 3. Государственные органы Российской Федерации.

В Российской Федерации существует единая государственная патентная служба, которая включает в себя следующие институты: Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент), Всероссийский научно-исследовательский институт патентной экспертизы, Апелляционную палату, Российскую государственную патентную библиотеку, Управление прав промышленной собственности, Всероссийский научно-исследовательский институт патентной информатики и др.

## **Патент. Патентные системы**

Патент представляет собой документ, выданный правительственным органом, содержащий описание изобретения и создающий такой правовой режим, когда запатентованное изобретение обычно может быть использовано (изготовлено, использовано, продано, ввезено) только с разрешения патентовладельца. Эта охрана изобретения ограничена во времени (как правило, 15-20 годами).

Патент – это право запрещать другим ту или иную деятельность, которое вам дает государство (в отличие от лицензии, которая позволяет вам разрешать).

Лицензия – разрешение на использование объекта интеллектуальной собственности (изобретения, промышленного образца, полезной модели, товарного знака, ноу-хау (know how)) на определенных условиях, как правило, за определенное вознаграждение.

Различаются безвозмездная лицензия, беспатентная и патентная лицензия, возвратная лицензия, исключительная и неисключительная (простая) лицензия, открытая лицензия, пакетная лицензия, перекрестная лицензия (кросс-лицензия), полная лицензия, принудительная лицензия, сублицензия.

Поскольку, согласно ст. 575 ГК РФ дарение между юридическими лицами не допускается, на практике Патентное ведомство считает безвозмездную лицензию дарением и не регистрирует ее.

Сроки действия патентов:

Патент на изобретение действует 20 лет с даты подачи заявки в Патентное ведомство (ст. 1363 ГК РФ)

Патент на полезную модель действует десять лет с даты подачи заявки в Патентное ведомство. Затем он может быть продлен еще на три года.

Патент на промышленный образец действует 15 лет с даты подачи заявки в Патентное ведомство. Затем он может быть продлен еще на десять лет.

Естественно, что сроки указаны при условии своевременной оплаты поддержания патента.

Рассмотрим патентоспособность и патентную чистоту объекта.

Разработчику важно, с одной стороны, получить необходимый объем патентных прав, который позволит регулировать использование своей продукции на рынке. С другой стороны, требуется оградить себя от нарушения прав на «чужую» интеллектуальную собственность. Следует иметь в виду, что получение патента на какое-либо изделие вовсе не означает автоматическую защиту от нарушений патентов других лиц при реализации этих изделий, как думают многие патентообладатели. Другими словами, можно попасть под действие «чужого» патента даже при наличии своего собственного патента.

Критерии патентоспособности установлены патентным законодательством. Для изобретений это «мировая новизна», «изобретательский уровень», «промышленная применимость»; для полезных моделей – «мировая новизна», «промышленная применимость»; для промышленных образцов – «мировая новизна», «оригинальность».

Для того чтобы получить патент, бывает достаточно к существенным признакам известного объекта добавить дополнительные патентоспособные признаки. Однако изготовленное в соответствии с этим патентом изделие может содержать ряд признаков, которые защищены «чужим» патентом. В этом случае говорят об отсутствии «патентной чистоты» объекта. Понятие «патентной чистоты» носит территориальный и временный характер. Чтобы избежать неприятностей в связи с нарушением патентов других лиц, очень важно до начала

выпуска продукции проверять ее на «патентную чистоту» в отношении тех территорий, где предполагается ее реализация.

Рассмотрим использование патентных прав. Владелец патента может использовать его самостоятельно, но может и уступить, т.е. продать, обменять или подарить все права, вытекающие из патента. Он может также предоставить за плату или бесплатно лицензию (разрешение) на использование патентных прав на определенной территории и на определенный срок для указанных в лицензионном договоре видов введения в хозяйственный оборот продукта, созданного с использованием изобретения или другого объекта промышленной собственности: производство товаров и услуг, хранение и продажа товаров, их ввоз из-за рубежа и т.д.

Патент действует только на территории той страны, патентное ведомство которой выдало этот документ. По договору неисключительной (простой) лицензии лицензиар (продавец) предоставляет лицензиату (покупателю) право на использование объекта промышленной собственности, однако при этом лицензиар сохраняет за собой все права, подтвержденные патентом, в т.ч. и на предоставление лицензий третьим лицам. Это значит, что можно выдать несколько неисключительных лицензий, т.е. нескольким фирмам можно дать разрешение изготавливать и продавать соответствующие изделия на одной и той же территории и, кроме того, сам патентообладатель может использовать эти права. По исключительной лицензии лицензиат получает право монопольного использования объекта промышленной собственности в объеме, определяемом условиями договора. В этом случае таким правом будет обладать лишь покупатель лицензии, и уже никакое другое лицо – даже сам продавец – таким правом на определенной территории и на определенный срок обладать не будет. Патентное законодательство России не требует обязательной маркировки запатентованных изделий. Однако проставление на изделиях, их упаковке, сопроводительной документации, рекламных материалах и т.п. отметки о том, что они охраняются патентом, может осуществляться патентообладателем по собственной инициативе. Это целесообразно делать как в рекламных целях, так и для облегчения процесса доказывания того, что нарушитель патентных прав знал или должен был знать о патентной защите соответствующего изделия.

Договор об уступке или передаче права на объект промышленной собственности должен быть зарегистрирован в патентном ведомстве, иначе он считается недействительным.

Рассмотрим международную патентную систему. Первые классификационные системы представляли собой алфавитные перечни выданных патентов. В 1971 г. в Страсбурге (Франция) было принято соглашение о международной классификации изобретений (МКИ). Нынешнее название этой системы – Международная патентная классификация (МПК). Это единая система классификации, охватывающая патенты на изобретения, включая опубликованные патентные заявки, авторские свидетельства и полезные модели. Классификация пересматривается и переиздается в новой редакции каждые 5 лет.

Важным назначением МПК является:

- служить инструментом для упорядоченного хранения патентных документов, что облегчает доступ к содержащейся в них технической и правовой информации;
- быть основой для избирательного распределения информации среди потребителей патентной информации;
- быть основой для определения уровня техники в отдельных областях;
- быть основой для получения статистических данных в области промышленной собственности, что в свою очередь позволит определять уровень развития различных отраслей техники.

Евразийская Патентная конвенция дает наибольшие экономические преимущества российскому заявителю. По евразийской заявке выдается единый Евразийский патент, действующий во всех странах – участницах Конвенции. Экономические преимущества:

- действует льгота по уплате пошлин за подачу заявки, экспертизу и выдачу патента для физических и юридических лиц из стран – участниц Евразийской конвенции (пошлины уплачиваются в размере 10% от установленных, что составляет всего 210 долларов США по одному изобретению);
- экономия средств на перевод заявки (вместо переводов на разные языки стран патентования представляется заявка на русском языке);
- снижение расходов на оплату услуг патентных поверенных (вместо нескольких патентных поверенных из стран патентования дело ведет один Евразийский патентный поверенный);
- снижение расходов на оплату банковских услуг по переводу пошлин (вместо перевода пошлин в каждую страну уплачиваются пошлины в Евразийское патентное ведомство, в том числе за поддержание патентов в силе на территории разных государств).

Договор о патентной кооперации (РСТ) предусматривает только подачу международной заявки, но не получение международного патента. Процесс патентования имеет две фазы: международную и национальную. Для того чтобы получить патент в нужных странах, заявителю необходимо после окончания международной фазы перейти на национальную фазу патентования. При этом наиболее дорогостоящей является именно национальная фаза патентования, в ходе которой патентное ведомство конкретной страны проводит свою экспертизу и принимает решение о выдаче национального патента.

Европейский патент действует в отношении 36 страны Европы, подписавшей Европейскую патентную конвенцию и, кроме того, распространяется на Албанию, Боснию-Герцеговину, Сербию. подача заявки осуществляется в Европейское патентное ведомство на одном из трех языков: английском, французском или немецком. Как и в системе РСТ, европейская процедура предполагает международную и национальную стадии. Однако, в отличие от РСТ, здесь выдается единый европейский патент. Поскольку Россия не является участницей данной конвенции, патентование по европейской процедуре осуществляется с обязательным привлечением европейского патентного поверенного.

Международное сотрудничество по патентным вопросам осуществляется как на универсальном, так и на региональном уровне. Особая роль в организации регионального сотрудничества в этой области принадлежит региональным патентным организациям. Региональные патентные организации создаются на основе международных соглашений для достижения конкретных целей, обладают определенной организационной структурой и пользуются международной правосубъектностью. Таким образом, региональные патентные организации являются международными межправительственными организациями. Деятельность региональных патентных организаций является узкоспециализированной и имеет своей целью выдачу регионального патента, который действует как национальный в тех странах-членах, для которых он выдан. Для этого в региональных патентных организациях создаются особые органы – региональные патентные ведомства. Они действуют по аналогии и в тесном взаимодействии с национальными патентными ведомствами стран-членов. За выдачу региональных патентов, как и за выдачу национальных патентов, предусмотрена уплата пошлин. Поэтому эти международные организации являются самофинансируемыми и их бюджеты не формируются за счет регулярных членских взносов стран-членов.

Самой крупной и авторитетной региональной патентной организацией в мире является Европейская патентная организация (ЕПО). Она была создана в соответствии с Конвенцией о европейском патенте в 1978 г. Евразийская патентная организация (ЕАПО) была создана в соответствии с Евразийской патентной конвенцией в 1995 г. при непосредственном содействии ВОИС и ЕПО. Специфика этой региональной патентной организации состоит в том, что ее появление вызвано скорее не экономическим сближением государств, а исчезновением единого патентного пространства на территории СССР и переходом фондов патентной информации Государственного патентного ведомства СССР в распоряжение Комитета Российской Федерации по патентам и товарным знакам (далее Роспатент). Основная цель их создания – обеспечение сотрудничества в области охраны изобретений и осуществление необходимых действий, связанных с выдачей региональных охранных документов. ЕПО и ЕАПО публикуют серии документов, рефератов, обзоров и исследований по различным вопросам охраны изобретений.

Организационные структуры ЕПО и ЕАПО состоят только из двух органов: высшего и административного. Органами ЕПО являются Административный совет (АС) и Европейское патентное ведомство (ЕПВ), а органами ЕАПО – Административный совет (АС) и Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ). Административные советы состоят из представителей всех стран-членов.

### **Объекты средств индивидуализации**

К объектам средств индивидуализации относят средства индивидуализации товаров, работ, услуг и средства индивидуализации юридических лиц:  
– товарные знаки;

- знаки обслуживания;
- наименования мест происхождения товаров.
- фирменные наименования.

### **Товарные знаки, знаки обслуживания**

Товарным знаком является оригинально оформленное графическое изображение, сочетание цифр, букв или слов и тому подобное, предназначенное отличать товары одних производителей от однородных товаров других производителей.

Знаком обслуживания признается обозначение, способное отличать услуги одних юридических или физических лиц от однородных услуг других юридических или физических лиц.

Товарный знак, знак обслуживания, может размещаться на самих товарах или продукции, на упаковке или сопроводительной документации. Его необходимо отличать от сведений об изготовителе товара или продукции, о качестве и свойствах товара товарные знаки могут быть:

- словесные;
- изобразительные;
- объемные;
- другие обозначения или их комбинации.

Словесные товарные знаки представляют собой оригинальные слова, названия, словосочетания и короткие фразы. Эти слова могут быть как уже существующими, так и придуманными. В качестве словесных товарных знаков могут использоваться астрономические названия, имена героев и исторических личностей, названия рек, морей, озер название природных явлений. Кроме того, словесные товарные знаки могут совпадать с фирменным наименованием юридического лица. В качестве словесного товарного знака могут также регистрироваться фамилии людей.

Обладателем исключительного права на товарный знак (правообладателем) может быть юридическое лицо или осуществляющее предпринимательскую деятельность физическое лицо. Право на товарный знак охраняется законом, а правовая охрана предоставляется на основании его государственной регистрации. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство, удостоверяющее приоритет товарного знака и исключительное право на него в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Выдача свидетельства производится в течение месяца с момента регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

Правовая охрана товарного знака возможна только в том случае, если он зарегистрирован. При этом исключительное право владельца на товарный знак определяется в отношении тех товаров и услуг, которые перечислены в свидетельстве на товарный знак.

## Наименования мест происхождения товаров

"Наименование места происхождения товара - это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта (далее - географический объект) или 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) людскими факторами" (пункт 1 статья 30 Закона N 3520-1).

Не признаются наименованием места происхождения товара:

"Места происхождения товара обозначение хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления" (пункт 2 статья 30 Закон N 3520-1).  
Использованием наименования места происхождения товара является его применение на товаре, упаковке, в рекламе, в проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в хозяйственный оборот.

Наименование места происхождения товара охраняется законом. Правовая охрана возникает на основании его регистрации, которая может быть произведена юридическими или физическими лицами. Право пользования этим же наименованием места происхождения товара может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же основными свойствами.

Регистрация наименования места происхождения товара действует бессрочно и подтверждается выдачей свидетельства, которое действует до истечения десяти лет, считая со дня подачи заявки на регистрацию наименования места происхождения товара. Срок действия заявки может быть продлен по заявлению обладателя свидетельства.

Лицо, незаконно использующее зарегистрированное наименование места происхождения товара или сходное с таким наименованием обозначение, вынуждено по требованию обладателя свидетельства, государственного органа, прокурора или общественной организации:

- прекратить его использование, а также возместить причиненные убытки в соответствии с гражданским законодательством;
- опубликовать судебное решение в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;
- удалить с контрафактных товаров, этикеток, упаковок незаконно используемое наименование места происхождения товара или сходное с ним до степени смешения обозначение либо уничтожить контрафактные товары, этикетки, упаковки.

## **Фирменные наименования**

Согласно пункту 4 статьи 54 ГК РФ:

"Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование". Под фирменным наименованием юридическое лицо выступает в коммерческом обороте.

Структура фирменного наименования как правило состоит из двух составляющих:

- сведения об организационно-правовой форме юридического лица;
- собственно наименование.

Наряду с полным фирменным наименованием допускается также сокращенная форма наименования в виде логотипа, различных аббревиатур и тому подобного. В качестве фирменного наименования может быть использовано любое оригинальное слово или словосочетание за исключением установленных законом ограничений.

Так правовыми актами регулируется использование таких наименований как "Россия", "Российская Федерация", "Москва" и производных от них слов и словосочетаний. В Постановлении Верховного Совета Российской Федерации от 14 февраля 1992 года N 2355-1 указано:

"наименования "Россия", "Российская Федерация" и образованных на их основе слов и словосочетаний в названиях государственных и негосударственных предприятий, учреждений, организаций и других структур (за исключением общественных объединений и религиозных объединений) используются только с согласия Правительства Российской Федерации и в соответствии с принятыми законодательными актами Российской Федерации".

Кроме того определен размер государственной пошлины, уплачиваемый за право использования наименований "Россия", "Российская Федерация". Указанная государственная пошлина уплачивается при государственной регистрации юридического лица при его создании либо при регистрации соответствующих изменений учредительных документов юридического лица.

Существуют правила, ограничивающие использование слов "банк" "биржа" и "товарная биржа".

## **Способы защиты нарушенных прав**

Одним из важнейших показателей эффективности патентного законодательства является обеспечение гарантий защищенности прав и законных интересов создателей объектов промышленной собственности и патентообладателей.

Для защиты нарушенных прав законодательство предусматривает следующие формы:

1. Судебный порядок защиты прав.

Нарушением исключительного права патентообладателя (контрафакцией) признается любое несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или



хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованный объект промышленной собственности, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение. При этом новый продукт считается полученным запатентованным способом при отсутствии доказательств противного.

В этих случаях по требованию патентообладателя нарушение патента должно быть прекращено, а виновное в нарушении лицо обязано возместить патентообладателю причиненные убытки в соответствии с гражданским законодательством. При этом требования к нарушителю патента могут быть заявлены также обладателем исключительной лицензии, если иное не предусмотрено лицензионным договором. Имущественные права патентообладателей в соответствии с гражданским законодательством защищаются в рамках трехлетнего общего срока исковой давности. Однако для отдельных случаев законом предусмотрены специальные сроки. Личное неимущественное право авторства защищается без ограничения исковой давностью. Истцы по спорам об авторстве, а также авторы объектов промышленной собственности по спорам, вытекающим из права на изобретение, полезную модель или промышленный образец, освобождаются от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции.

## 2. Административный порядок защиты прав.

Административный порядок разрешения споров предусмотрен, в частности, для разрешения споров, связанных с отказом в выдаче патента, с признанием его недействительным, а также с отказом патентообладателя от заключения лицензионного договора. Заявитель может подать в Апелляционную палату Патентного ведомства возражение на решение об отказе в выдаче патента. Решение Апелляционной палаты подлежит утверждению генеральным директором Патентного ведомства. При несогласии заявителя с решением Апелляционной палаты он может обратиться с жалобой в Высшую патентную палату Российской Федерации (далее – Высшая патентная палата). Решение Высшей патентной палаты является окончательным.

## 3. Гражданско-правовые способы защиты прав патентообладателей.

В соответствии с действующим законодательством любое физическое или юридическое лицо, использующее изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентом, в противоречии с Законом, считается нарушителем патента. Нарушениями патентных прав должны признаваться любые действия, имеющие прямой или косвенной целью несанкционированное введение в хозяйственный оборот охраняемых объектов. Способы защиты, которыми располагает патентообладатель (лицензиар), обычно определяются самим договором или вытекают из общих положений гражданского законодательства. Как правило, лицензионный договор предусматривает возможность применения к нарушителю таких санкций, как взыскание неустойки и возмещение убытков, а также досрочное расторжение договора в

одностороннем порядке. Обязанность доказывания факта нарушения патента возлагается на патентообладателя.

Наиболее распространенным способом защиты патентных прав является требование патентообладателя о прекращении нарушения (должны быть немедленно прекращены и любые другие действия, представляющие собой несанкционированное вторжение в исключительную сферу патентообладателя, в частности реклама и продажа запатентованных изделий, их ввоз на территорию России и т.д.).

Данная санкция является мерой гражданско-правовой защиты, а не мерой ответственности. Соответственно, она может быть применена как к виновным, так и к невиновным нарушителям патентных прав. Для ее реализации важен лишь сам факт нарушения патентных прав.

Не будет признано нарушением то, что запатентованное средство применялось при чрезвычайной ситуации либо в личных целях без получения дохода.

Другим способом защиты нарушенных патентных прав является требование о возмещении убытков (реальный ущерб, упущенная выгода).

4. Уголовно-правовая ответственность за нарушения прав авторов и патентообладателей.

Наряду с гражданско-правовыми санкциями российское законодательство предусматривает уголовно-правовую ответственность за некоторые нарушения прав изобретателей и патентообладателей. Так, в соответствии со ст. 147 УК РФ к числу уголовно-правовых нарушений отнесены незаконное разглашение сущности изобретения до подачи на него заявки, присвоение авторства на изобретение и понуждение к соавторству.

## **СМЕЖНЫЕ ПРАВА**

В объективном смысле смежные права представляют собой совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по охране исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного и кабельного вещания, установлению режима их использования, наделению исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций личными неимущественными и имущественными правами и защите этих прав. Другими словами, смежные права как институт гражданского права выполняют те же функции, что и авторское право, в отношении произведений науки, литературы и искусства.

Определенное сходство обнаруживают также и правовые источники смежных и авторских прав. К отношениям в сфере смежных прав применяются многие нормы ГК РФ, регламентирующие отношения и в области авторских прав, а также нормы Закона «Об авторских и смежных правах». Вместе с тем смежные права регулируются рядом специальных нормативно-правовых актов, касающихся охраны и использования фонограмм, а также некоторыми международными соглашениями, в частности Женевской конвенцией от 29 октября 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их

фонограмм и Римской конвенцией 1961 г. об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций.

Как и авторские права, смежные права возникают у их обладателей независимо от соблюдения каких-либо формальностей. Действуют смежные права в течение 50-летнего срока. Охраняемые законом смежные права признаются за их субъектами при наличии ряда дополнительных условий. В частности, права исполнителя признаются за ним в соответствии с Законом «Об авторском праве и смежных правах», если исполнитель является гражданином Российской Федерации, исполнение или постановка впервые имели место на ее территории и записаны на охраняемую по данному закону фонограмму либо, не будучи записаны на фонограмму, включены в охраняемую законом передачу в эфир или по кабелю. На аналогичных условиях признаются за производителями фонограмм права на созданные ими фонограммы, а за вещательными организациями – права на их передачи. Производитель фонограммы должен быть гражданином России или юридическим лицом, имеющим официальное местонахождение на территории России, а фонограмма должна быть впервые опубликована на той же территории. Точно так же вещательная организация должна иметь официальное местонахождение на территории Российской Федерации и осуществлять передачи с помощью расположенных на ней передатчиков.

Смежные права иностранных физических и юридических лиц признаются на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами. Международные договоры Российской Федерации применяются к исключительным авторским и смежным правам непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта.

В связи с тем, что Россия ратифицировала Бернскую конвенцию об охране литературных и художественных произведений и Всемирную конвенцию об авторском праве в их последних редакциях, предусматривающих взаимную охрану обладателей авторских и смежных прав в странах – участницах обеих Конвенций, а также учитывая, что в Законе «Об авторском праве и смежных правах» нашли отражение основные положения вышеуказанных конвенций, следует признать, что как российские правообладатели в других странах-участницах, так и зарубежные правообладатели в РФ в одинаковой мере пользуются национальными режимами охраны смежных прав.

К наследникам (в отношении юридических лиц – к правопреемникам) исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания переходит право разрешать использование исполнения, постановки, фонограммы, передачи в эфир или по кабелю и на получение вознаграждения в пределах оставшейся части сроков. Права исполнителя действуют в течение 50 лет после первого исполнения или постановки. Исключение составляют право на имя и на защиту исполнения от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. Эти права охраняются бессрочно.

## Объекты и субъекты смежных прав

Объектами смежных прав являются:

- объекты прав исполнителей;
- объекты прав на запись производителей фонограмм;
- объекты прав организаций эфирного и кабельного вещания.

В свою очередь, к объектам прав исполнителей относятся исполнение произведений, фонограмм, постановок, а также другие исполнения, осуществляемые посредством игры, декламации, пения, танца либо в непосредственном контакте с аудиторией, либо с помощью технических средств (теле- и радиовещания, кабельного телевидения и т.д.).

Объектами прав производителей фонограмм являются звукозаписи и видеозаписи, как со звуком, так и без звука, которые получили общее название «записи». Необходимо отметить, что этот термин не соответствует общепринятому в международной практике термину «фонограмма».

В широком смысле под фонограммой понимается любая запись звуков, в узком же смысле, фонограмма – это фиксация вокального или инструментального музыкального исполнения.

Объектами прав организаций эфирного и кабельного вещания является передача в эфир или передача по кабелю радио- и телевизионных сигналов, посредством которых радио- или телевизионные программы доводятся до неопределенного круга лиц.

В ст. 4 Закона № 5351-1 дано определение передачи. В соответствии с данной статьей: «передача организации эфирного или кабельного вещания – передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией».

Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется регистрации их объекта или соблюдения каких-либо иных формальностей.

Тем не менее, в соответствии с п. 4 ст. 36 Закона № 5351-1 создатель смежных прав для оповещения третьих лиц о своих правах и предотвращения их нарушения вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре. В качестве такого знака принят предусмотренный Римской конвенцией знак охраны, состоящий из трех элементов:

- латинской буквы «R» в окружности;
- имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;
- года первого опубликования фонограммы.

Отсутствие знака охраны не лишает обладателя смежного права возможности его защиты, однако в ряде случаев затрудняет процесс доказывания при его нарушении.

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания.

Исполнитель осуществляет свои права при условии соблюдения прав автора исполняемого произведения.

Производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют свои права в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного либо передаваемого в эфир или по кабелю произведения.

Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется соблюдения каких-либо формальностей. Исполнитель и производитель фонограммы для оповещения о своих имущественных правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и обязательно состоит из трех элементов:

- латинской буквы «Р» в окружности;
- имени (наименования) обладателя исключительных имущественных прав;
- года первого опубликования фонограммы.

При отсутствии доказательств иного исполнителем или производителем фонограммы считается лицо, указанное в качестве обладателя исключительных имущественных прав на каждом экземпляре фонограммы (презумпция обладателя смежных прав).

Главой 71 ГК РФ введены новые объекты смежных прав:

– базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов. Исключительное право изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания и действует в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее создания. Исключительное право изготовителя базы данных, обнародованной в указанный период, действует в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования. Указанные сроки возобновляются при каждом обновлении базы данных;

– произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений. Исключительное право публикатора на произведение возникает в момент обнародования этого произведения и действует в течение 25 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования.

### **Правовое регулирование смежных прав**

Правовое регулирование смежных прав осуществляется частью третьей ГК РФ, разделом III Закона № 5351-1.

Кроме того, правовая охрана смежных прав осуществляется международными договорами, в которых участвует Российская Федерация.

К таким договорам относятся:

1. «Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм», заключенная в Женеве 29 октября 1971 года.

В статье 1а данной Конвенции фонограмма определяется как любая исключительная запись звуков. Конвенция не имеет обратной силы и поэтому не распространяется на фонограммы, которые были сделаны на территории государства до ее вступления в силу.

2. «Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники», подписанная в Брюсселе 21 мая 1974 года.

Эта Конвенция практически не содержит норм материального характера, а только обязывает страны-участницы принять адекватные меры, обеспечивающие как на законодательном, так и правоприменительном уровнях охрану интересов производителей фонограмм от производства копий фонограмм без согласия производителя, от ввоза таких копий из-за границы и от их распространения среди публики.

Страны-участницы этой Конвенции взяли на себя обязательство принять меры по предотвращению на своей или со своей территории передачи любого несущего программы сигнала любым распространяющим органом, для которого сигнал, переданный на спутник или проходящий через него, не предназначается.

Существуют международные договоры в области регулирования смежных прав, к которым в скором времени Российская Федерация может присоединиться. Для этого ей необходимо привести свое законодательство в соответствие с ними. Такая деятельность постоянно ведется российскими законодателями. Так, в частности, Федеральным законом от 20 июля 2004 года № 72-ФЗ «О внесении изменений в закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» в законодательство об авторском праве и смежных правах внесены такие изменения, которые позволяют Российской Федерации присоединиться к «Договору ВОИС по исполнениям и фонограммам», принятому в Женеве 20 декабря 1996 года.

## **ЛИЦЕНЗИОННАЯ ТОРГОВЛЯ**

Лицензионная торговля (англ. license trade) – форма международной торговли технологией, включающая сделки с «ноу-хау», патентами и лицензиями на изобретения.

Предметом лицензионной торговли являются лицензии на использование технологического опыта, изобретений, промышленных секретов, товарных знаков и др. т.д.

«Ноу-хау» (англ. «know-how») – знания и практический опыт технического, коммерческого, управленческого, финансового и иного характера, которые представляют коммерческую ценность, применимы в производстве и профессиональной практике и не обеспечены патентной защитой. «Ноу-хау» включает в себя техническую документацию (чертежи, проекты, схемы, методики, инструкции и т.д.), образцы изделий, сведения коммерческого характера, данные об организации производства, подготовке персонала и использовании информации в производстве.

Передача на коммерческой основе, обмен, распространение «ноу-хау» осуществляются, прежде всего, путем заключения лицензионных соглашений, предусматривающих не только передачу соответствующей документации, но также и подготовку персонала, участие специалистов в налаживании производства, оказание другой технической помощи импортеру.

Продажу за границу лицензий на использование изобретений, технических знаний, опыта, а также товарных знаков принято называть заграничным лицензированием.

В современных условиях в развитых странах практически все изобретения и новые товары патентуются. Патентные лицензии, т.е. разрешения на передачу прав использования патентов без соответствующего «ноу-хау», играют относительно скромную роль в лицензионной торговле. Это объясняется необходимостью проведения дополнительных НИОКР и расходов на внедрение, оптимизацией технологического процесса, а также риском, что данное изобретение окажется экономически нерентабельным и технологически неприемлемым.

Наибольшее распространение в международной торговле получили лицензионные соглашения, предусматривающие комплексную передачу одного или нескольких патентов и связанного с ними «ноу-хау».

Основные понятия и принципы лицензионной торговли:

Лицензиар (англ. *lisenser*) – юридическое лицо, собственник изобретения, патента, технологических знаний и пр., выдающий своему контрагенту (лицензиату) лицензию на использование своих прав в определенных пределах.

Лицензиат (англ. *lisensee*) – юридическое лицо, приобретающее у собственника изобретений, патентов, производственных и коммерческих знаний и пр. (лицензиара) лицензию на право их использования в определенных пределах.

Лицензия – разрешение лицензиара на использование принадлежащих ему прав промышленной собственности (на изобретение, промышленный образец, товарный знак, «ноу-хау»), выдаваемое другому лицу (лицензиату) на определенных условиях. Эти условия (срок, объемы, вознаграждение) составляют содержание заключаемого ими лицензионного соглашения.

По характеру и объему прав на использование технологии, предоставляемой соглашением лицензиату, различают неисключительные (простые), исключительные и полные лицензии. Неисключительная лицензия дает лицензиару право самостоятельного использования лицензии и выдачи аналогичных лицензий любым заинтересованным лицам. Исключительная лицензия предусматривает монопольное право лицензиата использовать изобретение или секрет производства на данной территории, при этом лицензиар отказывается от самостоятельного использования лицензии и ее продажи. Полная лицензия предоставляет лицензиату исключительное право на ее использование в течение всего срока действия лицензионного соглашения.

Лицензионное соглашение – соглашение о передаче прав на использование лицензий, «ноу-хау», товарных знаков и др.

Лицензионное соглашение может предусматривать передачу патентной лицензии; комплексную передачу нескольких патентов и связанного с ними «ноу-хау»; растет также число лицензионных соглашений на использование «ноу-хау» без патентов на изобретение. Лицензионные соглашения последних двух типов предусматривают помимо передачи технических знаний оказание лицензиаром (владельцем патента) сопутствующих инжиниринговых услуг по организации

лицензионного производства, а также соответствующие поставки оборудования, исходного сырья, отдельных узлов и т.п.

Лицензионные соглашения различаются в зависимости от того:

а) разрешают они экспорт лицензионной продукции, полностью исключают его или частично ограничивают;

б) наличием или отсутствием в них обязательства лицензиара в течение срока действия соглашения предоставлять лицензиату (покупателю лицензии) информацию о новых усовершенствованиях лицензионной техники;

в) по способу передачи технологии, т.е. лицензия предоставляется независимо или одновременно с заключением контракта на строительство объекта, поставку комплектного оборудования и оказание инжиниринговых услуг (самостоятельные или сопутствующие лицензионные соглашения).

Лицензионный договор – договор, по которому одна сторона (лицензиар) предоставляет право на использование изобретения или иного технического достижения (лицензию), а другая сторона (лицензиат) выплачивает за это определенное вознаграждение.

Объектом лицензионного договора являются технические решения, признаваемые изобретениями по закону страны, гражданином которой является приобретатель лицензии; ими могут быть также иные технические достижения, в т.ч. секреты производства, «ноу-хау» и т.п.

Условия лицензионного договора могут устанавливать:

а) территорию применения лицензии (часть государства, одно или несколько государств);

б) форму использования объекта лицензии (производство изделий и (или) их продажа, применение технологии и т.д.);

в) его объем в количественном отношении;

г) срок применения (обычно от пяти до десяти лет) и т.д.

В лицензионный договор включаются также условия для передачи приобретателю лицензии технической документации, оказания ему технической помощи путем посылки и приема специалистов, о поставке образцов машин и оборудования, взаимной информации сторон о внесенных в объект технических усовершенствованиях, об участии сторон в защите прав владельца лицензии против нарушения этих прав третьими лицами, о порядке разрешения споров по лицензионному договору и др. В лицензионном договоре устанавливается также размер лицензионного вознаграждения, порядок его определения и выплаты.

Лицензионное вознаграждение – возмещение за предоставление прав на использование лицензий, «ноу-хау» и др., являющихся предметом лицензионного соглашения.

На практике используют несколько видов расчетов за лицензии:

– периодические процентные отчисления («роялти») от стоимости производимой и продаваемой лицензионной продукции;

– одноразовые вознаграждения («паушальные платежи») – определенная твердо зафиксированная в соглашениях сумма лицензионного вознаграждения, устанавливаемая исходя из оценок возможного экономического эффекта и



ожидаемых прибылей лицензиата на основе использования лицензии. Паушальный платеж может производиться как единовременно, в разовом порядке, так и в рассрочку. Преимуществом этого вида лицензионного вознаграждения является получение лицензиаром (владельцем лицензии) всей суммы вознаграждения в относительно короткий срок и без какого-либо риска.

- взаимный обмен лицензиями;
- передача ценных бумаг и технической документации.

### **Расчет роялти**

В соответствии с законодательством всех промышленно-развитых стран передача технологий и имущественных прав на них в рамках международного обмена требует «разумной компенсации» или «разумных роялти» в качестве вознаграждения за использование интеллектуальной собственности.

Роялти (англ. royalty) – периодические отчисления в виде фиксированных ставок, которые выплачиваются организацией-лицензиатом через согласованные промежутки времени в течение действия лицензионного соглашения.

В международной практике размер роялти определяют эмпирически – путем установленных для различных отраслей промышленности неких усредненных (так называемых стандартных) роялти. В отечественной практике достоверной статистики на этот счет не существует, поэтому используют зарубежные ставки роялти. В связи с этим возникает, например, проблема обоснования отдельных экономических показателей при расчете цены лицензии применительно к нашим рыночным условиям.

Важность и актуальность решения практических проблем ценообразования при реализации научно-технических разработок и коммерциализации интеллектуальной собственности и судебной защите их прав обусловлена неоднозначностью позиций специалистов по вопросам определения обоснованного размера упущенной выгоды или ущерба от нарушения прав интеллектуальной собственности, а также и обоснования «справедливых» размеров лицензионных выплат.

Особенно остро проблемы оценки и ценообразования в настоящее время проявляются в связи с рассмотрением судебных дел по искам о возмещении ущерба от противоправного использования интеллектуальной собственности, при судебном определении величины возмещения на основе так называемого «разумного» роялти и при определении стоимости предусмотренных законодательством принудительных лицензий.

В соответствии с законодательством всех промышленно-развитых стран передача технологий и имущественных прав на них в рамках международного обмена требует «разумной компенсации» или «разумных роялти» в качестве вознаграждения за использование интеллектуальной собственности.

Один из наиболее общих способов, которым оценивается компенсация – это «разумные роялти», которые, как определяет суд, должны быть уплачены ответчиком патентовладельцу, как если бы тот первоначально представил добровольную лицензию. При этом специалисты считают, что не существует

каких либо определенных формул или точных правил, в соответствии с которыми патентное ведомство или суд могли бы принять справедливое решение о том, какое вознаграждение «разумно».

В то же время в действующих законодательных актах Российской Федерации отсутствуют обязательные к применению специальные методики оценки и рекомендации по ценообразованию при коммерциализации интеллектуальной собственности и расчету размера ущерба (упущенной выгоды) от противоправного использования интеллектуальной собственности.

При этом проблема оценки интеллектуальной собственности уже возникает на общегосударственном уровне. В частности, Федеральной службой России по валютному и экспортному контролю, Министерством внешнеэкономических связей и торговли РФ и Государственным таможенным комитетом было принято «Положение об осуществлении на территории РФ контроля и учета внешнеторговых бартерных сделок, предусматривающих выполнение работ, предоставление услуг и результатов интеллектуальной собственности, выраженных в материально-вещественной форме» (№ 07-26/3226, 10-83/2007, 01-23/10035, 28 мая 1997 г.), в соответствии с которым предусматривается необходимость оценки и учета результатов интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности). Однако надо признать, что до настоящего времени отсутствуют какие-либо официальные методические разъяснения, как именно следует оценивать интеллектуальную собственность и или как рассчитывать «разумные» и «справедливые» роялти.

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Рассмотренные в данном учебном пособии теоретические вопросы связаны в основном с объектами авторского права, с объектами промышленной собственности, в частности с изобретениями, полезными моделями, промышленными образцами, правовой охраной, с историей развития становления патентного законодательства и международных соглашений в области интеллектуальной собственности.

## БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Патентный закон от 23.09.1992. № 3517-1
2. Средства правовой охране программ для ЭВМ и баз данных. – М.: ИНИЦ Роспатент, 2000. – 49 с.
3. Закон РФ от 23.09.1992 г. № 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименовании мест происхождения товаров " (с изменениями от 27.12.2000 г., 30.12.2001 г., 11.12.2002 г., 24.12.2002 г.).
4. Карпухина, С.И. Защита интеллектуальной собственности и патентование: учебник/ С.И. Карпухина. – М.: Изд-во Международные отношения, 2004. – 400 с.
5. Патентование: учебник для вузов/ Е.И. Артемьев, М.М. Богуславский, Р.П. Вчерашний и др.; под ред. В.А. Рясенцева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Машиностроение, 1984. – 352 с.
6. Интеллектуальная собственность: словарь-справочник/ А.Д. Корчагин. – М.: ИНФРА, 2005. – 112 с.
7. Интеллектуальная собственность в терминах и определениях. Терминологический словарь/ Н.М. Цехмистренко, М.А. Комаров, В.Г. Тыминский и др. – М.: ИПКОН РАН, 1996. – 206 с.
8. Штоляков, В.И. Защита интеллектуальной собственности: учебное пособие/ В.И. Штоляков. – М.: Изд-во МГУП, 2001. – 89 с.
9. Корнилов, И.К. Методологические основы инженерной деятельности/ И.К. Корнилов. – М.: Изд-во МГУП, 1999. – 207 с.
10. Корнилов, И.К. Основы инженерного дела/ И.К. Корнилов. – М.: Издательство МГУП, 2001. – 105 с.
11. Комментарий к законодательству об охране интеллектуальной собственности. Сборник/ С.А. Горленко, В.Н. Евдокимова, В.И. Еременко и др.; под общ. ред. В.М. Еременко. – М.: Фонд «Правовая культура», 1997. – 240 с.
12. Кашанина, Т.В. Основы российского права: учебник/ Т.В. Кашанина, А.В. Кашанин. – 2-е изд., изм. и доп. – М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА, 2000. – 800 с.

## ОГЛАВЛЕНИЕ

### ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Понятие, основные положения и правовое регулирование интеллектуальной собственности .....	3	
Классификация объектов интеллектуальной собственности.....	6	
<b>ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ, ОХРАНЯЕМАЯ АВТОРСКИМ ПРАВОМ</b>		
Объекты авторского права .....	7	
Субъекты авторского права .....	10	
Неимущественные и имущественные права автора, авторский договор .....	12	
Авторские права на программные продукты .....	15	
Нарушение авторских прав .....	18	
<b>ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ, ОХРАНЯЕМАЯ ПАТЕНТНЫМ ПРАВОМ (ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ) .....</b>		19
Объекты охраняемые патентным правом (изобретения, полезные модели, промышленные образцы) .....	20	
Субъекты права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы .	24	
Патент. Патентные системы .....	25	
Объекты средств индивидуализации .....	29	
Товарные знаки, знаки обслуживания .....	30	
Наименования мест происхождения товаров .....	31	
Фирменные наименования		
Способы защиты нарушенных прав .....	32	
<b>СМЕЖНЫЕ ПРАВА .....</b>		34
Объекты и субъекты смежных прав .....	36	
Правовое регулирование смежных прав .....	37	
<b>ЛИЦЕНЗИОННАЯ ТОРГОВЛЯ .....</b>		38
Расчет роялти .....	41	
<b>ЗАКЛЮЧЕНИЕ .....</b>		42
<b>БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК .....</b>		43