



Негосударственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВЕННОГО АДМИНИСТРИРОВАНИЯ»
Кафедра Гражданско-правовых дисциплин

Направление 030900.62 Юриспруденция

ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Лекционный материал

Составитель: Юдин М.С.

Москва
2013

Тема 1. Общие вопросы охраны интеллектуальной собственности

План:

1. Категория интеллектуальной собственности в российском законодательстве, в международном праве и в законодательствах зарубежных государств.
2. Понятие, предмет, метод и функции права интеллектуальной собственности и его отраслевая принадлежность.
3. Система права интеллектуальной собственности.

1. Категория интеллектуальной собственности в российском законодательстве, в международном праве и в законодательствах зарубежных государств

Термин «*интеллектуальная собственность*» применяется в правовой доктрине развитых стран и в международно-правовых соглашениях, однако внутреннее законодательство большинства зарубежных стран не содержит понятия *интеллектуальной собственности*.

Появление термина «*интеллектуальная собственность*» обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века. В то время большое распространение получает теория естественного права, которая именно в трудах французских просветителей (Вольтер, Дидро, Руссо и др.) находит наиболее последовательное развитие. Теория естественного права и явилась идеологической основой для появления нового правового института – института правовой охраны *результатов интеллектуальной деятельности*.

Мыслители того времени считали, что творец, создавший произведение искусства или изобретение приобретает на результат своей творческой деятельности право, аналогичное праву собственности, которое возникает у создателей материальных вещей. Такое право естественно по своей природе и существует независимо от его признания со стороны государства. Выбор в конце VIII в. именно теории права *интеллектуальной собственности* в определенной мере был обусловлен некоторыми историческими особенностями. В частности, любое новое монопольное право напоминало буржуазии привилегии, выдачу которых королевская власть во Франции активно использовала для получения дохода. В то же время право собственности выглядело основой нового общества; это было право, которое обеспечивало буржуа возможность эффективной хозяйственной деятельности. В конце того же XVIII века во французском законодательстве появляются понятия литературной (художественной) и промышленной собственности.

Теория *интеллектуальной собственности* получила значительное развитие в законах некоторых штатов США под влиянием идей французских просветителей. Так, в законе штата Массачусетс 1789 г. указывалось: «нет собственности, принадлежавшей человеку более, чем та, которая является результатом его умственного труда». Аналогичные конструкции были закреплены в законодательстве Саксонии, Пруссии, Дании, Норвегии и ряда других стран.

Одними из первых актов, с которыми исследователи связывают появление права интеллектуальной собственности, были Статут Королевы Анны (1710 г.), запрещающий тиражирование произведения без согласия автора, и французский Патентный закон (1791 г.).

Впервые на международном нормативном уровне термин *«интеллектуальная собственность»* был закреплен в 1967 г. в Стокгольмской конвенцией, учредившей ВОИС – Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Согласно положениям данной Конвенции (ст. 2 п. VIII) под *интеллектуальной собственностью* понимаются 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 соглашении о торговых аспектах интеллектуальной собственности (ТРИПС) (Заключено в г. Марракеше 15.04.1994) термин *«интеллектуальная собственность»* используется, в принципе, в том же значении, а именно как «права интеллектуальной собственности» (intellectual property rights).

Таким образом, стандартом международного права является понимание *интеллектуальной собственности* как совокупности прав (имущественного и неимущественного характера) на различные *результаты интеллектуальной деятельности* и средства индивидуализации предпринимателей, их деятельности и производимых ими товаров и услуг.

В России права авторов произведений, изобретений и т.д. рассматривались в качестве разновидности права собственности еще в XIX в. Однако сам термин *«интеллектуальная собственность»* вошел в законодательство в 1990 г. при принятии Закона «О собственности в РСФСР».

Гражданский кодекс РФ (ст. 128, 129) до введения в действие его четвертой части использовал термин *«интеллектуальная собственность»* в качестве синонима понятия «исключительные права». В отечественной юридической науке конца XX начала XXI века наметилась тенденция определения *интеллектуальной собственности* как целой системы прав на результаты интеллектуальной деятельности и иные приравненные к ним объекты, которая не исчерпывается лишь исключительными правами. В эту систему входят так же права, не являющиеся исключительными: право на коммерческую тайну, на защиту от недобросовестной конкуренции и др.

Неоднозначное и часто критическое отношение к категории *интеллектуальная собственность* в российской юриспруденции, определенно сложившееся еще в конце XIX века, уже привело к видимым результатам. Альтернативой по отношению к категории

интеллектуальная собственность (в том смысле, в котором она чаще всего понимается в международном праве) в разделе VII ГК РФ является категория *интеллектуальных прав* (ст. 1226 ГК РФ), которая охватывает исключительные права, личные неимущественные права и иные права, возникающие относительно *результатов интеллектуальной деятельности* (или в связи с созданием этих результатов) и средств индивидуализации. Термином же *«интеллектуальная собственность»* теперь обозначаются объекты правовой охраны – *результаты интеллектуальной деятельности* и средства индивидуализации (но не любые, а указанные в ст. 1225 ГК РФ).

Таким образом, российское законодательство, наконец, однозначно определило понятие *интеллектуальной собственности*.

Разновидностями *интеллектуальной собственности* являются «промышленная собственность» и «литературная (художественная) собственность». Понятие «промышленная собственность» было впервые введено в текст ст. 1 Парижской конвенции об охране промышленной собственности на Гаагской конференции 1925 г. Согласно п. 2 ст. 1 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. Понятие «литературная собственность» в современных законодательствах практически не используется (данный термин используется, например, в названии первой части Кодекса интеллектуальной собственности Франции), но как научный термин обозначает совокупность объектов авторских прав (произведений литературы, науки и искусства) или сами авторские права.

2. Понятие, предмет, метод и функции права интеллектуальной собственности и его отраслевая принадлежность

В объективном смысле право интеллектуальной собственности (далее – ПИС) является системой правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на *результаты интеллектуальной деятельности* и средства индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана.

ПИС принято рассматривать в качестве подотрасли гражданского права, поскольку отношения в сфере охраны и использования объектов интеллектуальной собственности (далее – ИС) входят в предмет гражданско-правового регулирования (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Соответственно правовое регулирование отношений по поводу ИС основано на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Однако, помимо материальных правовых норм в ПИС включаются нормы процессуальные, имеющие публично-правовую природу (нормы о регистрации объектов патентного права и отдельных средств индивидуализации, условия поддержания патентов в силе). Таким образом, в предмет правового регулирования ПИС включаются:

1. Отношения по созданию объектов ИС и установлению на них интеллектуальных прав за определенными субъектами (договоры о создании объектов ИС);

2. Отношения по использованию объектов ИС;

3. Отношения по распоряжению исключительными правами (отчуждение исключительных прав и предоставление прав на использование объектов ИС по лицензионным договорам);

4. Отношения по оформлению прав на объекты ИС (процедурные отношения – регистрация объектов ИС и получение охранных документов);

5. Отношения, возникающие в связи с защитой прав на объекты ИС.

Метод ПИС в целом совпадает с методом гражданского права. Способы правового регулирования в ПИС следующие:

1) Дозволение и управомочие (наделение субъекта исключительным правом на использование объекта, случаи свободного использования объектов ИС).

2) Запрет (запрет воздерживаться от использования объекта без разрешения правообладателя)

3) Обязывание (реализуется в относительных правоотношениях, а также в публичных правоотношениях – уплата пошлин за поддержание патентов).

Выделяют следующие функции ПИС:

1) признания авторства на созданные результаты умственного труда;

2) установления режима их использования;

3) материального и морального поощрения и

4) защиты прав их авторов, работодателей и других лиц, приобретающих исключительные права.

3. Система права интеллектуальной собственности

Исторически возникли и развивались отдельно друг от друга несколько правовых институтов по охране результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации (авторское право, патентное право, институт правовой охраны средств индивидуализации, институт правовой охраны фабричных секретов и др.). Единой системы ПИС не существовало. С принятием четвертой части ГК РФ ПИС становится единой системой правовых норм, в которой можно выделить общую и особенную части.

Общая часть ПИС (глава 69 ГК РФ) включает в себя нормы, устанавливающие общий перечень объектов ИС, понятие и общую систему *интеллектуальных прав*, общие правила установления, условия осуществления, основания и способы защиты *интеллектуальных прав*, общие положения о договорах, о распоряжении исключительными правами и др.

Особенная часть ПИС состоит из нескольких институтов.

Общая характеристика институтов ПИС.

Авторское право в учебной литературе определяют как совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием *произведений науки, литературы и искусства*.

Предметом авторско-правовой охраны являются художественная форма и язык произведений, но не идеи, концепции, методы или принципы, выраженные в них.

Принципы *авторского права*:

- свобода творчества (ст. 44 Конституции РФ);
- сочетание личных интересов автора с интересами общества;
- неотчуждаемость личных неимущественных прав автора;
- свобода авторского договора.

Функции (задачи) *авторского права* следующие: 1) стимулирование деятельности по созданию *произведений науки, литературы и искусства*; 2) создание условий для широкого использования произведений в интересах общества.

Смежные права – правовой институт, регулирующий отношения по установлению, осуществлению и защите *интеллектуальных прав* на исполнения и постановки, фонограммы, сообщения в эфир или по кабелю, произведения (опубликованные впервые по окончании срока действия авторского права).

Структура института смежных прав, а так же его принципы и функции, которые выделяют в учебной литературе, аналогичны структуре, принципам и функциям авторского права.

Патентное право – 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, материальным и моральным стимулированием и защитой права их авторов и патентообладателей.

Патентное право не регулирует отношения по поводу *селекционных достижений* (биологических решений) и *топологий интегральных микросхем*, которые входят в предмет регулирования отдельных правовых институтов. Объектами патентно-правовой охраны являются только технические и художественно-конструкторские решения.

В отличие от *авторского права* *патентное право* охраняет не форму выражения объекта, а содержание объекта, т.е. идею, принцип, лежащий в основе *изобретения, полезной модели, промышленного образца* (формула изобретения, полезной модели, совокупность существенных признаков промышленного образца). Основанием для предоставления правовой охраны объектам патентных прав является регистрация объекта и выдача специального охранного документа (патента).

Принципы *патентного права* следующие (первые три основаны на положениях Парижской конвенции об охране промышленной собственности):

- принцип национального режима (иностранцы пользуются теми же правами, которые национальный закон предоставляет отечественным авторам и патентообладателям);

- принцип независимости патентов (патент, выданный в одной стране, не зависит от патента на тот же объект, выданный в другой стране);

- принцип временной охраны (страны-участники Парижской конвенции предоставляют временную правовую охрану патентоспособных изобретений, полезных моделей, промышленных образцов для продуктов, экспонируемых на официальных или официально признанных международных выставках, организованных на территории одной из стран);

- облигаторный принцип предоставления патентно-правовой охраны (выдача патента является обязанностью государства, которой противостоит право требования заявителя о выдаче патента);

- принцип территориального действия патента (сфера действия патента ограничена территорией государства, в котором он получен);

- принцип абсолютного характера прав, удостоверяемых патентом;

- принцип охраны новых творческих результатов (основным и главным условием патентоспособности объектов является их новизна).

Право на средства индивидуализации можно определить как систему правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на обозначения, индивидуализирующие юридических лиц, предприятия участников гражданского оборота, производимую участниками гражданского оборота продукцию, выполняемые работы или оказываемые услуги.

Право на средства индивидуализации является составной частью права промышленной собственности по смыслу Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.

Как институт ПИС право на средства индивидуализации складывается из относительно обособленных групп правовых норм (субинститутов), что соответствует структуре главы 76 ГК РФ:

- субинститут правовой охраны *фирменных наименований*;

- субинститут правовой охраны *коммерческих обозначений*;

- субинститут правовой охраны *товарных знаков и знаков обслуживания*;

- субинститут правовой охраны *наименований мест происхождения товаров*.

В отличие от *результатов интеллектуальной деятельности*, входящих в раздел промышленной собственности – технических, художественно-конструкторских и биологических решений, средства индивидуализации представляют собой не решения как таковые, а искусственные символы. Однако правом *охраняются* они не как простые слова или изображения, а как адресные символы, способные обозначить и выделить из общей массы (индивидуализировать) отдельных предпринимателей, их предприятия, и производимые ими товары или оказываемые услуги. Средства индивидуализации позволяют привлечь внимание потребителей к предлагаемой предпринимателем продукции, являются инструментом конкурентной борьбы и формирования собственной деловой репутации.

Выделяют следующие специальные принципы, положенные в основу правовой охраны средств индивидуализации:

1) принципы охраны *товарных знаков*:

- правило о недопущении использования в качестве *товарных знаков* государственных гербов, официальных знаков и клейм контроля и эмблем межправительственных организаций;

- принцип охраны знаков «такими, какие они есть» (означает возможность международной регистрации товарных знаков, в результате которой товарный знак будет подлежать правовой охране в других странах - участниках Парижской конвенции);

- положение о признании правовой охраны коллективных знаков (знаков, зарегистрированных за коллективом, которым могут пользоваться все лица, входящие в такой коллектив);

- правило о предоставлении правовой охраны общеизвестных знаков;

2) принципы охраны *фирменных наименований, указаний происхождения и наименований мест происхождения товаров*:

- принцип охраны *фирменных наименований* без обязательной подачи заявки о регистрации;

- правило, налагающее запрет на применение ложных указаний о происхождении товаров или личности производителя;

3) специфические принципы правовой охраны средств индивидуализации:

- облигаторный принцип предоставления правовой охраны средства индивидуализации;

- предоставление правовой охраны средству индивидуализации на основании его государственной регистрации.

Право на топологии интегральных микросхем (далее – ТИМС) – система правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и защитой *интеллектуальных прав* на ТИМС. Первый закон об охране полупроводниковой интегральной микросхемы был принят в США в 1984 г. Данный закон предполагал специальную (*sui generis*) правовую охрану данных объектов, отличающуюся как от патентной, так и от авторско-правовой охраны целым рядом особенностей. В 1986 г. странами – членами ЕЭС была принята Директива Совета о правовой охране топологий (*topographies*) полупроводниковых изделий. Первый в истории России правовой акт, посвященный правовой охране ТИМС, был принят в 1992 г. (Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23.09.1992) и в целом отвечал требованиям Директивы Совета ЕЭС.

Принципы правовой охраны ТИМС в литературе обычно не выделяют, однако можно утверждать, что правовое регулирование в указанной области основывается на следующих положениях:

- предоставление правовой охраны ТИМС не зависимо от официальной регистрации;

- предоставление правовой охраны только оригинальным ТИМС (созданным творческим трудом автора);

- закрепление исключительных прав на одну и ту же ТИМС за всеми лицами, создавшими ее независимо друг от друга;

- правило о том, что юридически значимыми действиями с ТИМС является только ее использование в коммерческих целях.

Право на селекционные достижения – система правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на биологические решения (сорта растений и породы животных).

В силу определенной специфики селекционных достижений, их правовая охрана имеет отличия от классической патентно-правовой охраны, что выражается в особенностях регистрации селекционных достижений (биологическое решение невозможно описать формулой) и некоторыми особенностями правового режима их использования.

Право на секрет производства – система правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением относительно информации режима коммерческой тайны, ее использованием, распоряжением исключительным правом на такую информацию и его защитой.

Секреты производства охраняются только при условии их конфиденциальности (сохранении в тайне), а исключительное право на *ноу-хау* обеспечивает его обладателю возможность контролировать доступ к охраняемой информации.

Система источников права интеллектуальной собственности.

Источники правового регулирования (источники права) – это исходящие от государства или признаваемые им официально документальные способы выражения и закрепления норм права, придания им юридического, общеобязательного значения.

Система источников ПИС имеет два уровня:

- уровень международно-правового регулирования;

- уровень национального правового регулирования;

Международные договоры и соглашения.

Исторически сложилось так, что права *интеллектуальной собственности* имеют строго территориальное действие и охрану, т.е. действуют в пределах территории государства, в котором они возникли или признаны. Поэтому в ПИС значительная роль отводится международно-правовому регулированию.

Основные положения ПИС России нашли закрепление в следующих главнейших многосторонних международных соглашениях:

в области права интеллектуальной собственности в целом:

- Конвенция, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, заключенная в Стокгольме 14 июля 1967 г.

в области авторского права и смежных прав:

- Всемирная Конвенция об авторском праве, заключена в г. Женеве 6 сентября 1952 г.;

- Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений, заключена в г. Берне 9 сентября 1886 г.;

- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства этих фонограмм 1971 г.;

- Международная конвенция прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г.;

- Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторских прав и смежных прав, заключено в г. Москве 24 сентября 1993 г. в области промышленной собственности:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности, заключенная в г. Париже 20 марта 1883 г.;

- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков 1891 г.;

- Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1989 г.

- Договор о законах по товарным знакам 1994 г. (ТЛТ);

- Договор о патентной кооперации (РСТ) 1970 г.;

- Евразийская патентная конвенция 1994 г.;

- Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов 1968 г.;

- Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов 1925 г.;

- Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры 1977 г. в области охраны селекционных достижений:

- Соглашение о правовой охране сортов растений, заключенное в Москве в 2001 г.;

Россия имеет так же многочисленные двусторонние соглашения в области охраны интеллектуальной собственности, например:

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Армения о взаимной охране авторских прав 1993 г.;

- Соглашение между СССР и Австрийской Республикой о взаимной охране авторских прав 1981 г.;

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Армения о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности от 25 июня 1993 г.;

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности от 20 июля 1994 г.

Национальные источники ПИС.

Правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности отнесено к исключительному ведению Российской Федерации (п. «о» ст. 71 Конституции РФ), поэтому все национальные источники ПИС – нормативные правовые акты – исходят от органов федеральной государственной власти.

Основу правового регулирования отношений в сфере *интеллектуальной собственности* составляют нормы Конституции РФ. Согласно ч. 1 ст. 44 Конституции РФ каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. ИС охраняется законом. Важным конституционным положением является п. 2 ст. 44 Конституции РФ: «Каждый имеет право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям». Данное положение нашло развитие в законодательстве об ИС в виде нормативно установленной в пользу общественных интересов системы ограничений исключительных прав, т.н. случаев свободного использования объектов ИС без согласия правообладателей. Конституционной основой правовой охраны средств индивидуализации является положение, закрепленное в ч. 1 ст. 8 Конституции, согласно которому в России гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Важнейшим нормативно-правовым актом, содержащим нормы ПИС, является Гражданский кодекс РФ и в особенности его четвертая часть, принятая 18 декабря 2006 года и введенная в действие с 1 января 2008 г.

Из других Федеральных законов, содержащих нормы, регулирующие отношения, связанные с правовой охраной *результатов интеллектуальной деятельности* и средств индивидуализации, следует отметить:

- Федеральный закон от 18 декабря 2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»;
- Федеральный закон от 26 июля 2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
- Федеральный закон от 29 июля 2004 N 98-ФЗ «О коммерческой тайне»;
- Федеральный закон от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
- Федеральный закон «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ;
- Федеральный закон «О геодезии и картографии» от 26 декабря 1995 г.;
- Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ;
- Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ.

Большая роль в правовом регулировании отношений в сфере *интеллектуальной собственности* остается за утратившими силу с 1 января 2008 г., но применяемыми и в настоящее время (главным образом к договорным отношениям, возникшим до вступления в действие четвертой части ГК РФ) шестью Федеральными законами:

- Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993г. № 5351-1 (в ред. от 20 июля 2004 г.);

- Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 (в ред. от 2 ноября 2004 г.);

- Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 (в ред. от 27 февраля 2003 г.);

- Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 (в ред. от 11 декабря 2002, с изм. от 24 декабря 2002 г.);

- Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 (в ред. от 2 ноября 2004 г.);

- Закон РФ «О селекционных достижениях» от 6 августа 1993 г. № 5605-1.

Подзаконный уровень правового регулирования отношений в сфере ИС составляют Указы Президента РФ, Постановления Правительства РФ и ведомственные нормативные правовые акты.

Среди Указов президента РФ, содержащих нормы ПИС, можно выделить:

- Указ Президента РФ «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения» от 5 декабря 1998 г. № 1471;

- Указ президента РФ «О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав» от 7 октября 1993 г. № 1607;

- Указ Президента РФ «О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сферах науки и технологий» от 22 июля 1998 г. № 863;

- Указ Президента РФ «О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских, научно-исследовательских и технологических работ военного, специального и двойного назначения» от 14 мая 1998 г. № 556.

Важное значение в деле правового регулирования отношений, связанных с правовой охраной *результатов интеллектуальной деятельности* и средств индивидуализации имеют акты Правительства РФ, прежде всего следующие:

- Постановление Правительства РФ от 02.12.2004 № 726 «О порядке распоряжения исключительным правом Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии»;

- Постановление Правительства РФ от 29.09.1998 № 1132 «О первоочередных мерах по правовой защите интересов государства в процессе экономического оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения»;

- Постановление Правительства РФ от 16 июня 2004 г. № 229 «Об утверждении Положения о федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам»;

- Постановление Правительства РФ от 12 августа 1993 г. № 793 «Об утверждении Положения о пошлинах за патентование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрацию товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, предоставление права пользования наименованиями мест происхождения товаров и положения о регистрационных сборах за официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем»;

- Постановление Правительства РФ от 12 февраля 1993 г. № 122 « Об утверждении Положения о патентных поверенных»;

- Постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. «О мерах по реализации закона Российской Федерации «О селекционных достижениях»;

- Постановление Правительства РФ от 29 мая 1998 г. № 524 «О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г.»;

- Постановление Правительства РФ от 17 мая 1996 г. № 614 «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)»;

- Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 года № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства».

В систему источников ПИС входит достаточно большое число ведомственных актов, главным образом актов Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, бывшего Российского агентства по патентам и товарным знакам, а так же актов Государственного таможенного комитета, Министерства Финансов РФ, Минсельхозпродукции РФ. Вот основные из них:

- Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 25 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных.

- Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 82 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение»;

- Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 83 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на полезную модель»;

- Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 84 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец»;

- Приказ Роспатента от 5 марта 2003 г. № 32 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания»;

- Приказ Роспатента от 25.02.2003 № 24 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара»;

- Приказ Роспатента от 17.03.2000 № 38 «О Правилах признания товарного знака общеизвестным в Российской Федерации»;

- Приказ Роспатента от 29 апреля 2003 № 64 «О Правилах регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной передаче исключительного права на программу для электронных вычислительных машин и баз данных»;

- Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на селекционные достижения. Утверждено Минсельхозпродом РФ 14 октября 1994 г. № 20-1/3;

- Приказ Роспатента от 22 апреля 2003 г. № 56 «О правилах подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в палате по патентным спорам»;

- Приказ ГТК РФ от 27.10.2003 № 1199 «Об утверждении Положения о защите прав интеллектуальной собственности таможенными органами»;

- Приказ Министерства финансов Российской Федерации от 12.08.2005 г. № 105н «О регистрации договоров коммерческой концессии (субконцессии)».

Тема 2. Авторские права

План:

1. Понятие авторского права.
2. Субъекты авторского права.
3. Субъективные авторские права.
4. Объекты авторских прав.

1. Понятие авторского права

Авторское право – один из институтов права интеллектуальной собственности. Им регулируются и охраняются права создателей *произведений науки, литературы и искусства*. Под *авторским правом* в объективном смысле понимается система, совокупность норм, регулирующих отношения, связанные с созданием и использованием *произведений науки, литературы и искусства*. В субъективном смысле *авторское право* – это личные неимущественные и исключительные права создателей (авторов) *произведений науки, литературы и искусства*, а также имущественные права иных правообладателей *авторского права* в силу закона или договора.

2. Субъекты авторского права

Субъектами *авторского права*, то есть лицами, обладающими исключительным правом на произведение, считаются, прежде всего, авторы произведений.

Автор – гражданин, творческим трудом которого создано произведение. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное. Если произведение создано двумя или несколькими лицами (соавторство), то каждый из них является автором. Переводчик, переработчик, составитель являются авторами.

В ряде случаев это положение имеет в известной степени лишь формальный характер:

правообладателями часто являются различные организации (издательства, радио- и телекомпании и т. д.), приобретающие монопольное право на коммерческое использование произведения;

если произведение создано служащим, работающим по найму, то исключительное право на произведение возникает, как правило, у нанимателя;

в случае создания произведения изобразительного искусства или фотопроизведения по договору заказа субъектом исключительного права становится заказчик.

Субъектами *авторского права* являются также наследники автора или иного обладателя *авторского права*. *Авторское право* наследников ограничено определённым сроком, который начинает течь после смерти автора, а также в ряде случаев и по объёму.

Ещё одним, специфическим субъектом *авторского права*, являются организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе. В зарубежных странах данные организации получили широкое распространение.

3. Субъективные авторские права

Субъективные авторские права могут быть условно разделены на две группы: личные неимущественные права и имущественные права.

Неимущественные *авторские права* включают в себя:

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).

Неимущественные *авторские права* действуют бессрочно. В России они могут принадлежать только физическому лицу и являются неотчуждаемыми, то есть, их нельзя передать другому лицу.

Имущественные *авторские права*.

В свою очередь, имущественные *авторские права* включают в себя право:

воспроизводить произведение (право на воспроизведение);

распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);

импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных *авторских прав* (право на импорт);

публично показывать произведение (право на публичный показ);

публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);

сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путём 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);

переводить произведение (право на перевод);

перерабатывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку);

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).

Следует отметить, что имущественные права могут передаваться другим лицам (то есть, являются отчуждаемыми). Договор о передаче части или всех имущественных прав называется авторским договором, Такой договор должен предусматривать список тех из вышеперечисленных имущественных авторских прав, которые передаются; срок и территорию, на которые передаётся право; размер вознаграждения и/или порядок его определения (причём Правительству РФ поручено устанавливать минимальные ставки авторского вознаграждения), порядок и сроки его выплаты.

Срок действия исключительного права на произведение следует определять по законодательству государства, в котором «испрашивается охрана».

В соответствии с частью 4 [Гражданского кодекса Российской Федерации](#) (вступившей в действие 1 января 2008 года) [статьёй 1281](#), исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора (за исключением отдельных особо оговоренных случаев). По прошествии этого срока произведение становится [общественным достоянием](#).

Существует выраженная тенденция к увеличению срока защиты имущественных прав в разных странах мира, в том числе и в России.

4. Объекты авторских прав

Согласно ст. 1259 ГК РФ – это *произведения науки, литературы и искусства* независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

Часть произведения (в том числе название произведения или его персонаж), если по своему характеру она может быть признана самостоятельным результатом творческого труда автора и выражена в объективной форме, также является объектом *авторского права*.

Виды объектов *авторских прав*.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме:

письменной ([рукопись](#), машинопись, [нотная запись](#) и так далее);

устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее);

изображения ([рисунок](#), [эскиз](#), [картина](#), [план](#), чертёж, [кино](#)-, [теле](#)-, [видео](#)- или фотокадр и так далее);

звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, [цифровой](#), оптической и так далее);

объёмно-пространственной ([скульптура](#), [модель](#), [макет](#), сооружение и так далее);

и в других формах.

Объекты *авторских прав* – *произведения науки, литературы и искусства* независимо от достоинства и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом и без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения. К объектам *авторских прав* также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

К объектам *авторского права* также относятся:

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

Не являются объектами *авторского права*:

официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления (законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера), официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

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

произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Авторское право также не распространяется на [идеи](#), [концепции](#), [принципы](#), [методы](#), [процессы](#), [системы](#), способы, решения технических, организационных и иных задач, [открытия](#), [факты](#), [языки программирования](#).

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный носитель (вещь), в котором произведение выражено.

Переход права собственности на данный объект сам по себе не влечет передачи каких-либо прав на произведение, выраженное в этом объекте, за исключением случаев отчуждения оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и т. п.) его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором (если договором не предусмотрено иное).

Тема 3. Права, смежные с авторскими

План:

1. Понятие смежных прав.
2. Объекты смежных прав.
3. Субъекты смежных прав.
4. Срок действия исключительного права на объекты смежных прав.

1. Понятие смежных прав

Смежные права с английского языка дословно будут переводиться как соседствующие (neighboring) или связанные (related). И на самом деле, *смежные права* представляют собой права, которые обусловлены существованием авторских прав.

Смежные права позволяют в той или иной степени контролировать использование исполнений – результатов творческой деятельности артистов-исполнителей, фонограмм и передач вещательных организаций.

Смежные права – интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнителя), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Смежные права – это права, которые в некоторых отношениях имеют сходство с авторским правом. Целью *смежных прав* является охрана юридических интересов конкретных физических и юридических лиц, которые способствуют созданию произведений, доступных для широкой публики (например, певец или музыкант, исполняющий произведение композитора для широкой публики). Общей целью этих *смежных прав* является охрана юридических интересов тех лиц или организаций, которые вносят существенное творческое, техническое или организационное мастерство в процессе доведения произведения до широкой публики.

Иногда *смежные права* связаны с произведениями, которые не охраняются авторским правом, например, произведения, которые являются всеобщим достоянием. Например, фортепьянный концерт Бетховена может быть исполнен в концертном зале или записан на компакт-диск без лицензионных отчислений правообладателям поскольку Бетховен умер в 1827 году и все его произведения являются всеобщим достоянием (и не подлежат охране авторским правом). Однако, исполнитель такого концерта (пианист и оркестр), так же как и производитель компакт-диска, содержащего запись концерта, будут пользоваться *смежными правами* в отношении, соответственно, своего исполнения концерта или его записи. То есть, в рассматриваемом случае никто не имеет права записывать живое исполнение такого концерта без разрешения исполнителей. Также никто не имеет права делать копии фонограммы, являющейся звукозаписью этого фортепьянного концерта, без разрешения производителя звукозаписи.

Стоит отметить, что звукозаписи могут пользоваться охраной, даже если они не являются произведениями. Звукозапись может содержать звуки природы, такие как пение птиц, океанские волны и т. д., а фирма звукозаписи, организовавшая производство содержащих эти звуки аудионосителей, будет иметь охрану против не разрешённого ею использования этой записи.

2. Объекты смежных прав

Статья 1304 ГК РФ устанавливает пять видов объектов *смежных прав*:

1) **исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей** (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;

2) **фонограммы**, то есть любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;

3) **сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания**, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

4) **базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов**;

5) **произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений**.

Законодательством предусматривается возможность использования специального **знака правовой охраны смежных прав** (ст. 1305 ГК РФ): «Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также иной обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение вправе для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов – латинской буквы «P» в окружности, имени или наименования обладателя исключительного права, года первого опубликования фонограммы».

3. Субъекты смежных прав

Субъектами *смежных прав* являются следующие группы лиц:

исполнители (музыканты, певцы, пародисты, актёры, танцоры и т. д.);

производители фонограмм (изготовители фонограмм);

организации эфирного или кабельного вещания;

изготовители баз данных;

публикаторы.

Исполнителем (автором исполнения) признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение, - артист-исполнитель (актер, певец, музыкант, танцор или другое лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом участвует в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного номера), а также режиссер-постановщик спектакля (лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления) и дирижер (ст. 1313 ГК РФ).

Исполнителями признаются только физические лица, которые исполняют какие-либо произведения.

Исполнителю принадлежат *смежные права*:

- исключительное право на исполнение;

- личные неимущественные права на исполнение (право исполнителя, право на имя, право на неприкосновенность исполнения).

Исполнителю принадлежит исключительное право использовать исполнение любым не противоречащим закону способом.

Перечень способов такого использования включает:

- 1) сообщение в эфир;
- 2) сообщение по кабелю;
- 3) запись исполнения;
- 4) воспроизведение записи исполнения;
- 5) распространение записи исполнения;
- 6) сообщение в эфир и сообщение по кабелю записи исполнения;
- 7) доведение записи исполнения до всеобщего сведения;
- 8) публичное исполнение записи исполнения;
- 9) прокат оригинала или экземпляров записи исполнения.

Для отдельного использования изображения или звука, зафиксированных в аудиовизуальном произведении (например, при выпуске саундтрека или создании рекламного ролика), требуется получение согласия от исполнителя.

Изготовителем фонограммы признается лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков (ст. 1322 ГК РФ).

Перечень прав, принадлежащих изготовителю фонограмм *смежных прав* (ст. 1323 ГК РФ):

- 1) исключительное право на фонограмму;
- 2) право на указание на экземплярах фонограммы и их упаковке имени или наименования изготовителя фонограммы;
- 3) право на защиту фонограммы от искажения;
- 4) право на обнародование фонограммы.

Фонограмма будет охраняться независимо от того, какие именно звуки на ней записаны. Изготовителю фонограммы принадлежит исключительное право использовать фонограмму любыми не противоречащими закону способами, как-то:

- 1) публичное исполнение;
- 2) сообщение в эфир;

- 3) сообщение по кабелю;
- 4) доведение фонограммы до всеобщего сведения;
- 5) воспроизведение;
- 6) распространение фонограммы путем продажи;
- 7) импорт оригинала или экземпляров фонограммы в целях распространения;
- 8) прокат оригинала и экземпляров фонограммы;
- 9) переработку фонограммы.

Публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, а также ее сообщение в эфир или по кабелю допускается без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму, но с выплатой им вознаграждения.

Организация эфирного или кабельного вещания – юридическое лицо, осуществляющее сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач. *Смежные права* организации вещательных организаций сводятся только к исключительному праву на сообщение радио- или телепередач (ст. 1330 ГК РФ).

Способы использования сообщения передач в эфир или по кабелю:

- 1) запись сообщения радио- или телепередачи;
- 2) воспроизведение записи сообщения радио- или телепередачи;
- 3) распространение сообщения радио- или телепередачи путем продажи либо иного отчуждения оригинала или экземпляров их записей;
- 4) ретрансляция;
- 5) доведение до всеобщего сведения;
- 6) публичное исполнение.

Исключительное право на сообщение радио- и телепередач признается на территории Российской Федерации только в том случае, если одновременно выполняются следующие два условия:

- 1) вещательная организация имеет официальное местонахождение в Российской Федерации;
- 2) вещательная организация осуществляет сообщение с помощью передатчиков, расположенных на территории нашей страны.

Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов (ст. 1333 ГК РФ).

Изготовителем базы данных является лицо, указанное обычным образом на экземпляре базы данных или его упаковке

При отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признается гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано обычным образом на экземпляре базы данных и (или) его упаковке.

Изготовителю базы данных принадлежат *смежные права*:

1) исключительное право изготовителя базы данных, содержание которого раскрывается в статье 1334 Г.К РФ;

2) право изготовителя базы данных на указание своего имени или наименования на экземплярах базы данных и их упаковках.

Критерием возникновения исключительных прав в отношении базы данных является наличие существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат, понесенных каким-либо лицом при создании базы данных, в том числе при обработке и представлении включенных в нее материалов.

В отношении таких баз данных закрепляется особое исключительное право изготовителя базы данных, в соответствии с которым только с разрешения изготовителя базы данных могут осуществляться:

1) извлечение материалов из базы данных;

2) последующее использование материалов базы данных в любой форме и любым способом.

Публикатором (ст. 1337 ГК РФ) признается любой гражданин, который обнародует или организует обнародование (публикацию) авторского произведения, ранее не обнародованного и находящегося в общественном достоянии.

Права публикатора действуют только в отношении авторских произведений.

Смежные права публикатора не могут возникать в отношении произведений, находящихся в государственных и муниципальных архивах.

Предоставляемые публикатору *смежные права* включают:

1) исключительное право на обнародованное им произведение;

2) право публикатора на указание своего имени при использовании обнародованного им произведения. Обнародование может осуществляться только в том случае, если оно не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме.

Исключительное право публикатора на обнародованное им произведение предполагает следующие способы использования произведения:

1) воспроизведение произведения;

2) распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

3) публичный показ произведения;

- 4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;
- 5) прокат оригинала или экземпляра произведения;
- 6) публичное исполнение произведения;
- 7) сообщение в эфир;
- 8) сообщение по кабелю;
- 9) доведение произведения до всеобщего сведения.

Публикатор обладает исключительным правом на опубликованное им произведение способами определенными статьей 1270 ГК РФ, за исключением перевода и иной переработки, а также практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проект.

4. Срок действия исключительного права на объекты смежных прав

Срок действия охраны *смежных прав* в соответствии с Международной конвенцией по охране прав исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного вещания 1961 года (Римской конвенцией) составляет, по меньшей мере, 20 лет, начиная с конца года, в котором:

состоялось исполнение, что касается исполнений, не вошедших в фонограммы;

была осуществлена фиксация (запись) в случае фонограмм и исполнений, вошедших в фонограммы;

состоялась вещательная передача.

Многие национальные законы, охраняющие смежные права, предоставляют более продолжительный срок охраны, нежели минимальный срок, предусмотренный в положениях Римской конвенции.

В соответствии с Соглашением ТРИПС права исполнителей и производителей фонограмм охраняются в течение, по меньшей мере, 50 лет, считая с конца календарного года, в котором была сделана запись исполнения или имело место исполнение, а права организаций эфирного вещания – в течение, по меньшей мере, 20 лет, считая с конца календарного года, в котором была сделана вещательная передача. Это означает, что странам, присоединившимся к Соглашению ТРИПС, нужно пересмотреть и предусмотреть в своих законах (или соответственно изменить эти законы) более продолжительный срок охраны, чем тот, который требуется Римской конвенцией.

Срок действия исключительного права на объекты смежных прав согласно ГК РФ (часть 4):

на **исполнение** действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение, либо запись исполнения, либо сообщение исполнения в эфир или по кабелю; также необходимо отметить, что если исполнитель был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным, и 50 лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

+ если исполнитель работал во время ВОВ или участвовал в ней, то срок (50 лет) продлевается еще на 4 года.

на **фонограмму** действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись. В случае обнародования фонограммы исключительное право действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором она была обнародована при условии, что фонограмма была обнародована в течение 50 лет после ее записи;

на **сообщение радио- или телепередачи** действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором имело место сообщение радио- или телепередачи в эфир или по кабелю;

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; срок возобновляется при каждом обновлении базы данных;

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.

По истечении данных сроков действия указанные выше объекты переходят в общественное достояние.

Тема 4. Патентное право

План:

1. Понятие патентного права.
2. Функции и принципы патентного права.
3. Объекты патентного права.
4. Субъекты патентного права.

1. Понятие патентного права

Патентное право РФ является одним из правовых институтов, входящим в систему подотрасли гражданского права - «право интеллектуальной собственности». С помощью гражданско-правового метода патентное право регулирует имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием **изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.**

Сам термин «патентное право» лишь совсем недавно был возвращен в российское законодательство. В течение длительного времени в России, как и во всем бывшем Советском Союзе, изобретения и другие технические новшества охранялись в основном не патентами, а

авторскими свидетельствами (свидетельствами). Последние не предоставляли их обладателям исключительного права на использование созданных разработок, а лишь гарантировали им личные права и право на получение вознаграждения от пользователей. Поэтому совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникавшие в рассматриваемой области, именовалась не патентным, а изобретательским правом. В настоящее время в связи с восстановлением в России общепринятой системы охраны технических новшеств можно вновь с полным основанием говорить о российском *патентном праве*.

Потребность в патентном праве обусловлена невозможностью прямой охраны результатов технического или художественно-конструкторского творчества средствами *авторского права*. Как и *авторское право*, *патентное право* имеет дело с охраной и использованием нематериальных благ, являющихся продуктами интеллектуального творчества. *Изобретения, полезные модели, промышленные образцы*, как и *произведения науки, литературы и искусства*, охраняемые *авторским правом*, представляют собой результаты мыслительной деятельности, идеальные решения тех или иных технических или художественно-конструкторских задач. Лишь впоследствии, в ходе их внедрения они воплощаются в конкретные устройства, механизмы, процессы, вещества и т.п. Наряду со сходством, сравниваемые объекты имеют между собой и существенные различия. Если в *произведениях науки, литературы и искусства* основная ценность и предмет правовой охраны – их художественная форма и язык, которые отражают их оригинальность, то в объектах *патентного права* ценность представляет само содержание тех решений, которые придуманы изобретателями. Именно они и становятся предметом охраны *патентного права*. В отличие от формы авторского произведения, которая фактически неповторима и может быть лишь заимствована, решение в виде устройства, способа, вещества, штамма или внешнего вида изделия может быть разработано другими лицами совершенно независимо от первого его создателя. В этой связи охрана технических и художественно-конструкторских решений, являющаяся основной функцией патентного права, строится в несколько иных началах и принципах, чем те, которые применяются в сфере *авторского права*. Их охрана предполагает формализацию в законе их признаков, соблюдение специального порядка определения приоритета, проверку новизны и установление особого режима их использования. Такую охрану обеспечивает только *патентное право*.

Несколько слов необходимо сказать о предмете российского *патентного права*. Оно регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием *изобретений, полезных моделей и промышленных образцов*. Объединение трех названных объектов *интеллектуальной собственности* в рамках единого института *патентного права* объясняется следующими соображениями. Во-первых, *изобретения, полезные модели и промышленные образцы* обладают значительным сходством по отношению друг к другу, с одной стороны, и существенно отличаются от иных объектов *интеллектуальной собственности*, с другой. Все они являются результатами творческой деятельности, имеют конкретных создателей, права которых признаются и охраняются законом, совпадают друг с другом по ряду признаков и т.д. Во-вторых, их охрана осуществляется посредством единой формы, а именно путем выдачи патента. В-третьих, правовое регулирование связанных с этими тремя объектами общественных отношений имеет гораздо больше сходства, чем различий, и к тому же осуществляется в России единым законодательным актом, а именно частью четвертой ГК РФ (ранее – Патентным законом РФ). Все сказанное свидетельствует о том, что традиционное ограничение рамок *патентного права* лишь сферой правовой охраны *изобретений* вряд ли оправдано. Более целесообразным и логичным представляется распространение его на область охраны *полезных моделей и промышленных*

образцов и одновременное комплексное рассмотрение всех трех названных объектов промышленной собственности.

На основании выше изложенного, *патентное право* в объективном смысле может быть определено как совокупность правовых 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, материальным и моральным стимулированием и защитой права их авторов и патентообладателей.

В субъективном смысле *патентное право* представляет собой имущественное и личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным *изобретением, полезной моделью или промышленным образцом*.

2. Функции и принципы патентного права

Опираясь на приведенные выше определения, можно выделить четыре функции *патентного права*.

Первая из них – признание авторства и охрана *изобретений, полезных моделей и промышленных образцов*.

Вторая функция проявляется в установлении режима использования *изобретений, полезных моделей, промышленных образцов*.

Третья функция патентного права выражается в наделении авторов *изобретений, полезных моделей и промышленных образцов* и иных правообладателей комплексом личных и имущественных прав.

Защита данных прав образует содержание **четвертой**, основной, функции *патентного права*.

Указанные функции *патентного права* тесным образом связаны с его **принципами**. Принципы *патентного права* – это его основные начала, отправные идеи, которые обладают универсальностью, высшей императивностью и общезначимостью. К числу основных принципов российского *патентного права*, отраженных в содержании его норм на современном этапе развития, относятся следующие.

1. Признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта. Это положение означает, что только патентообладатель может изготавливать, применять, ввозить, продавать и иным образом вводить в хозяйственный оборот запатентованную разработку. Все другие лица должны воздерживаться от ее использования, не санкционированного патентообладателем. Таким образом, патентообладателю принадлежит абсолютное право на разработку, а на всех других лицах лежит пассивная обязанность воздерживаться от нарушения прав патентообладателя. Любое, не санкционированное договором или законом вторжение в исключительную сферу патентообладателя должно пресекаться, а нарушитель подвергаться предусмотренным законом санкциям.

2. Соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя, с одной стороны, и интересов общества, с другой, может рассматриваться в качестве второго исходного начала (принципа) патентного права. Одним из конкретных его проявлений служит ограничение действия патента определенным сроком, после истечения которого, разработка поступает во

всеобщее пользование. Кроме того, условием предоставления патентно-правовой охраны той или иной разработке является внесение разработчиком действительного вклада в уровень техники и тем самым обогащение общественных знаний. В этих целях проводится проверка заявляемых решений, а также создание условий для ознакомления любых заинтересованных лиц с новейшими разработками. Наконец, в общественных интересах закон устанавливает случаи так называемого свободного использования запатентованных разработок. Разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача, проведение научного эксперимента и т.д. – эти и некоторые другие изъятия из сферы патентной монополии, продиктованные социальными потребностями, выражают взвешенный баланс интересов патентообладателя и общества.

3. Предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами. Для получения охраны заинтересованное управомоченное лицо должно оформить и подать в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности особую заявку, которая рассматривается последним с соблюдением определенной процедуры и в случае соответствия заявленного объекта требованиям закона удовлетворяется. Если заявка на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности не подавалась, разработка, которая объективно отвечает всем критериям патентоспособности, объектом охраны со стороны патентного права не становится. В этом состоит еще одно существенное различие между патентным и авторским правом. *Авторское право* охраняет любые творческие произведения, находящиеся в объективной форме. Для предоставления правовой охраны произведению по российскому законодательству не требуется выполнения каких-либо формальностей. Напротив, по *патентному праву* формальности, связанные с официальным признанием патентоспособности разработки, являются обязательным условием охраны. Это продиктовано целым рядом причин. К ним относятся и объективная повторимость тех решений, которые охраняются патентным правом, и предоставление охраны только тем разработкам, которые обладают новизной, и необходимость раскрытия сущности решения как условие предоставления охраны и т.д. В этой связи большое значение в *патентном праве* имеет понятие приоритета, которое неизвестно авторскому праву. На государственное признание и охрану своих прав могут претендовать только те заявители, которые первыми подали правильно оформленную заявку на выдачу патента.

4. Законом признаются и охраняются права и интересы не только патентодателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Данный принцип находит отражение во многих нормах *патентного права*. Прежде всего, именно действительным разработчикам предоставляется возможность получить патент и стать патентообладателями. Если в соответствии с законом право на получение патента имеет иное лицо, например работодатель, закон гарантирует получение разработчиками вознаграждения, соразмерного выгоде, которая получена или могла бы быть получена работодателем при надлежащем использовании разработки. При подаче заявки на выдачу патента лицом, которое не является разработчиком, это лицо должно представить доказательства, подтверждающие его право на подачу заявки. За разработчиками во всех случаях признаются личные неимущественные права на созданный ими объект, которые являются бессрочными и непередаваемыми.

Названные выше функции и принципы *патентного права* определяют конкретное содержание основных норм *патентного права*, являются его исходными началами и служат предпосылками его дальнейшего развития. Знание этих функций и принципов помогает лучше понять содержание конкретных патентно-правовых норм, способствует их правильному

применению на практике и дает определенные ориентиры для разрешения тех жизненных ситуаций, которые прямо не урегулированы действующим законодательством.

3. Объекты патентного права

Объектами *патентного права* являются патентоспособные *изобретения, полезные модели и промышленные образцы*.

Патентоспособность – это свойство новшества быть признанным *изобретением, полезной моделью или промышленным образцом* в правовом смысле. В отличие от технического или дизайнерского решения, именуемого в обиходе изобретением или плодом технической эстетики, в юридическом смысле под *изобретением или промышленным образцом* понимается только решение, отвечающее всем легальным условиям патентоспособности и прошедшее установленную законом квалификацию.

На *изобретения*, содержащие сведения, составляющие государственную тайну (секретные изобретения), положения ГК РФ распространяются, если иное не предусмотрено специальными правилами ст.ст. 1401-1405 ГК РФ и изданными в соответствии с ними иными правовыми актами (п. 2 ст. 1349 ГК РФ).

Полезным моделям и промышленным образцам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, правовая охрана в соответствии с ГК РФ не предоставляется (п. 3 ст. 1349 ГК РФ).

Не могут быть объектами патентных прав (п. 4 ст. 1349 ГК РФ):

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

3.1. Понятие и признаки изобретения

Согласно п. 1 ст. 1350 в качестве *изобретения* охраняется 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).

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Согласно п. 2 ст. 1350 ГК РФ *изобретение* является новым, если оно не известно из уровня техники. Сведения об уровне техники включают в себя любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Сведения, раскрывающие сущность *изобретения*, которые появились после этой даты, во внимание не принимаются.

По общему правилу, приоритет *изобретения* устанавливается по дате подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ст. 1381 ГК РФ).

Наряду с общим правилом определения приоритета существует ряд специальных льготных правил, которые могут применяться при установлении приоритета в случаях, указанных в законе.

1) Конвенционный приоритет, которым могут воспользоваться заявители из стран – участниц Парижской конвенции по охране промышленной собственности. В соответствии со ст.1382 ГК РФ приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в стране – участнице Парижской конвенции, если заявка на *изобретение* поступила в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение 12 месяцев с указанной даты. Если по независящим от заявителя обстоятельствам (стихийное бедствие, военные действия, гражданские беспорядки и т.п.) заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца. На заявителе лежит обязанность представить доказательства, подтверждающие невозможность подачи им заявки в установленный срок.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного приоритета в отношении заявки на *изобретение*, должен сообщить об этом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и представить в этот федеральный орган заверенную копию первой заявки в течение 16 месяцев со дня ее подачи в патентное ведомство государства – участника Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

2) Льготный порядок определения приоритета по внутренним заявкам (установлен впервые). При этом можно выделить следующие особые случаи установления приоритета. Во-первых, он может определяться по дате поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности более ранней заявки того же заявителя, раскрывающей это *изобретение*, если заявка, по которой испрашивается такой приоритет, поступила не позднее 12 месяцев с даты поступления более ранней заявки (п. 3 ст.1381 ГК РФ). В этом случае более ранняя заявка считается отозванной.

Во-вторых, приоритет может быть установлен по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки, которая подана до истечения 3-месячного срока со дня получения заявителем уведомления федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о невозможности принять во внимание дополнительные материалы в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения, и при условии, что на дату подачи такой самостоятельной заявки заявка, содержащая указанные дополнительные материалы, не отозвана и не признана отозванной (п. 2 ст. 1381 ГК РФ).

В-третьих, приоритет *изобретения* по выделенной заявке устанавливается по дате подачи тем же заявителем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности первоначальной заявки, раскрывающей это *изобретение*, а при наличии права на установление более раннего приоритета по первоначальной заявке - по дате этого приоритета, если на дату подачи выделенной заявки первоначальная заявка на *изобретение* не отозвана и не признана отозванной, и подача выделенной заявки осуществлена до того, как исчерпана предусмотренная Законом возможность подачи возражений против решения об отказе в выдаче патента по первоначальной заявке, либо до даты регистрации *изобретения* в случае принятия по первоначальной заявке решения о выдаче патента (п. 4 ст. 1381 ГК РФ).

Вторым критерием патентоспособности изобретения является изобретательский уровень. Он заменил собой признак «существенные отличия», которым оперировало ранее действовавшее в

СССР законодательство. Изменение названия данного признака в российском *патентном праве* обусловлено стремлением сблизить его с аналогичными критериями патентоспособности в патентных законах других европейских стран. Предложения такого рода давно высказывались специалистами. В соответствии с п. 2 ст. 1350 ГК РФ *изобретение* имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники. Как видим, уровень техники служит исходной базой для определения не только новизны разработки, но и ее изобретательского уровня. Это свидетельствует о близости этих критериев, однако отнюдь не означает их совпадения. Определение новизны *изобретения* производится путем сравнения совокупности его существенных признаков с признаками, известными из уровня техники объектов того же назначения. Иными словами, при анализе уровня техники во время проверки новизны заявленного *изобретения* выявляются аналоги изобретения. Сравнение производится с каждым из аналогов в отдельности. При определении новизны *изобретения* не допускается приведение нескольких источников информации для доказательства известности совокупности признаков изобретения. Напротив, базой сравнения при определении изобретательского уровня служит не один конкретный аналог, а некий комплексный показатель в виде объема знаний, накопленных в той или иной области техники. При этом во внимание принимаются только общедоступные сведения. Поданные не отозванные заявки на *изобретения* и *полезные модели*, а также запатентованные в России *изобретения* и *полезные модели*, если сведения о них не опубликованы, в уровень техники при исследовании изобретательского уровня не включаются.

Изобретательский уровень, как и новизна, устанавливается на дату приоритета. Сведения, которые стали общедоступными после даты подачи заявки, в расчет не принимаются, хотя бы с их появлением предложенное решение задачи и стало очевидным. Предоставляемая заявителю шестимесячная льгота по новизне в равной мере применяется и при определении изобретательского уровня.

При анализе существа критерия «изобретательский уровень» первостепенное значение имеет трактовка понятий «специалист» и «очевидность», через которые он определяется. Определения понятия «специалист» ни ГК РФ, ни дополняющие его законы и подзаконные акты не дают. Опираясь на опыт тех стран, в патентных законах которых используется эта условная фигура, можно сделать вывод, что под таким специалистом подразумевается лицо, обладающее доступными средними знаниями в той области, в которой он работает и к которой относится заявленное изобретение. Очевидно, что в современных условиях нельзя быть специалистом во всех областях знания, «специалистом вообще». Поэтому при проведении экспертизы изобретательский уровень должен проверяться по всем общедоступным источникам информации, однако в пределах той области знаний, к которой относится заявленное *изобретение*. Иное решение вопроса всякий раз ставило бы экспертизу перед трудно разрешимой задачей и значительно сократило бы число охраняемых изобретений. Именно к такому подходу в толковании понятия «специалист» склоняется большинство российских ученых и патентоведов-практиков.

Чтобы быть патентоспособным, *изобретение* не должно явным для специалиста образом следовать из уровня техники, то есть быть для специалиста очевидным. Попытка раскрыть понятие очевидности была предпринята в п. 19.8.5 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение, принятых Госпатентом СССР 2 июля 1991г.: «*изобретение* не следует явным для специалиста образом из известного уровня техники, если из последнего не выявляется влияние предписываемых этим изобретением преобразований, характеризующихся отличными от прототипа сущностными признаками, на достижение практического результата». Эта весьма тяжеловесная

формулировка, однако, мало что практически дает, да к тому же лишь запутывает вопрос, так как вводит достаточно неопределенное понятие «выявленное влияние». Куда более понятной и простой представляется раскрытие понятия очевидности в Директиве по проведению экспертизы в Европейском патентном ведомстве. Очевидное – это значит не выходящее за пределы нормального прогресса в технологии, а само собой разумеющееся или же логически вытекающее из уровня техники, а также не предполагающее использование изобретательского таланта, который выходил бы за пределы предполагаемого уровня специалиста в определенной области техники. Следовательно, все, что прямо и логически вытекает из уровня техники, считается очевидным. Кроме того, очевидным является то, что не требует проявлений знаний и умения, превышающих способности в определенной области. Таким же образом может трактоваться понятие очевидности в российском *патентном праве*.

Третьим критерием патентоспособности *изобретения* является промышленная применимость. Согласно п. 4 ст. 1350 ГК РФ *изобретение* является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики или в социальной сфере. В ранее действовавшем законодательстве признак под таким названием отсутствовал, однако подобное требование к изобретениям выводилось из понятия «техническое решение задачи». Основная роль требования промышленной применимости заключается в проверке возможности реализации заявленного решения в виде конкретного материального средства, а также в выяснении того, действительно ли с помощью данного изобретения достигается декларируемый заявителем результат.

Оценка соответствия заявленного *изобретения* требованию промышленной применимости включает проверку выполнения следующей совокупности условий:

- средство, воплощающее заявленное *изобретение* при его осуществлении, предназначено для использования в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере;

- для заявленного *изобретения* в том виде, как оно охарактеризовано в независимом пункте принятой к рассмотрению формулы изобретения, подтверждена возможность его осуществления с помощью описанных в заявке или известных до даты приоритета средств и методов;

- средство, воплощающее заявленное *изобретение* при его осуществлении, способно обеспечить достижение усматриваемого заявителем технического результата.

3.2. Понятие и признаки полезной модели

В качестве *полезной модели* охраняется техническое решение, относящееся к устройству (п. 1 ст. 1351 ГК РФ). Полезная модель – новый для российского *патентного права* объект, практика охраны которого, пока лишь начинает складываться.

Понятием «*полезная модель*» обычно охватываются такие технические новшества, которые по своим внешним признакам очень напоминают патентоспособные *изобретения*, однако являются менее значительными с точки зрения их вклада в уровень техники. Законодательство тех стран, которые предусматривают особую охрану подобных объектов (ФРГ, Испания, Италия, Япония и др.), устанавливает, как правило, более упрощенный порядок выдачи на них охранных документов (иногда именуемых малыми патентами), сокращенный срок их действия, менее значительные пошлины и т.п. Что касается круга охраняемых в качестве *полезных моделей* объектов, то в мировой практике наметились два подхода. В одних странах, в частности в

Японии, понятие *полезной модели* толкуется расширительно и охватывает собой практически тот же перечень объектов, которые могут быть признаны *изобретениями*, то есть устройства, способы, вещества и т.п. В других странах, в частности в ФРГ, понятием «*полезная модель*» охватываются лишь объекты, имеющие пространственную структуру.

Российский законодатель исходит из узкого понятия *полезной модели*. Это обусловлено рядом причин. Во-первых, такая практика существует в большинстве государств, охраняющих *полезные модели*. Во-вторых, подобный подход позволяет обеспечить охрану абсолютного большинства создаваемых решений, поскольку на долю конструктивных средств, если судить по статистике *изобретений* приходится максимум заявок. В-третьих, распространение понятия «*полезная модель*» на такие объекты, как способ и вещество, делало бы сомнительным применение термина «*модель*» в семантическом смысле, а его изменение на другой, например «*малое изобретение*», порождало бы проблему появления объекта патентной охраны, отсутствующего в международном *патентном праве*. В-четвертых, одним из соображений сокращения круга объектов, охраняемых в качестве *полезных моделей* было, безусловно, и стремление хотя бы на первых порах позаботиться об ограничении объема экспертной работы.

Таким образом, обязательным признаком *полезной модели* по российскому законодательству является то, что решение задачи заключается в пространственном расположении материальных объектов. В качестве *полезных моделей* не охраняются решения, относящиеся к способам, веществам, штаммам микроорганизмов, культур клеток растений и животных, а также к их применению по новому назначению. Кроме того, *полезными моделями* не признаются проекты и схемы планировки сооружений зданий территории; предложения, касающиеся лишь внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; предложения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, а также некоторые другие объекты, которые вообще не подпадают под понятие технических решений.

Полезная модель, как и *изобретение*, является техническим решением задачи. Их основные различия заключаются в двух моментах. Во-первых, в качестве *полезных моделей* охраняются не любые технические решения, а лишь те, которые относятся к типу устройств, то есть конструкторскому выполнению средств производства и предметов потребления. Во-вторых, к *полезным моделям* не предъявляется требований изобретательского уровня. Это, однако, не означает, что *полезной моделью* может быть признано очевидное для любого специалиста решение задачи. *Полезная модель*, так же как изобретение и другие объекты *интеллектуальной собственности*, должна быть результатом самостоятельного изобретательского творчества. Но степень этого творчества может быть меньшей, чем это требуется для признания решения *изобретением*. Кроме того, наличие изобретательского творчества не проверяется при выдаче охранного документа на полезную модель.

Для признания решения *полезной моделью* оно должно обладать новизной и промышленной применимостью.

Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков неизвестна из уровня техники. К существенным признакам относятся все те признаки полезной модели, которые влияют на достигаемый результат, то есть находятся в причинно-следственной связи с указанным результатом. Если совокупность существенных признаков, достаточных для достижения обеспечиваемого *полезной моделью* технического результата, не является общеизвестной, *полезная модель*

признается новой.

Как и в отношении *изобретений*, новизна полезной модели устанавливается через уровень техники, то есть совокупность общедоступных в мире сведений. Однако сам этот уровень техники определяется не совсем одинаково. Если применительно к *изобретениям* в него включаются любые сведения, ставшие общедоступными до даты приоритета, то в отношении *полезных моделей* в уровень техники не входят сведения об открытом применении за пределами России средств, тождественных заявляемой *полезной модели*. Иными словами, к *полезным моделям* предъявляется требование не абсолютной, а относительной мировой новизны. Сведения об открытом применении тождественного технического средства за рубежом новизну *полезной модели* не порочат. Что касается опубликованных в мире сведений о средствах того же назначения, что и заявляемая полезная модель, то они должны быть общедоступными. Секретные, закрытые, служебные и т.п. сведения, с которыми не могло ознакомиться любое заинтересованное лицо, публикацией, порочащей новизну, не признаются.

Помимо общедоступных сведений, в уровень техники по прямому указанию закона включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на *полезные модели* (кроме отозванных), а также запатентованные в Российской Федерации *изобретения* и *полезные модели*. Хотя указанные заявки до их публикации не относятся к общедоступным сведениям, они в обязательном порядке принимаются во внимание с целью недопущения выдачи двух или более охраняемых документов на тождественные объекты.

Новизна *полезной модели* устанавливается на дату приоритета, который определяется по тем же правилам, что и приоритет изобретения. В равной степени к полезным моделям применяются правила о конвенционном приоритете, об определении приоритета по выделенной заявке, по дате подачи дополнительных материалов и по более ранней отозванной заявке (только сроки несколько другие – меньшие; см. ст. 1381, 1382 ГК РФ). Кроме того, в случае если заявитель воспользовался своим правом на преобразование заявки на *изобретение* в заявку на *полезную модель*, сохраняет силу приоритет первой заявки.

Не признается обстоятельством, влияющим на новизну *полезной модели*, публичное раскрытие информации, относящейся к полезной модели, ее заявителем, автором или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, если заявка на полезную модель подана не позднее шести месяцев с даты раскрытия (льгота по новизне).

Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть практически использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики или в социальной сфере. Указанный критерий по отношению к *полезным моделям* имеет точно такое же значение, как и по отношению к *изобретениям*. Однако промышленная применимость подразумевает возможность неоднократного использования *полезной модели*. Если предложенное решение, несмотря на его принадлежность к типу устройств и новизну, рассчитано на какие-либо уникальные условия и объективно не может быть воспроизведено, оно не считается промышленно применимым.

3.3. Понятие и признаки промышленного образца

Промышленным образцом является художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид (п. 1 ст. 1352 ГК РФ). Как и *изобретение*, *промышленный образец* представляет собой нематериальное

благо, результат творческой умственной деятельности, который может быть воплощен в конкретных материальных объектах. Однако если *изобретение* является техническим решением задачи, то *промышленным образцом* признается решение внешнего вида изделия. Хотя в законе это понятие более детально не раскрывается, его анализ позволяет сделать следующие выводы. Во-первых, *промышленным образцом* является решение задачи, содержащее указание конкретных средств и путей реализации творческого замысла дизайнера. Если задача лишь поставлена, но фактически не решена, *промышленный образец* как самостоятельный объект еще не создан. Во-вторых, задача, решаемая с помощью *промышленного образца*, состоит в определении внешнего вида изделия. Под изделиями в данном случае понимаются самые разнообразные предметы, предназначенные для удовлетворения человеческих потребностей, которые могут восприниматься визуальными и способны относительно сохранять свой внешний вид. Внешний вид изделия может включать разные признаки, но, в конечном счете, он определяется выразительностью и взаимным расположением основных композиционных элементов, формой и цветовым исполнением. В-третьих, решение внешнего вида изделия должно носить художественно-конструкторский характер. Иными словами, во внешнем виде изделия должны сочетаться художественные и конструкторские элементы. Использование одних лишь художественных средств, например, изменение цвета изделия, равно как и одних конструкторских средств, например изменение размера изделия, для промышленного образца недостаточно. Художественные и конструкторские элементы должны гармонично сочетаться и взаимно дополнять друг друга.

Итак, *промышленным образцом* в широком смысле является любое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. В этом смысле *промышленными образцами* могут считаться решения внешнего вида любых новых изделий, выпускаемых промышленно, которые в своей подавляющей массе нигде не регистрируются и никак не охраняются.

Критериями патентоспособности *промышленного образца* являются новизна и оригинальность.

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета *промышленного образца* (п. 2 ст. 1377 ГК РФ). Под существенными признаками, определяющими эстетические и (или) эргономические особенности изделия, понимаются признаки, объективно присущие художественно-конструкторскому решению, каждый из которых необходим, а все вместе достаточны для создания зрительного образа изделия. Как видим, правовая охрана предоставляется лишь тем *промышленным образцам*, которые обладают абсолютной мировой новизной. По сравнению с ранее действовавшим законодательством, содержащим указание на неизвестность *промышленного образца* для определенного круга лиц, ныне подчеркивается, что при исследовании новизны во внимание могут приниматься лишь общедоступные в мире сведения. Круг сведений, которые могут быть противопоставлены заявке на *промышленный образец*, аналогичен сведениям, учитываемым при исследовании новизны *изобретения*. В частности, во внимание принимаются опубликованные описания охраняемых документов, опубликованные заявки на *промышленные образцы* - с даты приоритета, российские издания - с даты выпуска в свет и т.д.

Наряду с указанными общедоступными сведениями при установлении новизны

промышленного образца учитываются ранее поданные в РФ другими лицами и не отозванные заявки на тождественные *промышленные образцы*, а также запатентованные в РФ *промышленные образцы* (с даты их приоритета). Наличие данного исключения обусловлено принципом недопустимости двойного патентования одного и того же объекта разными лицами в рамках одной страны.

Новизна *промышленного образца* устанавливается на дату приоритета, который, в свою очередь, определяется датой поступления в федеральный орган по интеллектуальной собственности заявки на выдачу патента на промышленный образец. Наряду с этим общим правилом приоритет на *промышленный образец* может быть установлен по дате подачи заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, если заявка на *промышленный образец* поступила в федеральный орган по интеллектуальной собственности РФ в течение шести месяцев с указанной даты (конвенционный приоритет). Кроме того, как и в отношении заявок на *изобретения* и *полезные модели*, приоритет заявки на *промышленный образец* может быть определен по дате поступления дополнительных материалов к ранее поданной заявке, по дате поступления более ранней заявки того же заявителя в случае ее замены другой заявкой или выделения из нее особой заявки. В случае совпадения дат приоритета заявок на тождественно–конструкторские решения патент выдается по заявке с более ранней датой ее отправки, а при совпадении этих дат – по заявке, имеющее более ранний регистрационный номер, если соглашением между заявителями не предусмотрено иное.

При подаче заявки на *промышленный образец* заявителю предоставляется льгота по новизне. Не признается обстоятельством, влияющим на патентоспособность промышленного образца, публичное раскрытие информации, относящейся к *промышленному образцу*, заявителем, автором или любым лицом, получившим от них эту информацию, если заявка на промышленный образец подана не позднее шести месяцев с даты приоритета.

Оригинальность как критерий патентоспособности *промышленного образца* введен в российское законодательство впервые.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия (п. 3 ст. 1352 ГК РФ). Данный признак выполняет применительно к *промышленным образцам* примерно ту же роль, которую играет относительно *изобретений* критерий изобретательского уровня. С его помощью охраноспособные *промышленные образцы* как творческие художественно-конструкторские решения отграничиваются от результатов обычной дизайнерской работы. Правовой охране подлежат лишь те решения, которые, выходя за рамки обычного проектирования, воспринимаются как неожиданные, несхожие с известными художественно-конструкторскими разработками. Не признаются в качестве *промышленных образцов* художественно-конструкторские решения в виде отдельно взятого простейшего геометрического объема (призматического, сферического, конического и т.д.) или отдельно взятой простой геометрической фигуры; игрушки в виде уменьшенного, упрощенного реального объекта, несмотря на его новизну среди класса самих игрушек, так как специфика художественно-конструкторского решения должна быть результатом творческого переосмысления формы реальных изделий и предметов материального мира, в связи с чем они должны быть не простой копией, а художественно перевоплощенным образом общеизвестных предметов. Именно в связи с отсутствием творческого характера не признаются *промышленными образцами* изделия, искусственно сохраняющие форму, свойственную изделиям определенного назначения, но выполненные на

другой технической основе (например, пластмассовый бочонок, имитирующий деревянный); изделие, форма которого полностью заимствована без творческой переработки; изделие, у которого по сравнению с прототипом изменены лишь размеры и пропорции или увеличено количество элементов; и т. д.

4. Субъекты патентного права

В отношениях, связанных с созданием, регистрацией и использованием *изобретений, полезных моделей и промышленных образцов*, участвует большое число субъектов, представленных как гражданами, так и юридическими лицами. К их числу относятся авторы и соавторы *изобретений, полезных моделей и промышленных образцов*, патентообладатели, их правопреемники (наследники), патентные поверенные и некоторые другие лица, наделенные соответствующими правами и обязанностями в рассматриваемой сфере.

Одной из центральных фигур является автор *изобретения, полезной модели или промышленного образца*. В соответствии со ст. 1347 ГК РФ автором *изобретения, полезной модели или промышленного образца* гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий *результат интеллектуальной деятельности*. Для признания лица автором соответствующего решения не имеют значения ни его возраст, ни состояние его дееспособности. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не только приобретают, но и самостоятельно осуществляют принадлежащие им права, вытекающие из факта создания разработки (ст. 26 ГК РФ). Лица, не достигших 14 лет, а также граждане, признанных в установленном законом порядке недееспособными, все необходимые действия по осуществлению принадлежащих им прав совершают через законных представителей, т.е. родителей или опекунов (ст. ст. 28-29 ГК РФ).

Наряду с российскими гражданами *авторскими правами на изобретения, полезные модели и промышленные образцы* в полной мере пользуются лица без гражданства, проживающие на территории Российской Федерации. Иностранные граждане, а также лица без гражданства, проживающие за пределами России, с учетом международных обязательств России имеют в Российской Федерации 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 Российской Федерации или лицам, имеющим постоянное местонахождение в Российской Федерации (принцип взаимности). К гражданам государств, участвующих в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также к гражданам, проживающим на территории этих государств, применяется принцип национального режима без каких-либо изъятий.

Если в создании объекта промышленной собственности участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами (ст. 1348 ГК РФ). Основанием для возникновения соавторства является совместный творческий труд нескольких лиц, выразившийся в решении задачи. При этом не столько важна степень творческого участия в совместной работе, сколько необходим сам факт такого участия. Совершенно не обязательно, чтобы все соавторы внесли равный творческий вклад в совместную работу или проделали весь путь от постановки конкретной задачи до проверки полученного результата. Работа может быть начата одним лицом, продолжена другим, а завершена третьим. Не является обязательным признаком соавторства работа в одном месте. Соавторы могут быть отдалены друг от друга на тысячи километров, но если между ними налажен регулярный и эффективный обмен полученными результатами, это не мешает им стать соавторами той или иной разработки. Иными словами, соавторство может возникать на

протяжении всего творческого пути, проявляться в самых разных формах – необходимо лишь, чтобы каждый из соавторов внес творческий вклад в совместную работу. Простое техническое содействие, каким бы важным для достижения результата оно ни было, отношения соавторства не порождает. В частности, соавторами не признаются лица, оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь (изготовление чертежей, фотографий, макетов и образцов, оформление документации, проведение опытной проверки и т.п.), а также лица, осуществлявшие лишь общее руководство разрабатываемыми темами, но не принимавшие творческого участия в создании *изобретения, полезной модели или промышленного образца*.

В некоторых случаях даже творческое участие в совместной работе над предложением является недостаточным основанием для соавторства. Так, постановка задачи (формирование изобретательского замысла) и получение промежуточных результатов являются составной частью творческого процесса, но отношений соавторства не порождают.

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 или промышленный образец* созданы творческими усилиями нескольких лиц.

В случае если в состав соавторов ошибочно не включен кто-либо из лиц, внесших творческий вклад в создание объекта промышленной собственности, либо, напротив, включено лицо, не принимавшее творческого участия в указанной работе и нет спора по этому поводу состав соавторов может быть изменен по ходатайству заявителей, которые должны объяснить причину неправильного указания числа авторов.

Каждый из соавторов вправе использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное (п. 2 ст. 1348 ГК РФ).

Согласно п. 3 ст. 1348 ГК РФ к отношениям соавторов, связанным с распределением доходов от использования *изобретения, полезной модели или промышленного образца* и с распоряжением исключительным правом на *изобретение, полезную модель или промышленный образец*, соответственно применяются правила п. 3 ст. 1229 ГК РФ.

Распоряжение правом на получение патента на *изобретение, полезную модель или промышленный образец* осуществляется авторами совместно.

Каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав на *изобретение, полезную модель или промышленный образец* (п. 4 ст. 1348 ГК РФ).

Тема 5. Права на селекционные достижения

План:

1. Понятие селекционного достижения.

2. Объекты интеллектуальных прав на селекционные достижения.
3. Субъекты права на селекционные достижения.
4. Виды прав на селекционные достижения.

1. Понятие селекционного достижения

Право на селекционные достижения регулируется гл. 73 ГК РФ, которая определяет объекты, субъекты, последствия такого достижения, порядок распоряжения правами, получения патента, а кроме того регулирует порядок защиты прав авторов *селекционных достижений* и иных патентообладателей. Прежде всего, необходимо определить, что же представляют собой *селекционные достижения*?

На этот вопрос ни действующее законодательство, ни предшествовавший ему Закон РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях» не дают однозначного ответа. Так, в Законе РФ «О селекционных достижениях» было определено, что *селекционными достижениями* являются сорт растений, порода животных.

В ст. 1412 ГК РФ к объектам интеллектуальных прав на *селекционные достижения* относятся сорта растений и породы животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти *результаты интеллектуальной деятельности* отвечают установленным к ним ГК РФ требованиям.

При этом под сортом растений понимается группа растений, которая независимо от охранных способности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками. Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения при условии, что такая часть или такие части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта (ст. 1412 ГК РФ).

В п. 3 ст. 1412 ГК РФ порода животных определяется как группа животных, которая независимо от охранных способности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Порода может быть представлена женской или мужской особью либо племенным материалом, т.е. предназначенными для воспроизводства породы животными (племенными животными), их гаметами или зиготами (эмбрионами).

2. Объекты интеллектуальных прав на селекционные достижения

Подлежат охране следующие объекты *интеллектуальных прав на селекционные достижения*:

охраняемые категории сортов растений – клон, линия, гибрид первого поколения, популяция;

охраняемые категории пород животных – тип, кросс линий.

При этом они должны отвечать следующим критериям:

новизна, т.е. на момент подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом селекционером, его правопреемником или с их согласия другим лицам для использования селекционного достижения: на территории РФ ранее, чем за один год до указанной даты; на территории другого государства ранее, чем за четыре года или, если это касается сортов винограда, древесных декоративных, древесных плодовых культур и древесных лесных пород, ранее, чем за шесть лет до указанной даты;

отличимость от любого другого общеизвестного *селекционного достижения*, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента и данные о котором находятся в официальных каталогах или справочном фонде либо имеются точные описания данного *селекционного достижения* в одной из публикаций. *Селекционное достижение* становится общеизвестным со дня подачи заявки на патент при условии, что на селекционное достижение был выдан патент;

однородность – растения одного сорта, животные одной породы должны быть достаточно однородны по своим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения;

стабильность – основные признаки *селекционного достижения* остаются неизменными после неоднократного размножения или в случае особого цикла размножения – в конце каждого цикла размножения.

3. Субъекты права на селекционные достижения

Субъектами права на *селекционные достижения* являются автор или соавторы селекционного достижения.

Автор селекционного достижения – гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на *селекционное достижение*, считается автором *селекционного достижения*, если не доказано иное. Автор *селекционного достижения* наделяется двумя видами прав:

исключительное право (должно быть зарегистрировано в Государственном реестре охраняемых *селекционных достижений* и удостоверено патентом, выданным федеральным органом исполнительной власти по *селекционным достижениям*, или патентом, имеющим силу на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами РФ) и право авторства (ст. 1408, 1228 ГК РФ) – безусловные права;

иные права, в том числе право на получение патента, право на наименование *селекционного достижения*, право на вознаграждение за использование служебного

селекционного достижения. Однако данные права могут принадлежать другим лицам или не принадлежать никому.

Автором *селекционного достижения* может быть признан только гражданин (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства), благодаря умственной и экспериментальной деятельности осуществивший *селекционное достижение* на территории РФ и при этом указанный в заявке на выдачу патента.

Несмотря на безусловность права авторства, оно может быть нарушено, например, указанием в заявке лица, не являющимся автором *селекционного достижения*. Доказывать то, что лицо, указанное в заявке, не является автором *селекционного достижения*, ложится не на самого автора, а на граждан и юридических лиц, которые утверждают, что данное лицо не является автором *селекционного достижения*.

При любых нарушениях такого права применяются общие правила защиты интеллектуальных прав (ст. 1250, 1251 ГК РФ).

Любое *селекционное достижение* является продуктом творческого, интеллектуального труда, у которого может быть не один, а несколько авторов.

Соавторы селекционного достижения – граждане, совместным творческим трудом которых создано, выведено или выявлено *селекционное достижение*. Каждый из соавторов имеет право использовать *селекционное достижение* по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Распоряжение правом на получение патента на *селекционное достижение* осуществляется соавторами совместно. Соответственно, и доходы от совместного использования *селекционного достижения* распределяются между всеми соавторами поровну.

4. Виды прав на селекционные достижения

§ 2 гл. 73 ГК РФ посвящен регулированию *интеллектуальных прав на селекционные достижения*, которые включают в себя две группы прав: личные и исключительные права.

К личным правам относятся право авторства на *селекционное достижение*, право на наименование *селекционного достижения*, право на получение патента на *селекционное достижение*. Личные права неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этого права ничтожен, но реализация отдельных личных прав не должна противоречить положениям гражданского законодательства о наименовании *селекционного достижения*.

Наименование должно позволять идентифицировать *селекционное достижение*, быть кратким, отличаться от наименований существующих *селекционных достижений* того же или близкого ботанического либо зоологического вида. Оно не должно состоять из одних цифр, вводить в заблуждение относительно свойств, происхождения, значения

селекционного достижения, личности его автора, не должно противоречить принципам гуманности и морали.

Из права авторства на *селекционное достижение* вытекает право на получение патента на *селекционное достижение*. Патент на селекционное достижение выдается на основании заявки и при уплате пошлины в установленном размере либо (при наличии оснований) без такой уплаты.

В ст. 1434 ГК РФ установлено, что если в один и тот же день в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям (Минсельхоз России) поступают две или более заявки на выдачу патента на одно и то же *селекционное достижение*, приоритет устанавливается по более ранней дате отправки заявки, либо имеющей более ранний регистрационный номер, присвоенный Минсельхозом России, при условии, что соглашением между заявителями не предусмотрено иное.

После подачи заявки на выдачу патента Минсельхоз России осуществляет следующие процедуры:

предварительная экспертиза заявки на выдачу патента (ст. 1435 ГК РФ): устанавливается дата приоритета, проверяется наличие документов, требуемых при подаче заявки и их соответствие установленным требованиям. Предварительная экспертиза заявки на выдачу патента проводится в течение месяца;

временная правовая охрана *селекционного достижения* предоставляется в соответствии со ст. 1436 ГК РФ;

экспертиза *селекционного достижения* на новизну;

испытания *селекционного достижения* на отличимость, однородность, стабильность (ст. 1438 ГК РФ).

По выполнении указанных процедур и соответствии *селекционного достижения* критериям охраноспособности Минсельхоз России принимает решение о выдаче патента на *селекционное достижение*, а также составляет описание *селекционного достижения* и вносит *селекционное достижение* в Государственный реестр охраняемых *селекционных достижений*.

Гражданским законодательством не устанавливается для *селекционных достижений* специальных способов защиты прав, поэтому применяются общие положения о защите интеллектуальных прав (ст. 1248, 1250-1254 ГК РФ). Однако в ГК РФ четко прописаны действия, которые не могут быть отнесены к нарушениям прав на *селекционные достижения* (ст. 1422). Именно с данными нормами законодательства о *селекционных достижениях* связана основная часть судебных разбирательств.

Так, отказывая в иске о взыскании убытков, причиненных использованием ответчиком в спорном периоде семян патентоохраняемых сортов сои без лицензионного договора с истцом как оригинатором сорта, судебные инстанции установили, что приобретенные семена сои спорных сортов ответчик посеял для выращивания товарной сои, что по признакам законодательства о *селекционных достижениях* не нарушает права

патентообладателя (см. определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 21 января 2009 г. № 17296/08).

Патентообладатель может распоряжаться *исключительным правом на селекционное достижение* в соответствии со ст. 1229 и 1421 ГК РФ, в том числе передавать принадлежащее ему *исключительное право* на соответствующее *селекционное достижение* в полном объеме другой стороне – приобретателю *исключительного права* (приобретателю патента) на основании договора об отчуждении *исключительного права на селекционное достижение*. Срок действия *исключительного права на селекционное достижение* составляет 30 лет (ст. 1424 ГК РФ) и 35 лет на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, после чего селекционное достижение переходит в общественное достояние.

Тема 6. Право на топологии интегральных микросхем

План:

1. Понятие топологии интегральной микросхемы.
2. Виды прав на топологию интегральной микросхемы.
3. Регистрация права на топологию интегральной микросхемы.

1. Понятие топологии интегральной микросхемы

Развитие мировой индустрии в настоящее время невозможно без использования микроэлектроники, в которой используются различные *интегральные микросхемы*. В основе каждой *интегральной микросхемы* лежит *топология*. В широком смысле под «*топологией*» понимается наука, изучающая свойства фигур, не изменяющиеся при любых деформациях, производимых без разрывов и склеиваний.

Топология интегральной микросхемы представляет собой зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. В физическом плане *интегральная микросхема* – микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие.

Глава 74 ГК РФ регулирует правовую охрану только оригинальных *топологий интегральных микросхем* (пока не доказано обратное), созданных в результате творческой деятельности автора. Охране подлежат только ранее неизвестные *топологии интегральных микросхем*, при этом объектом охраны они становятся с момента создания. Не воплощенные в *топологии интегральной микросхемы* идеи, способы, системы или технологии не подлежат правовой охране.

2. Виды прав на топологию интегральной микросхемы

Согласно ст. 1449 ГК РФ на *топологию интегральной микросхемы* принадлежит ее автору: исключительное право и право авторства, а также иные права, в том числе право на вознаграждение за использование служебной топологии.

В отдельных случаях автору принадлежат только личные права. Речь идет о таких разновидностях *топологии*, как служебная топология (топология, созданная работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя). В данном случае *исключительное право* на служебную *топологию* принадлежит работодателю, если договором между ним и работником не предусмотрено иное (ст. 1461 ГК РФ).

Однако в случае, если *топология* была создана работником с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но это не было связано с выполнением работником трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, такая *топология* не является служебной и на нее распространяются все положения ГК РФ, касающиеся *интеллектуальных прав* на обычную топологию.

В этом случае работодатель имеет право по своему выбору потребовать предоставления безвозмездной простой (неисключительной) лицензии на использование созданной *топологии* для собственных нужд на весь срок действия исключительного права на *топологию* или возмещения расходов, понесенных им в связи с созданием такой топологии. Указанные положения распространяются и на *топологии*, созданные по заказу и при выполнении работ по договору, и регулируются положениями ст. 1462 и 1463 ГК РФ.

Авторство *топологии интегральной микросхемы* может принадлежать:

одному автору, которым признается гражданин, творческим трудом которого создана такая топология (ст. 1450) и который указан в заявке в качестве автора, если не доказано обратное;

коллективу авторов, создавших *топологию интегральной микросхемы* совместным творческим трудом и которые признаются соавторами *топологии интегральной микросхемы* и вправе использовать *топологию* по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Личные права автора топологии неотчуждаемы и непередаваемы, даже при передаче другому лицу *исключительного права* на *топологию* и при предоставлении другому лицу права ее использования. Отказ от личных прав ничтожен.

В отличие от личных прав *исключительные права* позволяют автору использовать данную топологию любыми действиями, направленными на извлечение прибыли, а именно:

воспроизведение топологии в целом или частично путем включения в *интегральную микросхему* либо иным образом, за исключением воспроизведения только той части *топологии*, которая не является оригинальной;

ввоз на территорию РФ, продажа и иное введение в гражданский оборот *топологии*, или *интегральной микросхемы*, в которую включена эта *топология*, или изделия, включающего в себя такую *интегральную микросхему*.

Исключительное право на топологию может отчуждаться в полном объеме (на основании договора об отчуждении *исключительного права на топологию*, ст. 1458 ГК РФ), а может быть в установленных пределах передано в качестве права использования данной *топологии* (лицензионный договор о предоставлении права использования *топологии интегральной микросхемы*, ст. 1459 ГК РФ).

Договор об отчуждении *исключительного права на топологию* и лицензионный договор должны быть заключены в письменной форме.

3. Регистрация права на топологию интегральной микросхемы

Исключительное право на топологию действует в течение 10 лет. В этот период правообладатель может зарегистрировать *топологию* в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте), за исключением *топологии*, содержащей сведения, составляющие государственную тайну.

Заявка на регистрацию должна относиться к одной *топологии* и содержать:

заявление о государственной регистрации *топологии* с указанием лица, на имя которого испрашивается государственная регистрация, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, места жительства или места нахождения каждого из них, даты первого использования *топологии*, если оно имело место;

депонированные материалы, идентифицирующие *топологию*, включая реферат;

документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере либо основания для освобождения от уплаты пошлины, или для уменьшения ее размера, или для отсрочки ее уплаты.

Правила оформления заявки на регистрацию установлены Роспатентом. Результатом рассмотрения такой заявки может быть регистрация или отказ в регистрации *топологии*. Обязательной государственной регистрации подлежат все договоры об отчуждении и о залоге *исключительного права* на зарегистрированную *топологию*, лицензионные договоры о предоставлении права использования зарегистрированной *топологии* и переход *исключительного права* на такую *топологию* к другим лицам без договора.

Все изменения, касающиеся права на топологию, вносятся в Реестр топологий интегральных микросхем на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в указанном официальном бюллетене.

Тема 7. Право на секрет производства (ноу-хау)

План:

1. Понятие секрета производства (ноу-хау).
2. Субъекты права на секрет производства (ноу-хау).

1. Понятие секрета производства (ноу-хау)

Информация есть отражение объективной реальности, она существовала и ценилась всегда, однако лишь в настоящее время она стала все больше принимать коммерческое значение. Появление системы коммерческого распространения сведений, опирающейся на появившуюся для удовлетворения общественных потребностей систему специализированных для этой деятельности организаций, которые образуют особую отрасль, привело к появлению ветви общественных отношений, получившей название «информационные отношения».

В качестве объекта правовых отношений информация подразделяется на:

информацию, свободно распространяемую;

информацию, предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях;

информацию, которая в соответствии с федеральными законами подлежит предоставлению или распространению;

информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается (ст. 5 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»).

Секрет производства (ноу-хау) относится к информации второй категории, и в качестве правовой категории предположительно возник в судебных актах США в 1916 г. В России же данный термин был впервые употреблен на законодательном уровне в Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г.

В современном российском законодательстве под *секретом производства* понимаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе, о результатах *интеллектуальной деятельности* в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Под коммерческой тайной понимается режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду (ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»).

2. Субъекты права на секрет производства (ноу-хау)

Субъектами *права на секреты производства*, по общему правилу, являются гражданин-автор – создатель секрета производства; коллектив авторов – соавторы; организация – заказчик.

Гражданское законодательство не определяет наличие личных прав у автора *секрета производства*, а выделяет только *исключительные права*, но учитывая специфику данного объекта отношений можно предположить, что личные права также принадлежат автору, тесно переплетаясь с исключительными. Причем действуют они до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих содержание секрета производства. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на *секрет производства* прекращается у всех правообладателей.

На информацию, составляющую *секрет производства*, распространяются все основные положения, регулирующие права на *результаты интеллектуальной деятельности* и средства индивидуализации.

Исключительное право на секрет производства может быть отчуждено на основании договора об отчуждении исключительного права, при этом лицо, распорядившееся своим правом, обязано сохранять конфиденциальность *секрета производства* до прекращения действия исключительного *права на секрет производства* (ст. 1468 ГК РФ).

Правообладатель исключительного *права на секрет производства* вправе предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего *секрета производства* в установленных договором пределах. В данном случае правообладатель приобретает статус лицензиара, а другая сторона – статус лицензиата. Отношения, возникающие в данном случае, регулируются положениями гл. 69 ГК РФ.

Лицензия может предоставляться с указанием срока или без такового. При предоставлении права использования *секрета производства* лицо, распорядившееся своим правом, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства в течение всего срока действия лицензионного договора. Лица, получившие соответствующие права по лицензионному договору, обязаны сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного *права на секрет производства*.

В отдельных случаях, когда *секрет производства* создается работниками предприятия в связи с выполнением своих трудовых обязанностей, исключительное *право на секрет производства* принадлежит работодателю. Работник при этом обязан сохранять

конфиденциальность полученных сведений до прекращения действия исключительного права на секрет производства.

Во всех остальных случаях при выполнении работ по договорам исключительное право на полученный *секрет производства* принадлежит исполнителю данных работ.

Нарушитель исключительного *права на секрет производства*, в том числе лицо, которое неправомерно получило сведения, составляющие *секрет производства*, и разгласило или использовало эти сведения, а также лицо, обязанное сохранять конфиденциальность *секрета производства* в соответствии с п. 2 ст. 1468, п. 3 ст. 1469 или п. 2 ст. 1470 ГК РФ, обязано возместить убытки, причиненные нарушением исключительного *права на секрет производства*, если иная ответственность не предусмотрена законодательством или договором с этим лицом.

Тема 8. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий

План:

1. Средства индивидуализации: понятие и виды.
2. Право на фирменное наименование: понятие, применение, соотношение с иными средствами индивидуализации.
3. Особенности приобретения прав на товарные знаки и знаки обслуживания.
4. Право на наименование места происхождения товара.
5. Право на коммерческое обозначение.

1. Средства индивидуализации: понятие и виды

Права на средства индивидуализации отличаются как объект правовой охраны своим содержанием, особенностями возникновения, реализации и прекращения. Специфичен и круг субъектов – правообладателей средств индивидуализации, однако наиболее важной их особенностью является перечень объектов интеллектуальных прав данной категории.

Средства индивидуализации в юридической литературе рассматриваются как специальные обозначения, которые служат своеобразными сигналами и образами, привлекающими потребителей на определенные сегменты рынков товаров, работ и услуг, и в отношении которых возникают права в установленном законом порядке. Как отмечает О.А. Городов, «средства индивидуализации одновременно являются объектами, как гражданских прав, так и интеллектуальной и промышленной собственности». Это под-

черкивает их значимость для развития и поддержания стабильности гражданского оборота.

В гражданском законодательстве средства индивидуализации посвящена гл. 76 ГК РФ «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий». Таким образом, средства индивидуализации классифицированы в зависимости от того, на что направлено их действие: средства, индивидуализирующие юридические лица, - *фирменные наименования*; средства, индивидуализирующие предприятия – *коммерческие обозначения*; средства, индивидуализирующие товары, - *товарные знаки и наименования мест происхождения товаров*; средства, индивидуализирующие услуги, - *знаки обслуживания*.

Общим признаком для данных объектов гражданских прав является то, что они находят применение исключительно в коммерческом обороте. Это влияет на состав субъектов – правообладателей средств индивидуализации, из него полностью исключаются физические лица, не занимающиеся предпринимательской деятельностью. Гражданам отводится косвенная роль, поскольку они выступают в роли потребителей, которые делают выбор в пользу той или иной фирмы, которой они больше доверяют и приобретают товары той марки, которая зарекомендовала себя с лучшей стороны. Однако прямое участие в отношениях, связанных с приобретением прав на средства индивидуализации, они не принимают. В целом субъектами отношений в сфере приобретения и защиты прав на средства индивидуализации являются юридические лица (причем исключительно коммерческие, в том числе государственные предприятия), индивидуальные предприниматели и т.д.

2. Право на фирменное наименование: понятие, применение, соотношение с иными средствами индивидуализации

Фирменное наименование – это средство индивидуализации юридического лица, которое используется для обособления его в гражданском обороте и определяется в его учредительных документах. Необходимо различать *фирменное наименование* и наименование некоммерческих организаций, поскольку первое используется исключительно для индивидуализации коммерческих организаций. По этому поводу в науке высказано мнение, что поскольку некоммерческие организации также могут осуществлять предпринимательскую деятельность, а соответственно их интерес в использовании и охране своих наименований должен быть защищен законодателем с не меньшей степенью, необходимо понятие *фирменное наименование* использовать как средство индивидуализации в отношении обоих видов юридических лиц. Мы разделяем данную точку зрения, поскольку некоммерческие организации, хотя и создаются для целей, не связанных с систематическим извлечением прибыли, все чаще участвуют в коммерческом обороте.

Фирменное наименование включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица, поэтому должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица. Например, такое наименование, как «Общество с ограниченной

ответственностью "Туристическая фирма"» *не будет признано надлежащим* фирменным наименованием, поскольку в силу п. 2 ст. 1473 ГК РФ оно не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. *Фирменное наименование*, сродни имени человека, необходимо организации для того, чтобы осуществлять деятельность под определенным именем, которое позволит отразить его в учредительных документах и в дальнейшем делопроизводстве, при заключении сделок.

В § 1 гл. 76 ГК РФ установлено несколько требований к содержанию и оформлению *фирменного наименования*.

Во-первых, юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное *фирменное наименование* на русском языке и (или) иностранных языках. *Фирменное наименование* юридического лица на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или, соответственно, в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица. Например, сокращенное фирменное наименование: ООО «Издательский дом "Альбина Паблишер"».

Во-вторых, в *фирменное наименование* юридического лица не могут включаться: полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований; полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления; полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций; полные или сокращенные наименования общественных объединений; обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

В-третьих, *фирменное наименование* государственного унитарного предприятия может содержать указание на принадлежность такого предприятия соответственно Российской Федерации и субъекту РФ. Включение в *фирменное наименование* юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, допускается по разрешению, выдаваемому в порядке, установленном Правительством РФ. В случае отзыва разрешения на включение в *фирменное наименование* юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, юридическое лицо в течение трех месяцев обязано внести соответствующие изменения в свои учредительные документы.

В-четвертых, не допускается использование юридическим лицом *фирменного наименования*, тождественного *фирменному наименованию* другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и *фирменное наименование* второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем *фирменное наименование* первого юридического лица.

Применение права на *фирменное наименование* выражается в использовании исключительного права на *фирменное наименование* любым не противоречащим закону

способом, в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Важное отличие в правовом режиме использования *фирменного наименования* заключается в запрете распоряжения исключительным правом на *фирменное наименование*, установленном п. 2 ст. 1473 ГК РФ.

Исключительное *право на фирменное наименование* возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения *фирменного наименования* из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его *фирменного наименования*.

Фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения, но при этом такое *фирменное наименование* охраняется независимо от охраны *коммерческого обозначения*. *Фирменное наименование* или отдельные его элементы могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему *товарном знаке* и *знаке обслуживания*, оно также охраняется независимо от охраны *товарного знака* или *знака обслуживания* (ст. 1476 ГК РФ).

3. Особенности приобретения прав на товарные знаки и знаки обслуживания

Отношения, связанные с реализацией прав на *товарные знаки* и *знаки обслуживания*, регулируют положения § 2 гл. 76 ГК РФ и ряд международных актов, принятых в данной сфере, например, Сингапурский договор о законах по товарным знакам (Сингапур, 27 марта 2006 г.), Договор о законах по товарным знакам (Женева, 27 октября 1994 г.) и т.д.

Товарные знаки и *знаки обслуживания* представляют собой средства индивидуализации, применяемые для обозначения товаров, выполняемых работ и оказываемых услуг юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. *Товарные знаки* служат для индивидуализации какой-либо товарной продукции, в том числе на этикетках, упаковках товаров, а *знаки обслуживания* – выполняемых работ или оказываемых услуг.

В качестве *товарных знаков* могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. К словесным обозначениям относятся слова, сочетания букв, имеющие словесный характер, словосочетания, предложения, другие единицы языка, а также их сочетания. К изобразительным обозначениям относятся изображения живых существ, предметов, природных и иных объектов, а также фигуры любых форм, композиции линий, пятен, фигур на плоскости. К объемным обозначениям относятся трехмерные объекты, фигуры и комбинации линий, фигур. К комбинированным обозначениям относятся комбинации элементов разного вида: изобразительных, словесных, объемных и т.д. При этом никак не ограничивается возможность цветовых сочетаний в *товарных знаках*.

Право на товарный знак есть исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак, т.е. прошедшее государственную регистрацию.

Согласно ст. 1478 ГК его обладателями могут быть только юридические лица или индивидуальные предприниматели. Государственная регистрация *товарного знака* осуществляется Роспатентом путем внесения сведений о новом товарном знаке в Государственный реестр *товарных знаков* и выдачи свидетельства на *товарный знак*.

Регистрация включает несколько стадий.

Первая – подача заявки. Порядок подачи заявки на государственную регистрацию установлен приказом Роспатента от 5 марта 2003 г. № 32 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания». Так, заявка и прилагаемые к ней документы представляются заявителем или его патентным поверенным в Роспатент непосредственно или направляются почтой, либо по факсу с последующим представлением их оригиналов.

Заявка заполняется в соответствующей форме, которая размещена в приложении к упомянутому приказу, и должна содержать: сведения о заявителе – полное официальное наименование юридического лица (согласно учредительному документу) или фамилия, имя (и отчество, если оно имеется) физического лица, причем фамилия указывается перед именем, полный адрес заявителя (место нахождения юридического лица или место жительства физического лица), включая официальное наименование страны, а также номера телефона, телекса, факса (если они имеются); клеенное изображение (фотография, типографский оттиск и т.п.) заявляемого обозначения на плотной, прочной бумаге, с необходимыми проекциями и в соответствующем цвете; перечень товаров и услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака.

При подаче заявки на регистрацию *товарного знака* следует учитывать ограничения, предусмотренные ст. 1483 ГК РФ. В России не допускается государственная регистрация в качестве *товарных знаков* обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов: вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; являющихся общепринятыми символами и терминами; характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта; представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров; являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя; противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Запрещена регистрация в качестве *товарных знаков* обозначений, тождественных или сходных до степени смешения: с *товарными знаками* других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию *товарного знака* не отозвана или не признана отозванной; *товарными знаками* других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором РФ, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет; *товарными знаками* других лиц, признанными в установленном порядке общеизвестными в Российской Федерации *товарными знаками*, в отношении однородных товаров. Такой порядок определяется

приказом Роспатента от 17 марта 2000 г. № 38 «Об утверждении Правил признания товарного знака общеизвестным в Российской Федерации».

На международном уровне запрещена государственная регистрация в качестве *товарных знаков* обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой: государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки; сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их гербы, флаги, другие символы и знаки; официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия и сходные с ними обозначения.

В соответствии с международным договором РФ не допускается государственная регистрация в качестве *товарных знаков* обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, которые охраняются в одном из государств – участников этого международного договора в качестве обозначений, позволяющих идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным образом определяются их происхождением, если товарный знак предназначен для обозначения вин или спиртных напитков, не происходящих с территории данного географического объекта.

Тема 9. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии

План:

1. Понятие единой технологии.
2. Субъекты права на единую технологию.

1. Понятие единой технологии

Единая технология является разновидностью сложного объекта, под которым согласно ст. 1240 ГК РФ понимается совокупность нескольких охраняемых *результатов интеллектуальной деятельности*.

Вместе с тем *единой технологией* в целях гл. 77 ГК РФ признается выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие *результаты интеллектуальной деятельности*, подлежащие правовой охране и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере (единая технология).

2. Субъекты права на единую технологию

Субъектом права использования *результатов интеллектуальной деятельности* в составе *единой технологии* является лицо, организовавшее создание единой технологии на основании договоров с обладателями исключительных прав на *результаты*

интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии, а также Российская Федерация либо субъекты РФ. Лицо, которому в соответствии с п. 1 ст. 1544 ГК РФ принадлежит *право на технологию*, обязано незамедлительно принимать предусмотренные законодательством РФ меры для признания за ним и получения прав на *результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии* (Методические рекомендации по признанию результатов интеллектуальной деятельности единой технологией, утвержденные Минобрнауки России от 1 апреля 2010 г.).

Правила о праве на технологию применяются к отношениям, связанным с правом на технологию гражданского, военного, специального или двойного назначения, созданную за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов РФ, выделяемых для оплаты работ по государственным контрактам, по другим договорам, для финансирования по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий, за исключением отношений, возникающих при создании *единой технологии* за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов РФ на возмездной основе в форме бюджетного кредита.

Право на созданную *единую технологию* принадлежит лицу, ее создавшему, за исключением тех случаев, когда права на созданную *единую технологию* за счет или с привлечением средств федерального бюджета или бюджета субъекта РФ принадлежит Российской Федерации или субъекту РФ.

Перечень ситуаций, когда *права на технологию* принадлежат Российской Федерации и субъектам РФ перечислены в ст. 1546 ГК РФ. Данный перечень является закрытым и предусматривает, что право на единую технологию принадлежит Российской Федерации, если:

единая технология непосредственно связана с обеспечением обороны и безопасности Российской Федерации;

Российская Федерация до создания *единой технологии* или в последующем приняла на себя финансирование работ по доведению *единой технологии* до стадии практического применения;

исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания работ по созданию *единой технологии* совершение всех действий, необходимых для признания за ним или приобретения исключительных прав на *результаты интеллектуальной деятельности*, которые входят в состав технологии.

Право на технологию, созданную за счет или с привлечением средств бюджета субъекта РФ, принадлежит субъекту РФ в случаях, когда:

субъект РФ до создания *единой технологии* или в последующем принял на себя финансирование работ по доведению технологии до стадии практического применения;

исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания работ по созданию *единой технологии* совершение всех действий, необходимых для признания за ним или приобретения исключительных прав на *результаты интеллектуальной деятельности*, которые входят в состав технологии.

Однако в тех случаях, когда Российская Федерация до создания *единой технологии* или в последующем приняла на себя финансирование работ по доведению *единой технологии* до стадии практического применения либо исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания работ по созданию *единой технологии* совершение всех действий, необходимых для признания за ним или приобретения исключительных прав на *результаты интеллектуальной деятельности*, которые входят в состав технологии, либо когда право на технологию принадлежит субъекту РФ, право на технологию должно быть отчуждено лицу, заинтересованному во внедрении технологии и обладающему реальными возможностями для ее внедрения.

Федеральным законом от 25 декабря 2008 г. № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии» урегулированы отношения по передаче *прав на единые технологии* гражданского, военного, специального или двойного назначения, принадлежащие полностью или частично Российской Федерации и (или) субъектам РФ, для их практического применения (внедрения).

Права на *единые технологии* передаются по результатам конкурсов или аукционов либо на основании лицензионных договоров о предоставлении прав на использование *единых технологий*. Регламентирована процедура проведения конкурсов и аукционов, определены существенные условия договора о передаче технологий, среди которых – внедрение технологии в практическую деятельность на территории РФ. Лицо, которое организовало создание технологии, имеет преимущественное право на заключение договора.

Права на единые технологии передаются без конкурсов и аукционов, если лица, которым права на *единые технологии* принадлежат совместно с Российской Федерацией или субъектом РФ, согласились приобрести эти права в полном объеме.

Федеральным законом «О передаче прав на единые технологии» предусмотрена возможность заключения договора о выполнении дополнительных работ по доведению *единой технологии* до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица. Определены особенности передачи *прав на единые технологии* для использования за границей.

Помимо *прав на единую технологию* на правообладателя возлагается обязанность по ее практическому внедрению.

В случаях, когда *право на технологию* отчуждается по договору, в том числе по результатам конкурса или аукциона, размер, условия и порядок выплаты вознаграждения за это право определяются соглашением сторон.

Если *право на технологию* принадлежит нескольким лицам, они осуществляют это право совместно. Распоряжение *правом на технологию*, принадлежащим совместно нескольким лицам, осуществляется ими по общему согласию. В случае, если *право на технологию* принадлежит нескольким лицам и одно из них совершает какую либо сделку по распоряжению правом без ведома других лиц, то такая сделка может быть признана недействительной по требованию остальных правообладателей. Доходы от использования технологии, право на которую принадлежит совместно нескольким правообладателям, а

также от распоряжения этим правом распределяются между правообладателями по соглашению между ними.

Если часть технологии, право на которую принадлежит нескольким лицам, может иметь самостоятельное значение, соглашением между правообладателями может быть определено, право на какую часть технологии принадлежит каждому из правообладателей. Часть технологии может иметь самостоятельное значение, если она может быть использована независимо от иных частей этой технологии. Каждый из правообладателей вправе по своему усмотрению использовать соответствующую часть технологии, имеющую самостоятельное значение, если иное не предусмотрено соглашением между ними. При этом *право на технологию* в целом, а также распоряжение правом на нее осуществляется совместно всеми правообладателями. Доходы от использования части технологии поступают лицу, обладающему правом на данную часть технологии.