

## **ТЕМА 1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ: ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ, ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ.**

**1. Место права интеллектуальной собственности в системе российского права.**

**2. Интеллектуальная собственность: понятие, виды, терминология.**

**3. Интеллектуальные права: понятие, содержание, виды.**

**4. Правовая природа интеллектуальной собственности (обзор теорий). Соотношение понятий «право собственности» и «право интеллектуальной собственности». Проприетарная теория и теория интеллектуальных прав.**

**5. История развития права интеллектуальной собственности в мире и в России. История международного сотрудничества в области охраны результатов интеллектуальной деятельности.**

**6. Международные и российские организации в сфере интеллектуальной собственности.**

**7. Международная система правового регулирования интеллектуальной собственности.**

**8. Национальная система правового регулирования интеллектуальной собственности.**

### ***Основная литература***

1. Введение в интеллектуальную собственность: ВОИС, 1999. - 652 с.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая: Комментарии. Текст. Предметный указатель. – М.: Статут, 2007. – С. 352.

3. Гражданское право: В 4 т./ Отв. ред. Е.А. Суханова. - М.: Волтерс Клувер, 2004. - 720 с.

4. Гражданское право/ Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева.- СПб.: Изд-во ТЕИС, 1996. - 552 с.

5. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева; Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – 715 с.

6. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. - М.: ТЕИС, 1996. - 704 с.

### ***Дополнительная литература***

7. Гаврилов Э.П. Конституция и ГК РФ как основные источники права интеллектуальной собственности// Патенты и лицензии. – 2005. - № 5. – С. 2-7.

8. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: Сб. нормат. актов. - М.: Изд-во Ун-та дружбы народов, 1988. - 336 с.

9. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей /Исслед. центр частного права. – М.: «Статут», 2003. – 416 с.

10. Дюма Р. Литературная и художественная собственность. - М.: Международные отношения, 1989. - 335 с.

11. Зенин И.А. Рынок и право интеллектуальной собственности в СССР//Вопросы изобретательства. - 1991. - № 3. -С.21-25.

12. Интеллектуальная собственность: основные материалы. - Новосибирск, 1993: Т.1-2. - 357 с.

Корчагин А.Д., Богданов Н.В., Орлова В.В. Соглашение ТРИПС и российское законодательство// Патенты и лицензии. – 2003. - № 2. – С. 2-9.

13. Красавчиков О.А. Творчество и гражданское право (понятие, предмет и состав подотрасли) //Правоведение.-1984. - № 4. - С.14-23.

14. Кузнецов М.Н. Охрана авторских прав в международном частном праве. - М.: Изд-во Ун-та дружбы народов, 1986. – С. 107.

15. Маковский А.Л. Об интеллектуальных правах// Актуальные вопросы российского частного права: Сборник статей, посвященный 80-летию со дня рождения профессора В.А. Дозорцева/ Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – С. 187-223.

16. Новосельцев О. В. Что победит: идеи прошлого или здравый смысл? // Интел. собственность. Авторское право и смежные права. – 2006. - № 9. – С. 3-7.

17. Пиленко А.А. Право изобретателя. – М.: Статут, 2005. – 779 с.

18. Сиджанский Д., Кастанос С. Международная охрана авторского права. - М.: Изд-во иностр. лит., 1958. / Пер. с фр. Ф.А. Кублицкого. Под ред. и с предисловием д.ю.н., проф. Е.А. Флейшиц. – 200 с.

**1. Место права интеллектуальной собственности в системе российского права.** Право интеллектуальной собственности составляет особую подотрасль российского гражданского права, которое в свою очередь составляет во всяком правовом порядке основу частного права, т.е. права, регулирующего на основе, прежде всего, диспозитивного метода (метода юридического равенства) имущественные и личные неимущественные отношения, направленные на защиту частных интересов.

Право интеллектуальной собственности – это подотрасль гражданского права, регулирующая общественные отношения по поводу создания и использования результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

Право интеллектуальной собственности можно подразделить на четыре относительно самостоятельных института (классификация А. П. Сергеева):

- институт авторского права и смежных прав (гл. 70, 71 ГК)

- институт патентного права (гл. 72 ГК)

- институт правовой охраны средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) (гл. 76 ГК)

- институт охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секрет производства (ноу-хау) гл. 73, 74, 75 ГК).

**2. Понятие «интеллектуальная собственность».** Ст. 1225 ГК определяет интеллектуальную собственность как результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

*Результаты интеллектуальной деятельности* представляют собой нематериальные объекты (идеи, решения, образы, символы и т.д. - информация), существующие в сознании их создателей. Особенностью результатов интеллектуальной деятельности как объектов гражданских прав является то, что, родившись и оформившись в качестве продуктов мыслительной деятельности человека, они не могут получить правовую охрану, пока не будут *объективированы, т.е. выражены вовне своим создателем.* При этом ценность результата интеллектуальной деятельности может быть вообще не связана с материальным носителем, в котором (или на котором) он выражен. Кроме того, придание им объективной (материальной, вещной) формы в виде рукописей, чертежей, картин и т.д. не меняет их нематериальную природу. Поэтому обладание материальным носителем результата интеллектуальной (творческой) деятельности не гарантирует его владельцу монопольное использование такого результата, ибо автор может воспроизвести свой результат на другом материальном носителе. Этим результат интеллектуальной деятельности принципиально отличается от вещи. Так называемая *юридическая монополия* признается за автором (создателем) результата интеллектуальной (творческой) деятельности, в отличие от фактической монополии, устанавливаемой правом собственности.

**Виды интеллектуальной собственности.** Законодатель перечисляет в ст. 1225 ГК следующие результаты интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана по российскому законодательству: 1) произведения науки, литературы, искусства; 2) программы для ЭВМ; 3) базы данных; 4) исполнения; 5) изобретения; 6) полезные модели; 7) промышленные образцы; 8) селекционные достижения; 9) топологии интегральных микросхем; 10) секреты производства (ноу-хау).

Кроме того, к результатам интеллектуальных прав законодатель приравнивает по своему статусу так называемые объекты смежных с авторскими прав: 1) фонограммы; 2) сообщение в эфир или по кабелю

радио-или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания).

К средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий ст. 1225 ГК относит: 1) фирменное наименование; 2) товарные знаки и знаки обслуживания; 3) наименования мест происхождения товаров; 4) коммерческие обозначения. Средства индивидуализации приравнены по своему правовому режиму к результатам интеллектуальной деятельности.

Часть четвертая ГК на сегодняшний день включает раздел VII ГК гл. 77, которая называется *«Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии»*. Говоря о видах интеллектуальной собственности, следует отметить, что «единые технологии» никогда не рассматривались российской правовой наукой в качестве самостоятельных объектов интеллектуальных прав и соответственно видом интеллектуальной собственности и являются по своей природе комплексными научно-техническими результатами. Проект изменений Гражданского кодекса, который предлагает исключить гл. 77 из части 4 ГК и переместить нормы о регулировании отношений в сфере создания указанных объектов в гл. 38 ГК, регулиющую «Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ».

**Терминология.** Понятие «интеллектуальная собственность» является обобщающим по отношению к понятиям «промышленная собственность», «литературная собственность», «музыкальная собственность» и т.п. Данные понятия употребляются в международной практике и законодательстве, а также в дореволюционном российском законодательстве для характеристики изучаемых нами явлений. Например, в ст. 420 части I т. X Свода законов Российской империи 1886 г. говорилось: «Право собственности на произведения литературы и художеств, принадлежащие самим авторам сих произведений, их наследникам или лицам, коим оно передано теми или другими, называется собственностью литературной или художественной; а право собственности на произведения музыкальные – собственностью музыкальной».

Понятие *«промышленная собственность»* (англ. Industrial property) было введено Парижской конвенцией по охране промышленной собственности, принятой в 1883 г. и является разновидностью интеллектуальной собственности.

В целом интеллектуальную собственность можно подразделить на две части: промышленную собственность (объекты патентного права и средства индивидуализации) и объекты авторского права в широком смысле (в т.ч. объекты смежных прав).

**3. Понятие интеллектуальных прав.** Действующий Гражданский кодекс впервые в истории отечественного законодательства вводит термин

«интеллектуальные права», под которыми в соответствии со ст. 1226 ГК понимаются как субъективные гражданские права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации.

**Содержание интеллектуальных прав.** В соответствии с уже упомянутой ст. 1226 ГК термин «интеллектуальные права» выступает обобщающей категорией и включают всю совокупность различных субъективных прав (правомочий) на все охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, прежде всего они включают «исключительное право», а также в определенных случаях «личные неимущественные права» (право авторства, право на имя и т.д.) и «иные» (другие) права (право следования, право доступа и иные).

*Исключительное право* включает в себя два правомочия: правомочие (возможность) *использования* результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации не противоречащим закону способом по усмотрению правообладателя, а также *распоряжения* указанным правом (ст.1229 ГК). Исключительное право является «ядром» интеллектуальных прав, оборотоспособным имущественным правом, ограниченным по сроку своего действия (в отличие от личных неимущественных прав). Исключительное право может переходить как по *договорным основаниям* (прежде всего лицензионный договор и договор отчуждения, а также иные договоры), так и по *внедоговорным* (прежде всего в порядке универсального правопреемства – наследование и реорганизация). *Личные неимущественные права* являются неотчуждаемыми и бессрочными.

**Виды интеллектуальных прав.** Каждый вид интеллектуальной собственности характеризуется интеллектуальным правом *особого объема и содержания*. Видами интеллектуальных прав как субъективных гражданских прав являются: авторские права, смежные права, патентные права, права на средства индивидуализации, права на селекционные достижения, права на секрет производства (ноу-хау), права на топологии интегральных микросхем.

Самым «объемным» интеллектуальным правом следует считать авторское право как субъективное гражданское право, включающее в себя четыре личных неимущественных права, исключительное право и целый ряд «иных» прав. Пожалуй, одним из самых «узких» интеллектуальных прав стоит признать субъективное интеллектуальное право на фирменное наименование, которое состоит лишь из исключительного права, которое в свою очередь включает лишь правомочие использования своего фирменного наименования любым не противоречащим закону способом, распоряжение правом на фирменное наименование не допускается.

**4. Правовая природа интеллектуальной собственности (обзор теорий).** Существовавшие в зарубежной юридической науке теории прав на результаты интеллектуальной деятельности могут быть разделены на

две группы: частно-правовые и публично-правовые. К числу последних (публично-правовых теорий) могут быть отнесены:

1) теория исключительных прав, утверждающая, что при создании результата интеллектуальной деятельности автора или его правопреемника можно законодательно наделить "исключительными правами», которые ставят их в привилегированное положение;

2) теория труда или творчества, предполагающая признание творческой работы вкладом в общественное достояние, требующим соразмерного вознаграждения;

3) теория выявления или обогащения, исходящая из того, что основой для охраны результатов творческой деятельности является не труд, а "выявление интеллектуальной мысли и достижение благодаря этому обогащения общественного достояния».

К частно-правовым теориям относятся, например:

1) теория интеллектуальной собственности, которая исходит из естественного-правового понятия собственности и определяет продукты духовного творчества так же, как и вещественную собственность - продукты, имеющие один и тот же источник происхождения – производительную деятельность человека;

2) теория личности, суть которой состоит в том, что "права на результаты интеллектуального творчества объявляются неотъемлемой частью личности их авторов".

**Проприетарная теория и теория интеллектуальных прав.** При всем разнообразии существующих теорий есть два принципиальных подхода к определению правовой природы подотрасли права интеллектуальной собственности, регулирующей отношения в области создания и использования результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации: т.н. проприетарная теория и теория интеллектуальных прав. Первый подход основывается на отождествлении права собственности на вещь и на интеллектуальные продукты, сторонники второго подхода относят интеллектуальные права не к вещным, а к так называемым «исключительным правам», под которыми понимаются субъективные права, обеспечивающие их носителям совершение всех дозволенных законом действий в отношении нематериальных продуктов с одновременным запрещением этого всем третьим лицам без согласия правообладателей.

Теория «интеллектуальных прав» как прав на нематериальные объекты, противопоставляемых в этом отношении вещным правам, была впервые предложена в самом начале XX в. бельгийцем Е. Пикаром (Е. Picard). Использовать этот термин в отечественном праве предложил один из ведущих ученых-цивилистов в области интеллектуальной собственности В.А. Дозорцев.

**Соотношение понятий права собственности и права интеллектуальной собственности.** Термин «право интеллектуальной собственности» небесспорен и до сих пор вызывает научные дискуссии относительно своей корректности. Употребление категории «собственность» в данном случае носит условный характер, поскольку речь не идет о традиционном вещном праве на материальный объект, коим выступает право собственности.

Происхождение термина «интеллектуальная собственность» непосредственно связано с французским законодательством XVIII в. Его основой послужили естественно-правовые взгляды, активно пропагандируемые французскими просветителями. Изначально идеи в области интеллектуальных прав базировались на концепции права собственности, доктринальные и легальные наработки которой использовались для охраны нематериальных объектов по аналогии.

Сегодня, оперируя понятием «право интеллектуальной собственности», необходимо учитывать, что теория интеллектуальной собственности в ее современном понимании не устанавливает знак равенства между названным институтом и правом собственности в традиционном смысле («вещной собственностью»).

Вывод о необходимости разграничения двух рассматриваемых понятий был сделан в юридической науке еще в начале XX в. И соответственно была выявлена необходимость создания самостоятельного законодательного массива в области интеллектуальной собственности.

На современном этапе в России получило законодательное признание разграничение понятий права собственности и права интеллектуальной собственности (ст. 1227 ГК РФ и в целом вся концепция Гражданского кодекса). Объектом права собственности выступает материально-вещественный объект (вещь), объектом права интеллектуальной собственности является нематериальный объект – результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации. Кроме того, право собственности традиционно признается триадой правомочий – владения, пользования, распоряжения, интеллектуальные права включают как личные неимущественные права, так и имущественное право – исключительное право, которое являет собой совокупность правомочий использования нематериального объекта и распоряжения правом. Практическим выводом из постулата принципиального отличия права собственности и права интеллектуальной собственности является заключение о том, что нормы права собственности нельзя использовать по аналогии для регулирования общественных отношений в сфере интеллектуальной собственности.

**5. История возникновения и развития права интеллектуальной собственности.** Оформление права интеллектуальной собственности в

отдельную самостоятельную подотрасль в развитых странах происходило во второй половине двадцатого века.

Наиболее древним институтом права интеллектуальной собственности следует считать *авторское право*. Уже в Древней Греции имелось положение, в котором указывалось, что рукописи известных трагедий должны храниться в официальном архиве, дабы можно было проверить неприкосновенность текста при постановке произведений. Одним из первых в истории законов об авторском праве стал принятый в 1710 г. в Англии Статут королевы Анны «О поощрении образования путем закрепления за авторами или приобретателями копий печатных книг прав на последние на время, устанавливаемое отныне». Статут предоставлял автору книги исключительное право печатать ее в течение 14 лет, считая с даты первой публикации.

Традиционно историю *патентного права* ведут от английского Статута о монополиях 1623г. или 1624 г. (т.н. «Статут Якова 1»), который служит прообразом современных патентных законов. Статутом о монополиях провозглашалось исключительное и независимое от воли короля право каждого, кто создает и применяет техническое новшество. Самые первые законы, посвященные изобретениям, появились еще в XV веке в итальянских республиках Флоренции и Венеции. Первые патентные законы были приняты в США в 1790 году, во Франции в 1791 году, в Бельгии в 1845 году, в Италии в 1859 году, в Германии в 1877 году.

Активизация развития правового регулирования и охраны результатов интеллектуальной деятельности связана с возникновением технических предпосылок во второй половине XIX в.: массовое тиражирование объектов авторского права в результате изобретения книгопечатания, развитие технологий, рост машинного производства, в условиях промышленной революции в отношении объектов патентного права, международная торговля.

Все эти процессы послужили развитию **международного сотрудничества** в области охраны промышленной собственности и объектов авторского права.

*Первой международной конференцией*, посвященной вопросам интеллектуальной собственности, была конференция по патентному праву, проходившая в Вене в 1873г.- Венский конгресс, на котором обсуждалась возможность создания режима международной охраны промышленной собственности.

Конференция была созвана в связи со случившимся конфликтом, связанным с Венской международной выставкой 1873г. Когда было объявлено о проведении международной выставки в Вене, США заявили, что не будут принимать в ней участие до тех пор, пока законодательство Австрии не обеспечит надлежащей охраны прав иностранным изобретателям. В результате переговоров был принят специальный



австрийский закон, который обеспечивал временную охрану изобретений, промышленных образцов и товарных знаков для всех иностранцев, участвующих в выставке. На конференции присутствовали делегаты из Австрии, Бельгии, Бразилии, Канады, Дании, Франция, Греции, Венгрии, Индии, Италии, Японии, России, Нидерланд, Швеции, Швейцарии, Великобритании, США. В ходе конференции рассматривались такие вопросы как права изобретателей в рамках международного права, границы этих прав, порядок предоставления, срок действия патентов и другие. По итогам работы конференции были подписаны *две резолюции*: первая резолюция закрепляла положение о том, что охрана изобретений должна быть гарантирована законодательством всех цивилизованных наций; во второй резолюции перечислялись принципы, на которых должно основываться патентное право.

1878г. знаменовался проведением *Парижской всемирной выставки и ряда конференций* по вопросам охраны промышленной собственности. В результате проведения Международного конгресса по вопросам промышленной собственности в 1878г. было принято решение о подготовке проекта международного договора и проведении дипломатической конференции с целью унификации законодательства в области промышленной собственности.

*Парижская конференция 1880г.* была первой дипломатической конференцией, касавшейся исключительно международной охраны прав промышленной собственности. В ней приняли участие 35 стран: Австрия, Бельгия, Франция, Италия, Россия, Великобритания, США и другие.

В 1883г. была *созвана вторая дипломатическая Парижская конференция*, на которой была рассмотрена и подписана конвенция, явившаяся первым знаковым международным договором, направленным на оказание помощи гражданам одной страны в получении охраны в других странах их интеллектуальные творения - на объекты промышленной собственности: изобретения (патенты), товарные знаки, промышленные образцы – ***Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883 г.***, которая по сей день является основой современной системы охраны промышленной собственности.

Парижская конвенция вступила в силу в 1884 г. в отношении 14 государств-членов, которые создали *Международное бюро* для выполнения административных задач, в частности организации заседаний государств-членов.

На 2012 г. ее участниками являлись более 100 государств, среди которых и Россия в качестве правопреемника СССР, который присоединился к Конвенции в 1965 г. Парижская конвенция подвергалась пересмотру более 9 раз.

Начало международно-правовой охраны объектов авторского права ознаменовывается принятием в **1886 г.** в г. Берне, Швейцария ***Бёрнской***

*конвенции по охране литературных и художественных произведений* (часто называемой просто Бернская конвенция). Это международное соглашение в области авторского права, которое является первым и ключевым международным соглашением в этой области. Первыми участниками конвенции были Бельгия, Германия, Франция, Испания, Великобритания, Тунис и Швейцария.

Основной целью этой Конвенции было оказание помощи гражданам стран-членов в получении международной охраны на их право контролировать и получать вознаграждение за использование их творческих произведений, таких, как: романы, короткие рассказы, стихи, пьесы; песни, оперы, мюзиклы, сонаты; и рисунки, произведения живописи, скульптуры и архитектуры. Россия присоединилась к этой конвенции только в 1995 г. и то с оговоркой, которая была отозвана лишь в декабре 2012 г.

Подобно Парижской конвенции Бернская конвенция учредила *Международное бюро* для выполнения административных задач. В 1893 г. эти два небольших бюро объединились в международную организацию под названием «*Объединенные международные бюро по охране интеллектуальной собственности*». Расположенное в Берне, Швейцария, со штатом в семь сотрудников эта небольшая организация явилась предшественником современной **Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС, [www.wipo.ru](http://www.wipo.ru))**, учрежденной в 1967 г. **Конвенцией об учреждении ВОИС (Стокгольмской конвенцией)**, являющейся основной международной организации в области охраны интеллектуальных прав на сегодняшний день. В 1974 г. ВОИС получила статус специализированного учреждения системы Организации Объединенных Наций с мандатом на администрацию вопросов интеллектуальной собственности, признаваемым всеми государствами-членами ООН.

**История развития отечественного законодательства об охране интеллектуальной собственности.**

**Авторское право.** Становление и развитие *авторского права* в нашей стране отличается значительным своеобразием по сравнению с историей авторского права западноевропейских стран и США. Первые законы, регулирующие авторские отношения, были приняты в России лишь во второй четверти XIX в. Причиной тому было доминирующее положение государства в сфере книгоиздательского дела, которое сохранялось вплоть до середины XIX в. На первых порах отношения авторов с издателями вообще не были предметом правового регулирования, вознаграждения выплачивалось в форме наград и подарков.

Важной особенностью авторского права России была тесная *связь с цензурным законодательством*. Первый авторский закон появился также в

рамках законодательства о цензуре. Утвержденный в 1828 г. *новый Цензурный устав* содержал специальную главу, которая называлась «О сочинителях и издателях книг» и касалось лишь литературных произведений. В 1877 г. правила об авторском праве были перенесены в т. X ч. 1 Свода законов Российской Империи (Законы Гражданские). В 1911 г. было принято «Положение об авторском праве», которое было составлено на основе лучших образцов западноевропейского законодательства того времени с отражением однако традиционного для российского авторского права более низкого уровня охраны авторских прав.

Октябрьский переворот отменил прежнее гражданское законодательство, включая и указанное положение. Первым советским законом в рассматриваемой области был Декрет ЦИК от 29 декабря 1917 г. «О государственном издательстве», направленный на отнесение к народному достоянию целого ряда произведений классических авторов. Декрет Совета народных комиссаров от 26 ноября 1918 г. «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием» предоставлял возможность признавать достоянием РСФСР любые как опубликованные, так и неопубликованные произведения как живых так и умерших авторов. За использование таких произведений авторам выплачивался гонорар по установленным низким ставкам. Наследникам же авторов выплачивалось содержание в размере прожиточного минимума. Следующий этап развития российского авторского права в советский период связан с действием Основ авторского права 1925 и 1928 гг., а также принятого в их развитие в 1928 г. Закона РСФСР «Об авторском праве». Данные акты носили прогрессивный характер по сравнению с предыдущим периодом военного коммунизма, и были направлены в целом на восстановление и расширение охраны авторских прав. В начале 60-х годов в ходе проводившейся в тот период кодификации законодательство об авторском праве было включено в качестве самостоятельного раздела в Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик и в гражданские кодексы союзных республик. Содержание норм шло по пути дальнейшего расширения прав авторов. В 1973 г. когда СССР стал участником Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952 г. в советском законодательстве было впервые закреплено право автора на перевод произведения и др. наиболее передовые достижения в области охраны авторского права.

В 1991 г. был разработан раздел «Авторское право» Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик, которые впервые ввели охрану т.н. *«смежных прав»* и в целом расширили круг охраняемых произведений и т.д. Закон получил широкую поддержку среди специалистов по авторскому праву.

В постсоветской России первым в 1992 г. был принят Закон «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», а в августе 1993 г. вступил в действие Закон «Об авторском праве и смежных правах» с принятием которого перестал применяться раздел V Основ гражданского законодательства 1991 г. Указанные законы утратили силу 1 января 2008 г. в момент принятия 4 части Гражданского кодекса РФ.

**Патентное право.** Становление и первоначальное развитие патентного права в России шло в целом тем же путем, который прошло патентное право в других европейских странах. Принятию первого патентного закона предшествовал достаточно длительный период выдачи привилегий отдельным лицам. Первый *Патентный закон России, который назвался «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах»* был принят в 1812 г. Привилегии выдавались министерством внутренних дел после рассмотрения вопроса в Государственном совете без проверки существования изобретения, за что взималась пошлина. В 1833 г. Закон был существенно изменен и дополнен особенно в части перехода к системе предварительного исследования изобретений, которым признавалось «новое и полезное решение задачи». В 1870 г. выдача привилегий стала производиться в «упрощенном порядке» за подписью одного министра финансов.

Быстрое развитие промышленного производства в России во второй половине XIX в. обусловило принятие в 1896 г. нового более современного и полного патентного закона, который назывался «Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования». Закон давал более четкое понятие изобретению, которое должно было относиться к области промышленности и иметь существенную новизну. Привилегии на изобретения выдавались министром торговли и промышленности на основе проверочной системы экспертизы заявок.

Наряду с изобретениями объектом патентной охраны в России с *середины XIX в. стали промышленные образцы*. Впервые отношения, связанные с ними были урегулированы принятым в 1864 г. «Положением о праве собственности на фабричные рисунки и модели», которое вошло в Устав о промышленности Свода Законов (т. XI, ч. 2).

В советский период первым законодательным актом в области изобретательства стал Декрет 1919 г., которым было утверждено Положение об изобретениях. Этим Декретом отменялись все законы и положения о привилегиях на изобретения, изданные до опубликования декрета и фактически патентная система охраны изобретений была ликвидирована. За государством признавалось право отчуждать в свою пользу любое изобретение. Восстановление патентной системы временно происходит в период НЭПа в 1924 г. с принятием Положения о патентах на изобретения. Одновременно было принято Постановление «О промышленных образцах (рисунках и моделях)». Оба акта были отменены

соответственно в 1931 г. принятием Положения об изобретениях и технических усовершенствованиях, которое фактически заменило патент авторским свидетельством, уступающим патенту в охранных свойствах. Положение о промышленных образцах было отменено в 1936 г. Какого-либо заменяющего акта принято не было.

В последующие годы законодательство об изобретениях пересматривалось еще трижды – в 1941 г., в 1959 и в 1973 г. без принципиальных изменений. Охрана промышленных образцов как самостоятельных объектов интеллектуальной собственности была возобновлена лишь в 1965 г. в связи с присоединением СССР к Парижской конвенции. В течение 50 лет основным источником правового регулирования изобретательских отношений были подзаконные акты, утверждаемые Правительством и Патентным ведомством. Основы гражданского законодательства СССР и 1961 г. и ГК РСФСР 1964 г. содержали лишь несколько самых общих норм, малоприменяемых для практического применения.

В советской юридической литературе и практике не применялся термин «патентное право», поскольку патентная форма почти не использовалась для охраны советских изобретений и промышленных образцов.

В 1991 г. после почти двухгодичного обсуждения в Верховном Совете СССР был принят новый Закон СССР «Об изобретениях в СССР». Почти одновременно был принят Закон СССР «О промышленных образцах», который, однако не успел вступить в силу в связи с распадом СССР. В 1991 г. предпринимались попытки создания межгосударственной патентной системы на базе СНГ, которые не имели результата. В 1992 г. в РФ был принят Патентный закон, регулирующий изобретения, промышленные образцы, а также полезные модели. Указанный закон утратил силу 1 января 2008 г. в связи с вступлением в силу части 4 Гражданского кодекса РФ.

***Право на средства индивидуализации участников юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.***

***Фирменное наименование.*** Русское дореволюционное законодательство не содержало общих правил о фирме. Однако понятие фирмы как особого наименования торгового предприятия встречалось в целом ряде нормативных актов, например в Уставе торговом, Уставе гражданского судопроизводства, Законах гражданских. Требования к содержанию фирменного наименования различных типов предприятий раскрывались в отдельных подзаконных актах. Первым общим нормативным актом, непосредственно посвященным праву на фирму, явилось *Положение о фирме 1927 г.*, утвержденное ЦИК и СНК СССР. В дальнейшем отношения, связанные с фирменными наименованиями, надолго выпали из поля зрения законодателя. ГК РСФСР 1964 г. содержал

упоминание о фирме товариществ, акционерных обществ и государственных предприятий. Практическая необходимость более четкого правового регулирования отношений, связанных с фирменными наименованиями, появилась лишь с началом реформ 90-х годов. В Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. в ст. 149 . право на фирменное наименование было закреплено в качестве особого субъективного гражданского права предпринимателей. Детальную регламентацию фирменное наименование получило в части 4 Гражданского кодекса РФ.

**Товарные знаки.** *Первый закон «О товарных клеймах» был принят в России еще в 1830 г.* Он обязывал фабрики иметь прочные клейма, подделка чужих клейм признавалась уголовно наказуемой. В 1896 г. был принят более совершенный Закон «О товарных знаках (фабричных и торговых марках и клеймах)», содержащий четкое определение товарного знака, условия его регистрации, исключительные права на него и т.д. После переворота 1917 г. правовая охрана товарных знаков была сохранена. В 1922 г. в период нэпа был издан Декрет «О товарных знаках». Вводилась обязательная регистрация товарных знаков, которую осуществлял Комитет по делам изобретений. Далее правовые акты о товарных знаках принимались в 1926 г., 1936 г. Они однако не вносили принципиальных поправок в вопросы охраны и регламентации отношений по использованию товарных знаков. В 1962 г. постановление Совета Министров СССР «О товарных знаках» впервые ввело правовую охрану знаков обслуживания, которые в правовом отношении приравнивались к товарным знакам. В 1992 г. был принят и вступил в действие Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», который впервые в истории России ввел охрану **наименований мест происхождения товаров**, которые ранее в качестве самостоятельных объектов промышленной собственности не выделялись. Указанный закон утратил силу 1 января 2008 г. в связи с вступлением в силу части 4 Гражданского кодекса РФ.

**Секреты производства (ноу-хау).** Правовое регулирование секретов производства получило развитие в рамках законодательства о борьбе с недобросовестной конкуренцией. Ввиду господства планово-административной экономики в нашей стране впервые право участников оборота на сохранение коммерческой тайны было провозглашено Законом СССР «О предприятиях в СССР» от 1990 г. Далее было принято ряд законодательных актов, в том числе Закон РСФСР «О собственности», «О предприятиях и предпринимательской деятельности», «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», которые в той или иной мере регулировали вопросы в области охраны секретов производства (ноу-хау).

**Топологии интегральных микросхем.** История правовой охраны в России такого специфического объекта интеллектуальной собственности как топология интегральной микросхемы является наиболее короткой. Первые научные публикации по данной проблеме появились в российской юридической литературе лишь в 80-х годах. Первым законодательным актом стал Закон РФ от 1992 г. «О правовой охране топологий интегральных микросхем», который утратил силу в связи с принятием части 4 Гражданского кодекса.

**Селекционные достижения.** В России охрана некоторых объектов селекции была впервые введена в 1937 г. в связи с принятием постановления СНК СССР «О мерах по дальнейшему улучшению семян зерновых культур». В 1941 г. новые сорта растений были отнесены к объектам творчества, охраняемым *нормами изобретательского права*. Решение всех вопросов экспертного и юридического характера в отношении селекционных достижений возлагалось на Министерство сельского хозяйства СССР, которое утвердило ряд нормативных актов, регламентирующих особенности правовой охраны селекционных достижений. Вопрос о правомерности приравнивания селекционных достижений к изобретениям дискутировался в российской юридической литературе более двух десятилетий. Венцом дискуссии стало принятие Патентного закона в 1992 г., который исключил сорта растений и породы животных из числа патентоспособных изобретений. Их правовая охрана стала осуществляться специальным законом 1993 г. «О селекционных достижениях», который утратил силу в связи с принятием части 4 Гражданского кодекса.

## **6. Международные организации в сфере интеллектуальной собственности.**

В настоящее время основными организациями в сфере интеллектуальной собственности на международном уровне являются Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) и Всемирная торговая организация (ВТО).

**Всемирная организация интеллектуальной собственности.** Сегодня ВОИС выполняет административные функции 24 договоров (три из которых совместно с другими международными организациями). Кроме того, к ее функциям относятся:

- гармонизация национального законодательства и процедур в области интеллектуальной собственности,
- предоставление услуг по обработке международных заявок на получение прав промышленной собственности,
- обмен информацией в области интеллектуальной собственности,
- оказание юридико-технической помощи развивающимся и другим странам,

- содействие урегулированию частных споров в области интеллектуальной собственности, а также

- выстраивание информационной технологии в качестве инструмента для хранения, доступа и использования ценной информации в области интеллектуальной собственности.

Услуги, оказываемые ВОИС в области интеллектуальной собственности:

1. Альтернативное урегулирование споров. Центр ВОИС по арбитражу и посредничеству является ведущим ресурсом по внесудебному урегулированию споров в области ИС. Он предлагает специализированные процедуры, включая арбитраж, посредничество и вынесение решений экспертами для урегулирования международных коммерческих споров между частными сторонами. Процедуры Центра являются эффективной и недорогостоящей альтернативой урегулирования по сравнению с судебными процедурами и могут осуществляться в любой стране, на любом языке и в соответствии с любым законодательством.

2. Урегулирование споров в области доменных имен. Центр ВОИС по арбитражу и посредничеству признан во всем мире в качестве ведущей службы по урегулированию споров, связанных с недобросовестной регистрацией и использованием доменных имен в Интернете – практики, общеизвестной под названием «киберсквоттинг». Применимая ко всем международным доменам, а также к постоянно растущему числу доменов кодов стран, процедура урегулирования осуществляется в электронном формате и приводит к принятию в течение двух месяцев решений, имеющих исковую силу.

3. Международные классификации. Заявителям на получение национальной или международной охраны в области ИС необходимо определить, является ли их изобретение новым или же его владельцем или заявителем является другое лицо. Для определения этого необходимо произвести поиск по огромным массивам информации. Международные системы классификации облегчают такой поиск путем организации информации в отношении изобретений, товарных знаков и промышленных образцов в индексированные и управляемые структуры для облегчения поиска.

4. Охрана государственных гербов (Статья 6ter). Охрана государственных гербов, а также полных и сокращенных названий и эмблем международных межправительственных организаций регулируется Статьей 6ter Парижской конвенции, административные функции которой выполняет ВОИС.

**Всемирная торговая организация.** ВТО образована в 1995 г. в результате заключения ряда международно-правовых соглашений, одним из которых является Соглашения о торговых аспектах прав



интеллектуальную собственность 1994 г. (ТРИПС – Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights – TRIPS).

**ЮНЕСКО.** Выполняет административные функции в отношении Всемирной конвенции об авторском праве, а также совместно с Международной организацией труда и ВОИС в отношении Римской конвенции.

**Российские организации в сфере интеллектуальной собственности.** **Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент, <http://www.rupto.ru>).** Основана в 2004 г., в настоящее время действует в структуре Министерства экономического развития РФ. Предшествовавшее ведомство - Российское агентство по патентам и товарным знакам. Функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности, патентов и товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот.

**Палата по патентным спорам в рамках Роспатента** осуществляет функции по организации защиты интеллектуальных прав в административном порядке, в частности осуществляет рассмотрение возражений:

- на решения об отказе в выдаче патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец или на решение о выдаче патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец;

- на решение о признании заявки на изобретение, полезную модель и промышленный образец отозванной;

- против действия на территории РФ ранее выданного авторского свидетельства или патента СССР на изобретение, свидетельства или патента СССР на промышленный образец.

**Суд по интеллектуальным правам.** Целью создания в системе Арбитражных судов специализированного арбитражного суда по разрешению споров, связанных с защитой интеллектуальных прав является снижение нагрузки на судей арбитражных судов, а также повышение эффективности системы защиты интеллектуальных прав в Российской Федерации. Суд по интеллектуальным правам будет рассматривать дела по первой и кассационной инстанции, тогда как апелляционной инстанцией будут выступать арбитражные апелляционные суды. Указом Президента РФ от 1 декабря 2012 года № 1580 председателем Суда по интеллектуальным делам была назначена Людмила Александровна Новосёлова.

**7. Международная система правового регулирования интеллектуальной собственности.**

Система правового регулирования интеллектуальной собственности может быть представлена как совокупность двух элементов:

международно-правового и национального (внутригосударственного) характера.

Круг источников, которые могут быть отнесены к международно-правовой основе общественных отношений, возникающих в сфере интеллектуальной собственности, очень разнообразен. К основополагающим международным актам универсального характера относятся:

- Всеобщая Декларация прав человека 1948 г.;
- Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г.;
- Всемирная декларация по интеллектуальной собственности 2000 г.;
- Стокгольмская конвенция 1967 г. (Конвенция, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности).

Нормы универсальных международно-правовых актов носят декларативный характер и находят развитие в регулятивных и охранительных нормах. Такие нормы, непосредственно влияющие на статус авторов результатов интеллектуальной деятельности и правовой режим создаваемых объектов, закреплены в многочисленных международных договорах (конвенциях, соглашениях). Среди важнейших, устанавливающих минимальный стандарт охраны в определенных сферах интеллектуальной собственности, можно назвать такие акты, как:

- Парижская Конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.;
- Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 г.;
- Римская международная конвенция по охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций (Рим, 1961 г.);
- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женева, 1971 г.);
- Брюссельская конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (1974 г.);
- Договор ВОИС по авторскому праву (Женева, 1996 г.);
- Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (Женева, 1996 г.).

Выше перечисленные международные акты построены по видовому принципу, их нормы регулируют отношения, возникающие в рамках отдельных институтов или видов охраняемых объектов (интеллектуальной собственности).

## **8. Национальная система правового регулирования интеллектуальной собственности.**

Национально-правовая (российская) система регулирования интеллектуальной собственности с 01.01.08 г. представлена следующим образом:

- Конституция РФ (ст.44);

- ГК РФ (ч. 4 специально посвящена правам на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации);

- иные федеральные законы (исключая утратившие силу в соответствии с ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса РФ» 2006 г.);

- «подзаконные акты» (правила, положения, инструкции и иные нормативные акты, принимаемые органами исполнительной власти в пределах их компетенции, затрагивающие область интеллектуальной собственности).

С полным списком нормативно-правовых актов в сфере интеллектуальной собственности можно ознакомиться на официальном сайте федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам): [www.fips.ru](http://www.fips.ru).

## **ТЕМА № 2. Авторское право и смежные права**

- 1. Понятие авторского права в объективном и субъективном смысле.**
- 2. Принципы авторского права.**
- 3. Субъекты авторского права.**
- 4. Объекты авторского права.**
- 5. Содержание авторского права.**
- 6. Права, смежные с авторскими.**

### ***Основная литература***

1. Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. - М.: Наука, 1984.
2. Гаврилов Э.П. Совместное владение авторскими правами// Патенты и лицензии. 2003. № 4. С. 21-25.
3. Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. М.: Юрид. лит. 1972.
4. Калятин В.О. Права автора на обнародование произведения// Патенты и лицензии. 2005. № 9. С. 47-53.
5. Липчик Д. Авторское право и смежные права / Пер. с фр.; предисловие М. Федотова. – М.: Ладомир; Издательство ЮНЕСКО, 2002.

### ***Дополнительная литература***

8. Дозорцев В.А. Право на фильм как сложное многослойное произведение// Вестн. Высш. Арб. Суда РФ. - 2000. - № 3. - С.62-73; № 4. - С. 84-99.
9. Каминская Е.И. Личные неимущественные права автора: отказ от ненужных ценностей или утрата иллюзий?// Актуальные вопросы российского частного права: Сборник статей, посвященный 80-летию со дня рождения профессора В.А. Дозорцева/ Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – С. 224-260.
10. Кашанин А.В. Творческий характер как условие охраноспособности произведения в российском и иностранном авторском праве // Вестник гражданского права. 2007. № 2.
11. Кузнецов М.Н. Охрана авторских прав в международном частном праве. - М.: Изд-во Ун-та дружбы народов, 1986. - 107 с.
- Максимова Л. Использование произведений изобразительного искусства в промышленности (обзор судебной практики) // Интел. собственность. Авторское право и смежные права. – 2006. - № 11. – С. 58-67.
12. Носова И.А. Правовая охрана программ для ЭВМ за рубежом// Интеллектуальная собственность: современные правовые проблемы. - М.: ИНИОН РАН, 1998.

13. Подшибихин Л., Леонтьев К. Проблемы регистрации объектов авторского права и смежных прав// Интел. собственность. Авторское право и смежные права. – 2006. - № 5. – С. 24-34.

## **1. Понятие авторского права в объективном и субъективном смысле.**

*Авторское право – это система правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки, искусства.*

Авторское право – часть гражданского права. Основным источником регулирования авторского права в России является часть 4 Гражданского кодекса, глава 70 которого специально посвящена авторскому праву.

*Основными международными актами в области АП:*

- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (РФ присоединилась в 1995, оговорка снята в 2012)

- Римская конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций 1961 г.

- Соглашение ТРИПС (Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights) 1994. – международное соглашение, входящее в пакет док-в о создании ВТО. Присоединение параллельно с присоединением РФ к ВТО.

- Договор ВОИС об авторском праве 1996 (World Intellectual Property Organization Treaty? РФ с 2009).

- Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996. (РФ с 2009).

Авторское право может рассматриваться и во втором значении: *как субъективное гражданское право, возникающее в отношении произведения литературы, науки, искусства.*

Основанием возникновения данного права является *факт создания произведения*. Содержание данного права может определяться как *совокупность юридических возможностей относительно создаваемого и (или) используемого произведения*. Авторское право является сложносоставным, в его содержании выделяют имущественный и личный неимущественный элементы, опосредуемые различными нормами.

## **2. Принципы авторского права.**

Принципы авторского права – это основополагающие, руководящие идеи, пронизывающие все нормы, составляющие соответствующий правовой институт и выражающие направленность данных норм.

Принципы российского авторского права не закреплены в законодательстве буквально в качестве таковых, однако прослеживаются в содержании отдельных норм и выводятся посредством системного

толкования законодательства. Приводимый далее перечень принципов авторского права РФ является доктринальным.

*Первым принципом* является независимость авторско-правовой охраны от регистрации, депонирования или выполнения каких-либо иных формальностей.

*Второй принцип* гласит, что авторско-правовая охрана не зависит от ценностей, художественных достоинств, целей создания, а также форм и способов выражения произведения.

*Третий принцип* формулируется так: авторско-правовая охрана предоставляется оригинальным (не скопированным, не заимствованным) произведениям.

*Четвертый принцип* – авторско-правовая охрана распространяется на форму, а не на содержание произведения.

Принципы авторского права используются при толковании отдельных норм, а также прямо применяются при отсутствии таковых для урегулирования конкретных правоотношений.

### **3. Субъекты авторского права.**

Субъектами авторского права являются *авторы и соавторы произведений (первоначальные субъекты)*, а также *иные правообладатели (производные субъекты)*.

Автор – это гражданин, творческим трудом которого создано произведение литературы, науки или искусства. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное.

Соавторы – это лица (граждане), создавшие произведение совместным творческим трудом.

### **4. Объекты авторского права (ст. 1259 ГК РФ).**

Объектами авторского права являются произведения – результаты интеллектуального творчества, выраженные в *овне* (в письменной, устной форме, в форме изображения, звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме ([п. 3 ст. 1259](#) ГК)).

Произведения науки, литературы и искусства признаются объектами авторских прав независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения.

Приведенный в п.1 ст.1259 ГК РФ перечень объектов авторского права носит примерный характер, поэтому результаты интеллектуальной деятельности, в нем не названные, но отвечающие общим критериям охраноспособности, предусмотренным в [ст. 1259](#) ГК, также подлежат авторско-правовой охране.

Программы для ЭВМ, хотя они и обладают рядом отличий от других произведений (подробнее см. ниже), также признаются объектами

авторских прав. Им предоставляется охрана "как литературным произведениям" ([п. 1 ст. 1259](#) ГК; см. также [ст. 1261](#) ГК).

Виды произведений: производные (переводы, переработки, аранжировки) и составные (базы данных, энциклопедии и т.д.).

Объектом авторских прав могут являться: название произведения, часть произведения, персонаж произведения, если они по своему характеру могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и выражены в какой-либо объективной форме (п. 3 ст. 1259).

Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение вправе использовать *специальный знак охраны авторского права*, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из *трех элементов*:

- латинской буквы "С" в окружности,
- имени или наименования правообладателя и
- года первого опубликования произведения ([ст. 1271](#) ГК).

Применение знака охраны не является обязательным. В основном он предназначен для предупреждения возможных нарушений со стороны третьих лиц и облегчения процесса доказывания принадлежности исключительного права определенному лицу (или лицам) в случае судебного спора.

С той же целью по желанию правообладателя в соответствии с правилами [ст. 1262](#) ГК может осуществляться *государственная регистрация программ для ЭВМ и баз данных*.

*Произведения как объекты авторского права могут классифицироваться:*

1. по объективной форме (устные, письменные, объемно-пространственные и др.);
2. по сфере создания и использования (литературные, музыкальные, драматические, научные, декоративно-прикладные, архитектурные, фотографические и др.);
3. произведения могут быть *оригинальными, производными и составными* (п. 2 ст. 1259, ст. 1260);
4. *служебными* (ст. 1295) и другими - перечень видов произведений, закрепленный в законодательстве, не является исчерпывающим.

3/ **Производные произведения** представляют собой творческую переработку другого ранее созданного произведения ([подп. 1 п. 2 ст. 1259](#) ГК),

Производные произведения: переводы, обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки, представляющие собой переработку других (оригинальных) произведений. При создании производного произведения происходит определенное *заимствование элементов оригинального произведения*, но при этом производное произведение воплощается в иной

внешней форме, что придает ему творческую самостоятельность.

Составные произведения: антологии, энциклопедии, базы данных, атласы и иные сходные произведения, состоящие из систематизированных определенным образом произведений и (или) иных материалов.

**Базой данных** считается представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений или иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ ([абз. 2 п. 2 ст. 1260](#) ГК).

Переводчику или автору производного произведения принадлежат авторские права на такой перевод или на такую переработку ([п. 1 ст. 1260](#) ГК).

Составителю сборника (иного составного произведения) принадлежат авторские права на составительство, т.е. на осуществленный им подбор или расположение материалов ([абз. 1 п. 2 ст. 1260](#) ГК). Права авторов производных и составных произведений подлежат охране при условии, что эти произведения соответствуют критериям охраноспособности, названным в [ст. 1259](#) ГК.

Между авторами оригинальных и авторами производных (или составных) произведений не возникают отношения соавторства.

[Пункт 6 статьи 1259](#) ГК содержит *перечень результатов интеллектуальной деятельности, которые, хотя и выражаются вовне в оригинальной объективной форме, все же по разным причинам не признаются объектами авторских прав*. Условно их можно разделить на две группы.

1. К первой группе относятся результаты интеллектуальной деятельности, у которых *отсутствуют те или иные признаки объекта авторских прав*.

- Во-первых, это произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов ([подп. 3 п. 6 ст. 1259](#) ГК). Авторские права на произведения фольклора не возникают из-за того, что их автор неизвестен, вследствие чего в отношении таких произведений невозможно возникновение субъективных авторских прав.

- Во-вторых, это сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер, в том числе сообщения о новостях дня (материалы телеграфных информационных агентств, официальная хроника и иные новости, публикуемые в средствах массовой информации), программы (расписания) телевизионных передач, а также расписания движения транспортных средств и т.п. ([подп. 4 п. 6 ст. 1259](#) ГК). На сообщения исключительно информационного характера авторское право не возникает постольку, поскольку они содержат информацию в чистом виде и не являются результатами творчества.

2. Вторая группа объединяет результаты, *обладающие всеми*



*признаками объектов авторского права, но тем не менее не охраняемые в силу прямого указания закона.*

К таким произведениям относятся:

- официальные документы государственных органов и организаций местного самоуправления муниципальных образований (в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера), официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы ([подп. 1 п. 6 ст. 1259](#) ГК);

- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т.п.), а также символы и знаки муниципальных образований ([подп. 2 п. 6 ст. 1259](#) ГК).

Этой группе результатов интеллектуального творчества охрана не предоставляется в силу присущих им особых функций, требующих их широкого и свободного использования в общественных интересах.

- Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных и иных задач, открытия, факты, языки программирования (также в силу прямого указания ГК).

#### ***Сложный объект авторского права (ст. 1240 ГК).***

Будет ли сложным объектом книга, включающая в себя литературные произведения, иллюстрации и дизайн? Относятся ли к театрально-зрелищным представлениям концерты, детские утренники, концертно-эстрадные представления и т.д.? Мультимедийный продукт - это что?

Определения сложного объекта в [статье 1240](#) ГК не содержится. В качестве признака такого объекта указано лишь, что он включает несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности. Поэтому во избежание чрезмерно широкого применения положений о сложном объекте в [пункте 1 ст. 1240](#) ГК приведен *исчерпывающий перечень таких объектов.*

К ним относятся:

- 1) кинофильм;
- 2) иное аудиовизуальное произведение;
- 3) театрально-зрелищное представление;
- 4) мультимедийный продукт и
- 5) единая технология.

Таким образом, книга сложным объектом согласно [ст. 1240](#) ГК не является.

Понятия *театрально-зрелищного представления и мультимедийного продукта в ГК не определены.* Думается, что и в том и в другом случае сложными объектами могут быть признаны только такое представление или такой мультимедийный продукт, которые, с одной стороны,

представляют собой *единое целое (единый объект)*, а с другой стороны, имеют *сложный состав (структуру)*, образуемый из совокупности *разнородных результатов интеллектуальной деятельности*.

К *театрально-зрелищным представлениям* могут быть отнесены, например: церемонии открытия и закрытия Олимпийских игр и иных подобных мероприятий, сложные в постановочном отношении представления театрализованных эстрадных шоу, мюзиклов и т.п.

Вряд ли к сложным объектам могут быть отнесены обычные концерты или детские утренники, которые хотя и состоят из различных результатов интеллектуальной деятельности, но не составляют единого целого как творческий результат.

*Мультимедийными продуктами* могут быть названы компьютерные игры, сайты в сети Интернет и т.п. Вместе с тем при отсутствии прямого определения в законе окончательное представление о том, что включается в эти понятия, будет сформировано лишь судебной практикой.

Остановимся подробнее на рассмотрении такого сложного объекта АП как **аудиовизуальное произведение**.

Аудиовизуальным произведением является *произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (при сопровождении звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств*.

К аудиовизуальным относятся кинематографические произведения и все произведения, выраженные аналогичными средствами (теле- и видеofilмы и т.п.), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации ([п. 1 ст. 1263](#) ГК).

*Авторами* аудиовизуального произведения являются режиссер-постановщик, автор сценария и композитор, создавший музыкальное произведение (с текстом или без текста), специально предназначенное для этого аудиовизуального произведения ([п. 2 ст. 1263](#) ГК).

*Изготовителем* аудиовизуального произведения признается лицо, организовавшее создание такого произведения (продюсер). Его права определяются [статьей 1240](#) ГК, в соответствии с которой продюсер на основании *договоров об отчуждении* исключительного права или лицензионных договоров, заключаемых с авторами аудиовизуального произведения и другими обладателями исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, являющиеся *составными частями этого произведения*, приобретает право использования таких результатов. При этом в отношении договоров по поводу произведений, специально созданных или создаваемых для включения в аудиовизуальное произведение (т.е. прежде всего договоров с его авторами), презюмируется, что они являются договорами об отчуждении исключительного права, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Специфическим объектом авторского права являются программы *для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ)*.

Хотя ГК предоставляет программам для ЭВМ охрану как литературным произведениям ([п. 1 ст. 7](#)), наряду с ним существует специальный [Закон](#) о программах для ЭВМ.

Формулировка [абз. 13 п. 1 ст. 1259](#) ГК подчеркивает, что им предоставляется такая же охрана, как литературным произведениям, но не утверждает (в отличие от [Закона](#) об авторском праве), что программа для ЭВМ - литературное произведение.

В [статье 1261](#) ГК дано определение программы для ЭВМ как *представленной в объективной форме совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные изображения*.

К программам для ЭВМ относятся также операционные системы и программные комплексы.

В соответствии с [абзацем 2 пункта 4 статьи 1259](#) ГК по желанию правообладателя *возможно осуществление государственной регистрации программ для ЭВМ (и баз данных)*, которая производится в соответствии со [ст. 1262](#) ГК.

Договоры об отчуждении исключительного права на программу для ЭВМ (базу данных), которая получила государственную регистрацию, а также переход исключительного права на такую зарегистрированную программу (базу) к другим лицам без договора *подлежат государственной регистрации* в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности ([абз. 1 п. 5 ст. 1262](#) ГК). Это означает, что теперь такая "вторичная" регистрация носит обязательный характер. Сведения об изменении обладателя исключительного права вносятся в Реестр программ для ЭВМ (Реестр баз данных) на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа (при переходе права без договора) и публикуются в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

## **5. Содержание авторского права.**

Содержание авторского права как субъективного гражданского права определено ст. 1255 ГК РФ. Являясь единым правом, оно разделяется на элементы (правомочия), в законе также именуемые авторскими правами.

В теории принято делить авторские правомочия на две группы: личные неимущественные и имущественные.

В ч. 4 ГК РФ не проводится прямого легального деления авторских прав на две указанные группы, авторские права названы

интеллектуальными правами, среди которых выделены основные (в обязательном порядке входящие в понятие авторского права: исключительное право, право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование) и иные (возникающие в случаях, предусмотренных ГК РФ, при наличии определенных условий: право автора на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право доступа, право следования и др. (перечень носит открытый характер).

*К личным неимущественным правам автора относятся (п. 2 ст. 1255 ГК РФ):*

- право авторства;
- право автора на имя;
- право на неприкосновенность произведения;
- право на обнародование произведения.

Субъектом указанных прав может быть только автор произведения. Данные права неотчуждаемы и непередаваемы.

***Право авторства*** (п. 1 ст. 1265 ГК) – это право признаваться автором произведения, то есть лицом, создавшим данное произведение. При отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве такового на оригинале или экземпляре произведения. Данное право неотчуждаемо и всегда сохраняется за автором (независимо от имущественных прав на данное произведение). Отказ от права авторства ничтожен. Его суть заключается в том, что лицо, создавшее конкретное произведение, имеет возможность обозначить себя в глазах всего общества в качестве создателя (автора) этого произведения.

***Право на имя*** (п. 1 ст. 1265 ГК) – это возможность использовать или разрешать использование произведения под подлинным именем автора, под псевдонимом или без обозначения имени. Право на имя означает, что только автор волен выбирать, как будет обозначено его имя на переплете издания, в выходных данных, в титрах и т.д.

***Право на неприкосновенность произведения*** (ст. 1266) направлено на охрану произведения в его первоначальном, оригинальном виде. Без согласия автора не допускается внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. ***Право на переработку*** произведения, т.е. на создание производного произведения, является правомочием по использованию исключительного права автора и может быть передано автором другому лицу ([подп. 9 п. 2 ст. 1270](#) ГК).

***Право на обнародование*** (ст. 1268 ГК) позволяет автору решать вопрос о готовности произведения для вынесения на суд публики. Содержание данного права состоит в том, что автор может самостоятельно

осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения.

Способы обнародования ([п. 1 ст. 1268 ГК](#)):

- опубликование произведения,
- его публичный показ,
- публичное исполнение,
- сообщение в эфир или по кабелю
- иные способы.

Очевидна его тесная, практически неразрывная связь с имущественными правами, поскольку осуществление права на обнародование является той предпосылкой, без которой невозможно использование произведения и, следовательно, осуществление исключительного права.

*Характеристика права на обнародование в ГК дополнена двумя важными аспектами.*

- Во-первых, установлено, что *автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения* ([п. 2 ст. 1268 ГК](#)). Данная норма должна предотвратить возникновение споров в тех случаях, когда в авторском договоре не оговорен вопрос об обнародовании произведения: сам факт заключения договора, в котором предусмотрен какой-либо способ использования произведения, будет рассматриваться как согласие автора на обнародование произведения, передаваемого заказчику, т.е. как реализация права на обнародование.

- Во-вторых, в отношении произведений, не обнародованных при жизни автора, прямо предусмотрена *возможность их обнародования после смерти автора* лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если такое обнародование не противоречит воле автора, определенно выраженной им в письменной форме: в завещании, письмах, дневниках и т.п. ([п. 3 ст. 1268 ГК](#)).

Право автора на обнародование предполагает возможность отказа автора от ранее принятого решения об обнародовании произведения путем использования своего *права на отзыв* (данное право относится к иным правам – ст. 1269 ГК).

**Исключительное право** – это право автора или иного правообладателя использовать произведение любым не противоречащим закону способом. Автор или иной правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение ([п. 1 ст. 1270 ГК](#)).

Исключительное право является имущественным, оборотоспособным, носит срочный характер и, как и личные неимущественные права, является абсолютным.

Обладатель исключительного права может не только сам использовать произведение, но и по своему усмотрению разрешать или запрещать третьим лицам использование произведения.

А.П. Сергеев выделяет в *исключительном праве использования два аспекта*: позитивный (правообладатель совершает самостоятельные действия, связанные с использованием объекта) и негативный (право правообладателя запрещать использование объекта другим лицам, кроме случаев, когда такое использование в соответствии с законодательством не является нарушением исключительных прав).

П.2 ст.1270 ГК приведен примерный *перечень способов использования произведения* (11 способов, список открыт):

1. воспроизведение произведения, т.е. изготовление одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, запись на электронные носители и в память ЭВМ.

2. распространение произведения (продажа или иное отчуждение его оригинала или экземпляра)

3. публичный показ произведения

4. публичное исполнение произведения. Основное различие между показом произведения и его исполнением состоит в том, что при публичном показе произведение или какая-то его часть просто демонстрируется публике, тогда как во втором случае произведение доводится до зрителей или слушателей путем совершения действий исполнителем, выражающихся в пении, танце, декламации и т.д. Публичность означает, что показ и исполнение в кругу семьи и специалистов не влекут правовых последствий предусмотренных законом.

5. прокат оригинала или экземпляра произведения (не применимо для программ ЭВМ).

6. импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения. Под импортом следует понимать пересечение экземплярами произведения гос. границы РФ и возможное последующее растаможивание этого товара в целях последующего распространения как на территории РФ так и в зарубежных странах.

7. сообщение в эфир (по радио или телевидению)

8. сообщение по кабелю.

9. перевод или другая переработка произведения.

10. практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта. Без согласия правообладателя нельзя повторно реализовать соответствующий проект.

11. доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору. Это право реализуется в праве на размещение произведения в сети Интернет, которое включает и право



определять режим и условия такого использования (платный или бесплатный, общедоступный или ограниченный).

В отношении всех вышеперечисленных действий, независимо от того, совершаются ли такие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, *необходимо получать разрешение у правообладателя.*

**Срок действия авторского права.** Исключительное право действует на протяжении *всей жизни автора произведения, в момент создания которого это право возникло, а также 70 лет после смерти автора.* По истечении указанного срока произведение переходит в общественное достояние, то есть может свободно использоваться любым лицом без согласия кого бы то ни было и без выплаты вознаграждения. После смерти автора его имя, авторство и неприкосновенность в отношении конкретного произведения охраняются бессрочно.

### **Иные права.**

**Право на отзыв произведения** (ст.1269 ГК) - это право автора отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения при условии возмещения автором убытков, причиненных таким решением лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения. Право на отзыв не применяется к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, вошедшим в сложный объект ([ст. 1240](#) ГК).

**Право доступа** (ст. 1292 ГК) заключается в праве автора произведения изобразительного искусства - художника, скульптора и др. требовать от собственника оригинала созданного им произведения предоставления возможности осуществлять его воспроизведение, в целях реализации своего исключительного права (в случаях, предусмотренных [ст. 1291](#) ГК). Автор не может требовать от собственника доставки произведения ([п. 1 ст. 1292](#) ГК). В отношении произведений архитектуры законом установлено также, что автор вправе требовать от собственника оригинала такого произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если иное не предусмотрено договором ([п. 2 ст. 1292](#) ГК).

**Право следования** (ст. 1293 ГК) также является специфическим правом, распространяющимся на авторов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений. Существование такого права теоретически должно способствовать получению авторами дополнительных доходов в виде процентных отчислений от сумм, вырученных третьими лицами (галереями, художественными салонами, магазинами и т.п.) от публичных перепродаж созданных и ранее отчужденных авторами произведений. Право следования имеет имущественный характер, но тесно связано с личностью автора. Этим объясняется то, что данное право является в целом неотчуждаемым.

## **Ограничения исключительного права на произведение ([статьи 1272 - 1280](#)).**

В сфере авторского права к таким ограничениям, устанавливаемым законом в общественных интересах, относятся случаи свободного использования произведений науки, литературы и искусства, перечисленные в [ст. 1272 - 1280](#) ГК. Свободное использование произведений осуществляется без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты ему вознаграждения.

В [статье 1272](#) ГК речь идет о действии так называемого **принципа исчерпания прав**, ограничивающего право на распространение произведения. Его суть заключается в том, что если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот путем их продажи или иного отчуждения, то допускается их дальнейшее распространение без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения. Гражданским [кодексом](#) принципу исчерпания прав придан *территориальный характер*, в определенной мере сузивший пределы его применения. Теперь принцип исчерпания прав распространяется лишь на те произведения, которые введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации. То есть, если человек купил книгу в магазине на территории Российской Федерации, он может в дальнейшем свободно подарить ее, перепродать или обменять. С целью устранения возможных противоречий в практике применения нормы, содержащейся в [ст. 1272](#) ГК, в нее включена оговорка о том, что изложенный в ней принцип исчерпания прав не распространяется на случай, предусмотренный [ст. 1293](#) ГК, т.е. на право следования в отношении оригиналов произведений изобразительного искусства.

## **Распоряжение исключительным правом на произведение и переход этого права к другим лицам ([статьи 1283 - 1291](#) ГК).**

Гражданский кодекс вводит новый для авторского права вид договора - **договор об отчуждении** исключительного права на произведение. По этому договору автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права.

По авторскому **лицензионному договору** одна сторона - автор или иной правообладатель (лицензиар) обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

В случае заключения авторского лицензионного договора лицензиат может использовать произведение лишь в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены таким договором.

Различаются *два вида лицензионных договоров*:

- простая (неисключительная) и
- исключительная лицензия, причем, если договором не



предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

Предусмотрен *специальный порядок заключения лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных*. Допускается заключение правообладателем с каждым пользователем *договора присоединения*, условия которого излагаются на приобретаемом экземпляре программы для ЭВМ или базы данных или на их упаковке. Считается, что пользователь дал согласие на заключение соответствующего лицензионного договора, если он начал использование такой программы или базы данных.

Согласно [пункту 5 статьи 1233](#) ГК *исключительное право может быть предметом залога*. В этом и в иных случаях, предусмотренных законом, на исключительное право на произведение может быть обращено взыскание. Однако эта возможность существует лишь в тех случаях, когда исключительное право принадлежит *не самому автору и не его наследникам, а любым другим лицам*, к которым оно перешло, например, на основании договора об отчуждении исключительного права на произведение. В целях защиты интересов автора обращение взыскания на принадлежащее ему исключительное право не допускается ([п. 1 ст. 1284](#) ГК). Вместе с тем взыскание может быть обращено на права требования автора к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на произведение и по авторским лицензионным договорам, а также на доходы, полученные автором от использования произведения. Иными словами, Гражданским кодексом разрешено обращение взыскания на имущественные требования и на доходы, вытекающие из распоряжения самим автором его исключительным правом, но запрещено распоряжение этим правом помимо воли автора.

Взыскание также может быть обращено на право использования произведения, принадлежащее лицензиату. Причем в этом случае при продаже принадлежащего лицензиату права использования произведения с публичных торгов закон предоставляет автору преимущественное право его приобретения ([п. 2 ст. 1284](#) ГК). Это правило позволяет создать дополнительные гарантии защиты интересов автора, которому может быть небезразлично, к кому и на каких условиях перейдет право использования его произведения.

Существенными особенностями обладает также *договор авторского заказа*, который направлен на создание произведения в будущем и может быть заключен в отношении различных видов произведений (литературных, музыкальных, изобразительного искусства и т.д.). Содержание этого договора заключается в том, что одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме ([абз. 1 п. 1 ст. 1288](#) ГК).

Особенности договора авторского заказа определяются тем, что он заключается в отношении произведения, которое *еще не существует и будет создано лишь в перспективе*. Поэтому наряду с условием о предмете договора - создании обусловленного произведения науки, литературы или искусства - существенным для договора авторского заказа является также условие о передаче произведения заказчику в установленный срок ([п. 1 ст. 1289](#) ГК). Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным.

#### **6. Права, смежные с авторскими.**

Смежные права впервые получили правовую охрану в нашей стране на основании [статей 141 - 143](#) Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. Указанные нормы действовали в Российской Федерации ровно год - с 3 августа 1992 г. по 3 августа 1993 г., когда вступил в силу [Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах"](#)

С принятием части четвертой Гражданского [кодекса](#) РФ к традиционным объектам смежных прав (исполнения, фонограммы, передачи (сообщения) в эфир или по кабелю радио- или телепередач) добавились новые объекты смежных прав (содержание баз данных, произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные публикатором после их перехода в общественное достояние).

Правовая охрана смежных прав (*neighboring rights, droits voisins*) в мировой практике введена сравнительно недавно.

На международном уровне объекты смежных прав получили правовую охрану в соответствии с положениями Международной [конвенции](#) по охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций, заключенной в Риме 26 октября 1961 г. (далее - Римская конвенция), к которой Россия присоединилась с 26 мая 2003 г.

Российская Федерация участвует также в [Конвенции](#) об охране интересов производителей фонограмм от 29 октября 1971 г. (с 13 марта 1995 г.), Конвенции о нераспространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники от 24 мая 1974 г. (с 20 января 1989 г.) и [Договоре](#) ВОИС по исполнениям и фонограммам от 20 декабря 1996 г. (с 5 февраля 2009 г.).

#### **Объекты смежных прав (п.1. ст.1304 ГК).**

Как было сказано выше, перечень объектов смежных прав включает *три традиционных объекта*:

- исполнения,
  - фонограммы,
  - сообщения в эфир или по кабелю
- и два новых:*
- содержание баз данных,
  - обнародование публикатором произведения.

В перечне [пункта 1 ст. 1225](#) закреплены либо результаты интеллектуальной деятельности, либо приравненные к ним средства индивидуализации. Указанный перечень является закрытым, и это обстоятельство приводит к явному противоречию с перечнем объектов смежных прав. Ведь из перечня объектов смежных прав *только исполнения артистов - исполнителей и дирижеров и постановки режиссеров - постановщиков спектаклей можно признать результатами интеллектуальной творческой деятельности*. Деятельность изготовителей (фонограмм, баз данных), вещательных организаций и публикаторов может быть квалифицирована как **организационно-техническая**.

По общему правилу для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

**Право на исполнение** (ст. 1313-1321 ГК).

**Исполнителем** (автором исполнения) признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение. В данном качестве выступают:

- **артист-исполнитель** (актер, певец, 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 культурного номера), а также

- **режиссер-постановщик** спектакля (лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления) и

- **дирижер**.

Как следует из вышеизложенного определения, деятельность исполнителя является творческой. По смыслу [ст. 1313](#) ГК не признаются исполнителями так называемые "технические исполнители" (статисты, участники массовок и т.п.), т.е. не творческие исполнители.

*Объектом права на исполнение является собственно **исполнение**, т.е. представление (постановка, показ) произведений литературы, искусства или народного творчества*. Иными словами, исполнением считается *сам процесс творческой деятельности, а не результат такой деятельности*. К категории "исполнение" формально юридически нельзя причислить некоторые виды экзотических исполнений (например, имитация пения птиц), поскольку, в соответствии с законом, исполнение может относиться только к представлению произведений литературы, искусства и народного творчества.

Термин "исполнение" в отношении режиссера-постановщика является условным, а его творческая деятельность во многом сходна с творческой деятельностью режиссера - постановщика аудиовизуального произведения, на которое он имеет авторское право.

**Содержание прав исполнителя.** В пункте 1 ст. 1315 ГК РФ изложен исчерпывающий перечень субъективных гражданских прав исполнителя, включающий одно имущественное право - исключительное право на исполнение и три личных неимущественных права - право авторства, право на имя и право на неприкосновенность исполнения.

#### **Право на фонограмму.**

Под фонограммой согласно подпункту 2 п. 1 ст. 1304 ГК РФ понимается любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение. Данное определение понятия "фонограмма" практически совпадают с соответствующим определением, предусмотренном статьей 2 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам.

В предложении первом статьи 1322 ГК РФ определено понятие "изготовитель фонограммы": лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков. Данное определение также имеет своим источником статью 2 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам. Судя по определению, изготовителем фонограммы может быть как физическое, так и юридическое лицо.

Выражение "лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность" следует понимать расширительно. Такое лицо может самостоятельно изготовить фонограмму, включая возможность поручения такого изготовления служащему в случае юридического лица, либо выступить в качестве заказчика в договоре подряда на изготовление фонограммы.

**Содержание прав на фонограмму.** В соответствии с пунктом 1 ст. 1323 ГК РФ изготовителю принадлежат:

- исключительное право на фонограмму, являющееся имущественным,
- и ряд неимущественных прав:
  - право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования
  - право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании,
  - право на обнародование фонограммы.

По смыслу положений пункта 5 ст. 1229 ГК РФ право на вознаграждение входит в состав исключительного права, что подтверждено в пункте 10.1 Постановления N 5/29.

В пункте 3 ст. 1323 ГК указано: права изготовителя фонограммы признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав и прав исполнителей. Таким образом, в случае, например, прекращения авторских прав и прав исполнителя на записанное произведение права изготовителя фонограммы продолжают свое действие. Кроме того,

возможен эффект кумуляции прав, например, если автор произведения (исполнения) осуществит запись фонограммы, то дополнительно к имеющимся у него правам он приобретает права на фонограмму.

### **Смежные права организаций эфирного и кабельного вещания.**

Под объектом смежных прав вещательных организаций понимается *сообщение (вещание)*, т.е. *сам процесс передачи такими организациями радио- или телепередач* (подп. 4 п. 1 ст. 1304).

Деятельность вещательных организаций является организационно-технической, не отвечает критериям творчества, поэтому ее результаты не могут быть признаны результатом интеллектуальной деятельности, отвечающими требованиям статей 1225, 1226 и 1228 ГК РФ. Кодекс предоставляет охрану не творческой деятельности, а *инвестициям вещательных организаций*.

### **Право изготовителя базы данных.**

Компиляции данных (базы данных) или другой информации в любой форме, которые по подбору и расположению их содержания представляют результат творчества, должны охраняться как таковые (т.е. подлежат охране авторским правом). Однако такая охрана не распространяется на сами данные или информацию (не подлежат охране содержание данных) (ст. 5 Договора ВОИС по авторскому праву, п. 2 ст. 10 Соглашения ТРИПС). Объем охраны, предоставляемой базам данных авторским правам, ограничен, поскольку авторское право не распространяется на содержание баз данных. В результате существенные затраты на сбор информации, составляющие обычно самую трудоемкую часть создания базы данных, оказались без адекватной правовой охраны.

В ГК РФ дано определение базы данных относительно составного произведения (сборника): базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены с помощью ЭВМ (п. 2 ст. 1260 ГК РФ).

Указанное определение базы данных является общим как для "творческих баз данных", охраняемых авторским правом, так и для "нетворческих" баз данных, имеющих организационно-технический характер, которые охватываются смежными правами.

**Изготовитель базы данных.** Деятельность изготовителя базы данных не отвечает признакам творчества согласно статье 1257 ГК РФ. Это сугубо организационно-техническая работа, не имеющая никакого отношения к творческой деятельности, что подтверждается пунктом 1 ст. 1333 ГК РФ, согласно которому изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. 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.

В п.2 ст. 1333 ГК перечислены права, принадлежащие изготовителю базы данных:

- исключительное право, являющееся имущественным правом;
- право на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования, имеющее неимущественный характер.

В законе в полной мере не раскрыто понятие "*существенные затраты*" (финансовые, материальные, организационные или иные), требуемые изготовителю для создания базы данных. Установлен количественный критерий существенности затрат: при отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных ([абзац второй п. 2 ст. 1260](#)). Как следует из вышеизложенного, данная норма сформирована в виде опровержимой презумпции, так что изготовитель не может быть уверен в том, что выполнив количественный показатель, его база данных будет отвечать установленным требованиям существенности затрат и пользоваться правовой охраной.

### **Право публикатора на произведение науки, литературы или искусства.**

Введение в России права публикатора в качестве нового вида смежных прав произошло под влиянием европейского права. Введение института права публикатора носит явную социальную направленность - стимулирование поиска и опубликования ранее неопубликованных произведений. Согласно требованиям [ГК РФ](#) деятельность публикатора не может быть признана творчеством в обычном понимании данного слова, это своего рода научно-популярная деятельность, не ведущая к созданию результатов интеллектуальной деятельности.

В соответствии с [п. 1 ст. 1337 ГК РФ](#) *публикатором* признается гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения, науки литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние ([ст. 1282](#)) либо находящееся в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом.

Как следует из вышеизложенного, субъектом права на необнародованное произведение не может быть юридическое лицо. Публикатор - это всегда гражданин.

Вместе с тем юридическое лицо может приобрести исключительное право использовать произведение у публикатора-гражданина, поскольку последний согласно предложению второму [п. 1 ст. 1339 ГК РФ](#) может

распоряжаться указанным исключительным правом. Это обстоятельство необходимо учитывать, например, во взаимоотношениях организации и ее служащего в целях соблюдения правил возникновения права публикатора на произведение науки, литературы и искусства.

Право публикатора не может возникнуть в отношении объектов, не являющихся объектами авторского права, в частности, относительно произведений народного творчества (фольклора).

В [статье 1338](#) ГК РФ установлены права публикатора:

- исключительное право публикатора на обнародованное им произведение, являющееся имущественным правом;

- право на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения, являющееся, по сути, личным неимущественным правом.

### Тема № 3. Патентное право

- 1. Понятие патентного права в объективном и субъективном смысле.**
- 2. Источники правового регулирования патентного права.**
- 3. Субъекты патентного права.**
- 4. Объекты патентного права.**
- 5. Содержание патентного права.**
- 6. Срок действия патентного права.**
- 7. Ограничение патентного права.**

#### *Основная литература*

1. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.Р. Изобретательское право. М. 1960.
2. Бромберг Г.В. Основы патентного права: учебное пособие. – М.: Изд-во ИНИЦ Роспатента, 2000. – 172 с.
3. Патентное право. Комментарий Главы 72 Гражданского кодекса РФ / Под ред. П.В. Крашениникова. М. 2010.
4. Пиленко А.А. Право изобретателя. – М.: Статут, 2005. – 779 с.

#### *Дополнительная литература*

4. Бромберг Г.В. Основы патентного права: учебное пособие. – М.: Изд-во ИНИЦ Роспатента, 2000. – 172 с.
5. Мельников В. Промышленный образец как возможный объект авторского права// Интел. собственность. Авторское право и смежные права. – 2006. - № 10. – С. 54-61.
6. Митюшкина И.В., Абрамова И.П. Экспертиза заявки на полезную модель // Патенты и лицензии. – 2006. - № 5. – С. 17-21.
7. Патентное законодательство зарубежных стран. - М.: Прогресс, 1987. - 654 с.
- Пиленко А.А. Право изобретателя. – М.: Статут, 2005. – 779 с.

#### **1. Понятие патентного права в объективном и субъективном смысле.**

Патентное право *в объективном смысле* – это система правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с созданием, использованием и охраной изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, т.е. результатов интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и сфере художественного конструирования.

Патентное право *в субъективном смысле* – это интеллектуальное право, представляющее собой *совокупность юридических возможностей, возникающих относительно изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.* на изобретения, полезные модели и промышленные образцы.



Для возникновения патентного права требуется не только факт создания объекта (изобретения, полезной модели или промышленного образца), но и *подача заявки на получение патента с последующей государственной регистрацией.*

## **2. Источники**

С 01.01.08 г. институт патентного права регулируется главой 72 ГК РФ.

Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.

Договор о патентной кооперации 1970 г.

Инструкция к договору о патентной кооперации.

Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации. (СССР присоединился в 1976 г.)

Евразийская патентная конвенция 1994 г.

Договор о патентном праве. Женева. 2005 г.

Административные регламенты (напр.: Административный регламент по заявкам на выдачу патента на промышленный образец от 29.10.2008 № 325)

## **3. Субъекты патентного права.**

Субъекты патентного права могут быть разделены на две группы: 1) авторы и соавторы изобретений, полезных моделей, промышленных образцов; 2) патентообладатели.

*Автор* – это гражданин, творческим трудом которого создано изобретение, полезная модель или промышленный образец. При отсутствии доказательств иного автором считается лицо, указанное в качестве такового в заявке на получение патента.

*Соавторы* - это граждане, совместным творческим трудом создавшие одно изобретение, полезную модель или промышленный образец.

*Патентообладатель* – это лицо, на имя которого выдан патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

## **4. Объекты патентного права.**

В действующем российском законодательстве предусмотрены три вида объектов патентного права: изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Каждый из этих трех видов объектов должен отвечать установленным законом требованиям (*условиям охраноспособности (патентоспособности).*

### **Изобретение.**

*Изобретение* – это *техническое решение* в любой области, относящееся к *продукту* (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или *способу*

(процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств) (п. 1 ст.1350 ГК РФ).

Под *«решением»* понимается содержащееся в предложении заявителя изобретения *правило деятельности*, в соответствии с которым осуществляется изобретение.

*Технический характер* решения выражается в получаемом при его реализации техническом результате, техническом эффекте. Технический результат может выражаться, например, в снижении (повышении) коэффициента трения; в снижении вибрации работающих механизмов; в улучшении кровоснабжения при артериальных заболеваниях; в локализации действия лекарственного препарата, в снижении его токсичности; в повышении иммуногенности вакцины; в повышении устойчивости растения к фитопатогенам; в получении антител с определенной направленностью; в повышении оперативной памяти компьютера и т.п.

Если оценка конкретного предложения как технического решения определяется характером самого предложения (его содержанием), то другие критерии патентоспособности устанавливаются путем сопоставления заявленного предложения с уже известными техническими решениями.

Для того, чтобы быть запатентованным (охраняемым патентным правом) изобретение должно соответствовать *трем критериям*:

- 1) новизна;
- 2) изобретательский уровень;
- 3) промышленная применимость.

#### ***Новизна.***

Основной критерий новизны - *неизвестность* предполагаемого изобретения исходя из *уровня техники*, достигнутого на дату приоритета изобретения (дата приоритета определяется по дате подачи заявки на получение патента в Роспатент).

*Неизвестность*. В России к изобретениям предъявляется требование *мировой (абсолютной) новизны*. Т.е. патентованию новшества препятствует раскрытие его сущности в разного рода публичных сообщениях, в сведениях об открытом применении изобретения и в других общедоступных источниках как в России, так и за рубежом. При этом принимается во внимание объем информации. Сведения общего характера, не раскрывающие *принципиального решения* (сущности изобретения), не порочат новизну изобретения. И не менее важно, насколько доступен для широкого круга лиц сам источник информации об изобретении. Закрытые публикации, закрытая документация, в том числе секретная, во внимание не принимаются. Содержащиеся в них сведения о новых технических достижениях не порочат новизну изобретения, заявленного в общем порядке, установленном законом, т.е. в открытом режиме.

Автору и заявителю изобретения предоставляется *«льгота по новизне»*: если информация об изобретении была *ими опубликована* или иным образом *разглашена* (скажем, другими лицами, получившими от них прямо или косвенно эту информацию) не более чем за шесть *месяцев до подачи заявки* на изобретение, то такое раскрытие сущности изобретения не препятствует патентованию.

В *уровень техники* для проверки новизны изобретения включаются:

- *все изобретения и полезные модели, запатентованные в РФ,*
- *поданные в России заявки на изобретения и полезные модели с более ранней датой приоритета.* Если сведения о такой заявке еще не опубликованы в официальном бюллетене патентного ведомства, она не препятствует патентованию. Однако впоследствии такая заявка (после ее опубликования) может стать основанием для аннулирования выданного патента с более поздним приоритетом, о чем эксперт должен предупредить заявителя.

#### ***Изобретательский уровень.***

Изобретательский уровень по существу служит дополнительной качественной характеристикой новизны изобретения (абз. 2 п. 2 ст. 1350 ГК). Для признания изобретательского уровня технического решения оно не должно быть очевидным для *специалиста*, т.е. не должно явным образом (логически) следовать из *уровня знаний*, которыми может обладать такой специалист на дату приоритета изобретения. При оценке заявленного объекта на соответствие данному критерию оценивается *степень творчества*, размер «творческого шага». Иными словами, изобретение должно представлять собой переход на *новый технологический уровень*. Если путь, которым достигается этот переход, ясен любому среднему специалисту в соответствующей области, то заявленный объект не имеет изобретательского уровня. В Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на изобретения (утверждены Приказом Роспатента от 6 июня 2003 г. N 82) предусмотрен примерный перечень условий, свидетельствующих о наличии или отсутствии изобретательского уровня (п. 19.5.3).

#### ***Промышленная применимость.***

Под промышленной применимостью (п. 4 ст. 1350 ГК) понимается пригодность изобретения к использованию в какой-либо сфере человеческой деятельности, включая промышленность, сельское хозяйство, здравоохранение. Испрашивая патент на изобретение, заявитель должен указать в его описании *назначение изобретения*, а также *средства и методы*, с помощью которых возможно *осуществить изобретение* в том виде, как оно охарактеризовано в каждом из пунктов формулы изобретения.

Промышленная применимость должна быть подтверждена данными об осуществимости изобретения. *Осуществимость* изобретения означает

возможность его неоднократного воспроизведения (его *повторимость*) с помощью правил и средств, предложенных в решении. Поэтому не признаются патентоспособными решения, основанные на принципах, противоречащих признанным научным положениям и законам природы. Такое противоречие обычно свидетельствует об отсутствии решения. Типичным примером неосуществимого "изобретения" является предложение о создании "вечного двигателя".

Закон (п. 1 ст. 1350 ГК) различает **два основных вида объектов**, к которым могут относиться патентоспособные технические решения:

- *продукт* (в частности, устройства, вещества, штаммы микроорганизма, культура клеток растений или животных) и
- *способ* (процесс осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Под *материальными объектами и материальными средствами* понимаются не только материальные продукты, но и, например, энергия. Патенты также выдаются на способы лечения, а также диагностики заболеваний людей и животных.

ГК определяет **круг объектов, которые исключаются из патентной охраны**. Это предложения, относящиеся к двум основным группам.

Во-первых, предложения, *не содержащие технических решений*, в частности открытия, научные теории и математические методы, правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности (подп. 1, 2, 4, 6 п. 5 ст. 1350 ГК).

И во-вторых, результаты интеллектуальной деятельности, *подпадающие под иной режим охраны* независимо от того, содержат ли они технические решения (подп. 3, 5 п. 5, 6 ст. 1350 ГК), т.е. объекты, которым не предоставляется правовая охрана в качестве изобретений.

### **Полезная модель.**

Специальное законодательство о полезных моделях действует в странах, которые придерживаются преимущественно германской системы охраны технических новшеств. В России охрана полезных моделей была введена Патентным законом. Правовой режим полезных моделей во многом сходен с охраной изобретений, поскольку полезные модели также относятся к категории технических решений. Но есть и обусловленные спецификой этого охраняемого объекта особенности.

Полезная модель – это *техническое решение*, относящееся к *устройству* (п.1 ст.1351 ГК).

*Критерии патентоспособности:* новизна и промышленная применимость.

### ***Новизна.***

Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники (п.2. ст.1351 ГК).

В уровень техники включаются следующие сведения, при условии, что такие сведения стали общедоступными до даты приоритета полезной модели:

- опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленный объект (*требование мировой новизны*),
- и сведения о применении данного устройства в РФ (*критерий локальной новизны*, в отличие от изобретений). Сведения об использовании за пределами Российской Федерации не препятствуют патентованию полезной модели, в отличие от изобретений.

При оценке новизны полезной модели, как и изобретения, учитываются также все поданные другими лицами заявки с более ранним приоритетом на аналогичные технические решения (изобретения и полезные модели), опубликованные в официальном органе патентного ведомства (открытые для свободного ознакомления), а также запатентованные в России изобретения и полезные модели.

Так же, как и для изобретений, действует норма, предусматривающая «льготу по новизне» (п. 3 ст. 1351 ГК РФ).

**Промышленная применимость** определяется так же, как и в отношении изобретений.

**Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели** решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей; топологиям интегральных микросхем.

Основное отличие полезной модели от изобретения заключается в том, что к полезной модели не *предъявляется требование "изобретательского уровня"*, т.е. новизна устройства, заявленного в качестве полезной модели, может быть не столь существенной ("неочевидной"), как это требуется от изобретений. Поэтому полезные модели нередко называют *маленькими изобретениями*. Из-за того, что оба объекта очень близки по своему характеру, во всех странах, где они охраняются, в том числе в России, предусматривается *возможность преобразования заявки на изобретение в заявку на полезную модель с тем же приоритетом*.

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

*Критерии патентоспособности*: новизна и оригинальность.

ГК также определяет, что к *существенным признакам* промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов (абз.3 п.1 ст.1352 ГК).

**Новизна.** Промышленный образец является 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 (*требование мировой новизны*). При установлении новизны также учитываются при условии их более раннего приоритета все поданные в РФ другими лицами заявки на промышленные образцы, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо, и запатентованные в РФ промышленные образцы.

**Оригинальность.** Промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия (п.3 ст.1352 ГК РФ).

Норма, закрепленная в п. 4 ст. 1352 ГК РФ, устанавливает «льготу по новизне» для промышленных образцов.

**Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленных образцов:**

- решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;

- объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям;

- объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ (п. 5 ст. 1352 ГК).

*Классификация промышленных образцов по особенностям формы:*

- объемными (модели) (внешний вид станка, мотоцикла, телефонного аппарата, автомобиля, игрушки и т.д.)

- плоскостными (рисунки) (внешний вид ковра, косынки, платка, ткани и т.п.)

- представлять собой их сочетание.

**Двойственная природа промышленного образца.**

В отличие от изобретений и полезных моделей промышленные образцы представляют собой особый результат интеллектуальной деятельности, который должен воплощать:

- *технологию*, обеспечивающую как *функциональность* изделия,

- художественную *форму* изделия, отвечающую определенным эстетическим требованиям.

Двойственностью природы определяется двойственная возможность охраны данных объектов: как в рамках патентного, так и в рамках авторского права. Российское законодательство традиционно придерживалось патентной системы охраны промышленных образцов. Парижская конвенция также относит промышленные образцы к объектам промышленной собственности (ст. 4 Конвенции).

Также существует дискуссия о возможности *двойной (кумулятивной) охраны таких объектов* - и авторским, и патентным правом. Ответ на этот вопрос имеет серьезные практические последствия. В частности, *срок*

охраны авторских прав значительно превосходит срок патентной охраны промышленных образцов. Нормы авторского права (гл. 70 ГК) включают в круг объектов авторских прав дизайн, произведения изобразительного и декоративно-прикладного искусства (ст. 1259), которые, несомненно, могут выступать и в качестве промышленных образцов.

### **5. Содержание патентного права.**

Патентные права в субъективном смысле являются новым понятием, введенным ГК по аналогии с субъективными авторскими и смежными правами, являются интеллектуальными правами на изобретение, полезную модель, промышленный образец.

В содержание патентного права включаются следующие права:

- право авторства
- право на получение патента (впервые выделено как самостоятельное право),
- исключительное право.
- иные права (в случаях, предусмотренных ч. 4 ГК РФ, например, право на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца).

**Право авторства** – это право признаваться автором изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1356 ГК). Данное право является неотчуждаемым (необоротоспособным). Отказ от права авторства ничтожен.

Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца могут быть признаны *только конкретные физические лица*, творческим трудом которых созданы эти технические новшества (ст. 1347 ГК). Поэтому лица, оказавшие авторам содействие в любой форме (техническую, организационную, материальную или иную помощь), не признаются соавторами. Не относится к творческой деятельности также "контроль за выполнением соответствующих работ" (ст. 1228 ГК). Внесение этой нормы в ГК является ответом на нередкие судебные споры, возникающие по поводу разграничения творческой и организационно-управленческой деятельности при рассмотрении споров об авторстве на изобретения. Так, в одном из таких дел к авторам изобретения - сотрудникам лаборатории был предъявлен иск заведующим отделом, куда входила эта лаборатория. Он просил признать его соавторство и включить в число авторов. В подтверждение своего участия в разработке, содержащей запатентованное изобретение, ставшее предметом спора, истец ссылаясь на тот факт, что его подписи стоят на всей технической документации наряду с подписями обоих авторов. В ходе судебного заседания было установлено, что обязанности заведующего отделом ограничивались проверкой чертежей (о чем и свидетельствовала его подпись на чертежах). Суд не признал такое участие творческим вкладом в создание изобретения и отказал истцу в признании его авторства.

**Право на получение патента.** Первоначальное право на получение патента принадлежит автору. Оно оборотоспособно и может перейти к другому лицу:

- в порядке универсального правопреемства по общим нормам гражданского права,

- по договору (в том числе по трудовому договору). Такой договор заключается в письменной форме под страхом его недействительности. Причем если стороны не договорились иным образом, *риск получения в последующем отказа патентного ведомства* в выдаче патента (вследствие непатентоспособности заявленного изобретения, полезной модели или промышленного образца) принимает на себя заявитель.

**Исключительное право** на изобретение, полезную модель или промышленный образец – это *право использования* указанных объектов *любым не противоречащим закону способом*, в том числе путем изготовления, применения, предложения к продаже, продажи или иного введения в гражданский оборот и др. (п. 2 ст. 1358 ГК РФ). Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом.

#### **6. Срок действия патентного права.**

Исключительное право на изобретение, полезную модель и промышленный образец возникает со дня *подачи первоначальной заявки на получение патента* (п.1. ст. 1363 ГК). С этого же момента исчисляется срок действия патента, удостоверяющего это право (*дата приоритета*). Однако *право на защиту исключительного права* возникает лишь с момента государственной регистрации изобретения, полезной модели и промышленного образца (абз.2 п.1 ст. 1363 ГК).

Срок действия исключительного права на изобретение составляет 20 лет, на полезную модель – 10 лет, на промышленный образец – 15 лет и исчисляется со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента.

Возможность продления сроков охраны объектов патентного права предусматривается п. 2-4 ст. 1363 ГК РФ.

По истечении срока действия исключительного права изобретение, полезная модель или промышленный образец переходят в общественное достояние, то есть могут свободно и безвозмездно использоваться любым лицом.

#### **7. Ограничение патентного права.**

Исключительное право создает юридическую *монополию на использование определенного объекта*, так как все другие лица, не являющиеся патентообладателями, не вправе без согласия последнего использовать запатентованный объект. Закон устанавливает ряд так называемых *«ограничений патентной монополии»*, т.е. случаев абсолютно или относительно *свободного использования запатентованных изобретений, полезных моделей или промышленных образцов*.



1. *Случаи свободного использования запатентованных И, ПМ и ПО.* Перечень таких случаев носит закрытый характер и закреплен в п.1-5 ст. 1359 ГК РФ. Например, использование И, ПМ, ПО в транспортном средстве, космической технике иностранных государств, когда они случайно находятся на территории РФ; использование при проведении научного исследования, эксперимента; в чрезвычайных обстоятельствах; для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с предпринимательством и др.

2. *Принцип исчерпания патентного права.* п.6 ст. 1359 ГК РФ. Не признается нарушением исключительного права введение в гражданский оборот товаров, в которых использованы запатентованные в РФ И, ПМ или ПО, если они были ранее введены в гражданский оборот законным путем на территории РФ самим патентообладателем или другим лицом с его разрешения (на основе лицензионного договора) (*национальный принцип исчерпания патентных прав*).

3. *Право преждепользования* (ст.1361 ГК). Данное право возникает у лица, которое до даты приоритета И, ПМ и ПО добросовестно использовало на территории РФ созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления. Такое лицо сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование такого решения без расширения объема такого использования. При этом право преждепользования м.б. передано др. лицу только вместе с предприятием, на котором имело место использование такого решения. Т.о. право преждепользования возникает при соблюдении двух необходимых условий: 1) использование должно начаться или к нему должны быть сделаны необходимые приготовления на терр. РФ до даты приоритета патента; 2) используемое тождественное решение должно быть создано независимо от автора запатентованного решения (самостоятельно).

4. *Право послепользования* (п.3 ст.1400 ГК РФ). Лицо, которое в период между датой прекращения действия патента на И, ПМ, ПО в связи с неуплатой вовремя пошлины за поддержание патента и датой публикации в официальном бюллетене сведений о восстановлении действия патента начало использование И, ПМ, ПО или сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования. Различие с правом преждепользования: преждепользователь – автор самостоятельно созданного творческого результата, который он своевременно не запатентовал, а послепользователь – применяет запатентованное чужое решение.

5. *Принудительная лицензия* (ст.1362 ГК РФ). Решение о выдаче принудительной простой (неисключительной) лицензии принимается в судебном порядке в следующих случаях: 1) При недостаточном объеме

использования патентообладателем запатентованного И, ПМ, ПО; 2) когда использование одного патента на изобретение (так называемого зависимого патента) невозможно без использования другого запатентованного ранее изобретения.

**Тема № 4. Права на средства индивидуализации товаров, работ, услуг, юридических лиц и предприятий**

- 1. Правовая охрана фирменных наименований.**
- 2. Правовая охрана товарных знаков и знаков обслуживания.**
- 3. Правовая охрана наименований мест происхождения товаров.**
- 4. Правовая охрана коммерческих обозначений.**

*Дополнительная литература*

2. Раевич С.И. Исключительные права. Права на товарный знак, промышленный образец, авторское право. - Л., 1926. - 137 с.
4. Богуславский М.М. Авторское право и товарные знаки// Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сборник статей/ Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – С. 187-208.
5. Гаврилов Э.П. Разграничение авторских произведений и товарных знаков// Патенты и лицензии. – 2003. - № 3. – С. 22-27.
6. Герман П.В. Охрана цвета в качестве товарного знака// Патенты и лицензии. – 2006. - № 5. – С. 24-30.
7. Григорьев А. ГАТТ и географические указания //Интеллектуал. собственность. -1995. - № 1/2. - С.14-18.
8. Корчагин А.Д. Права Российской Федерации на средства индивидуализации// Патенты и лицензии. – 2005. - № 2. – С. 2-8.
9. Орлова В.В., Молчанова А.А. Географические указания и товарные знаки: конфликт и пути решения// Патенты и лицензии. – 2005. - № 10. - С. 45.

**1. Правовая охрана фирменных наименований. (Гл. 76 ГК РФ. §1.)**

Фирменное наименование – это наименование, под которым юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте.

Фирменные наименования, в отличие от товарных знаков, знаков обслуживания и НМПТ, индивидуализируют *не объекты, а субъектов гражданского оборота.*

**Принципы фирменного наименования.** Фирменное наименование должно отвечать принципам исключительности и постоянства.

*Принцип исключительности* означает, что фирменное наименование одной коммерческой организации не может совпадать или быть сходным до степени смешения с фирменным наименованием другой коммерческой организации, осуществляющей аналогичную деятельность (п. 3 ст. 1474 ГК РФ). Принцип исключительности связан с основной

функцией фирмы – индивидуализацией юридического лица в обороте. Поэтому закон не допускает, чтобы фирма состояла только из слов, обозначающих род деятельности (п. 2 ст. 1473 ГК РФ). Например, ООО «Туристическая компания» или ОАО «Магазин мебели» нельзя признать фирменными наименованиями, поскольку в данном случае речь идет о той деятельности, которую осуществляет коммерческая организация, но не об индивидуализации организации в рамках осуществления деятельности.

*Принцип постоянства* фирмы означает, что любые изменения, связанные с организацией деятельности юридического лица (смена участников, изменение местонахождения, переизбрание гендиректора и т.д.) не имеют влияния на фирму, которая остается прежней.

**Содержание фирменного наименования.** Фирменное наименование состоит из двух частей: указание на организационно-правовую форму коммерческой организации и собственного наименования юридического лица.

*Требования к организационно-правовой форме в составе фирменного наименования.* Указание на тип АО (открытое/закрытое). ГУП: указание на принадлежность к РФ или субъекту РФ (например, федеральное ГУП).

*Требование к собственно наименованию в составе фирменного наименования:* иногда закон обязывает учредителей включать соответствующее указание на вид осуществляемой деятельности в фирменное наименование (напр., ФЗ Об инвестиционных фондах содержит требования о включении в фирменное наименование инвестиционного фонда слов «инвестиционный фонд», ФЗ О банках и банковской деятельности: фирменное наименование кредитной организации должно содержать слова «банк» или «небанковская кредитная организация», Закон О сельхозкооперации: «колхоз» и др.). П. 4 ст. 1473 ГК РФ содержит перечень ограничений наименований. В него не могут включаться: 1) полные/сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований; 2) полные/сокращенные официальные наименования федеральных органов гос.власти; 3) полны/сокращенные наименования международных, межправительственных организаций; 4) полные/сокращенные наименования общественных объединений; 5) обозначения, противоречащие общественным интересам. Включение в наименование слов «Россия», «Российская Федерация» и производных слов допускается по разрешению, выдаваемому в порядке, установленном Правительством РФ (подача заявки в Минюст для утверждения Правительством 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.

*Содержание исключительного права на фирменное наименование* - возможность использовать соответствующее фирменное наименование в качестве средства индивидуализации 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. Исключительное право на фирменное наименование *не оборотоспособно, распоряжение им не допускается*. Нельзя признать юридическую силу за соглашениями об уступке фирменного наименования, юридическое лицо не может существовать, не имея фирменного наименования.

Наличие исключительного права на фирменное наименование означает не только невозможность использования аналогичного (или сходного до степени смешения) фирменного наименования, но и определенные ограничения в отношении иных средств индивидуализации, тождественных или сходных с внесенным в государственный реестр фирменных наименований. В то же время сам правообладатель вправе использовать фирменное наименование или отдельные его элементы в принадлежащем ему товарном знаке, знаке обслуживания, причем у него в этом случае возникают два различных исключительных права: право на фирму и право на товарный знак.

## **2. Правовая охрана товарных знаков и знаков обслуживания. (Гл. 76 ГК РФ. §2)**

Товарный знак и знак обслуживания – это обозначения, служащие для индивидуализации товаров, работ или услуг юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Товарный знак и знак обслуживания не дифференцируются с точки зрения правового режима (п. 2 ст. 1477 ГК РФ).

***Условия охраноспособности товарного знака (знака обслуживания).***

1. *Различительная способность* (п.1 ст. 1483 ГК РФ) – условие фактического характера. Обозначение (слово/ изображение) выполняет функции товарного знака, если способствует отличию товара от иных товаров.

2. *Принципы правовой охраны*, несоблюдение которых влечет невозможность регистрации обозначения в качестве товарного знака:

- *принцип истинности*. Обозначения не должны быть ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

- *принцип соблюдения общественных интересов, гуманности и морали* (подп. 2 п.3 ст. 1483 ГК РФ). Оскорбительные слова и выражения,

изображения насилия не могут получить пр. охрану в качестве товарных знаков.

- *принцип соблюдения общепринятых и официальных символов*, знаков и др. обозначений. Обозначению не может быть предоставлена правовая охрана, если оно состоит только из элементов: гос. символы, герб, флаг, наименования международных организаций, наименований объектов культурного наследия и т.д.

**Виды товарных знаков** (ст. 1482 ГК РФ). В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании. В отдельных случаях в мировой практике были зарегистрированы в качестве товарных знаков обонятельные товарные знаки («запах свежескошенной травы» для теннисных мячей, «запах малины» для моторного масла). Но в целом, патентные ведомства отказывают в регистрации подобных знаков ввиду отсутствия различительной способности и невозможность представить их в графической форме (в виде букв, линий, изображений и т.д.).

Товарные знаки также можно разделять в зависимости от *классов* товаров и услуг, к которым они применяются. Данные классы устанавливаются в соответствии с Ницким соглашением о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 г.

Товарные знаки могут быть *общеизвестными* (ст. 1508-1509 ГК РФ) и не обладающими признаком общеизвестности. Правовая охрана предоставляется общеизвестному товарному знаку на основании решения Роспатента на основании двух взаимосвязанных условий общеизвестности: интенсивное использование и связанная с ним широкая известность у потребителей. Признание товарного знака общеизвестным расширяет границы правовой охраны данного обозначения. Такой товарный знак охраняется бессрочно, его охрана выходит за рамки класса соответствующих товаров.

Выделяют также *коллективный товарный знак* (ст. 1510- 1511 ГК РФ). Субъектом данного товарного знака является объединение лиц. Причем каждое лицо, входящее в такое объединение может наряду с коллективным использовать свой собственный товарный знак на производимые данным лицом.

**Функциями товарных знаков** являются индивидуализация товаров (работ, услуг), рекламирование, информирование о качестве товаров.

**Субъектом права на товарный знак** (обладатель исключительного права) может быть юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель.

Право на товарный знак возникает при условии *государственной регистрации* в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте), а также в случаях, предусмотренных международными договорами РФ.

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

На товарный знак возникает лишь одно право – исключительное, имущественное по своему характеру. Исключительное право на зарегистрированный в РФ товарный знак (знак обслуживания) действует на территории РФ и в отношении товаров (работ, услуг), указанных в свидетельстве. По своему содержанию - это *право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом*. В частности, такими способами могут быть: размещение зарегистрированного товарного знака на товарах (этикетках, упаковках товаров), которые предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории РФ, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию РФ. Использование исключительного права признается также размещение зарегистрированного знака на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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

Для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак правообладатель может использовать знак охраны, состоящий из латинской буквы «R» (латинской буквы «R» в окружности либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак»). Такой знак помещается рядом с товарным знаком и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории РФ.

Исключительное право на товарный знак действует в течение *10 лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию* товарного знака в Роспатент, этот срок может быть продлен неограниченное число раз по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года действия права, на 10 лет.

### **3. Правовая охрана наименований мест происхождения товаров.**

Наименование места происхождения товара (НМПТ) – это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

На использование НМПТ признается исключительное право производителей товаров, особые свойства которых исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. Исключительное право на НМПТ возникает при условии регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в иных случаях, предусмотренных международным договором РФ. Исключительное право удостоверяется свидетельством, которое действует в течение 10 лет со дня подачи заявки на НМПТ в Роспатент.

#### **4. Правовая охрана коммерческих обозначений.**

Коммерческое обозначение является средством индивидуализации предприятий (одного или нескольких одновременно) как объектов имущественных отношений. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

*Правообладателями* исключительного права на коммерческое обозначение являются:

- юридические лица
  - коммерческие
  - некоммерческие
- индивидуальные предприниматели.

*Критерии охраноспособности* (возникновение исключительного права). Коммерческое обозначение подлежит правовой охране в качестве средства индивидуализации если такое обозначение обладает (одновременное оба признака):

- достаточными различительными признаками,
- его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Государственной регистрации или выполнения иных формальностей для возникновения права на коммерческое обозначение не требуется.

*Прекращение исключительного права.* Исключительное право на



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

*Содержание права на коммерческое обозначение.*

- Исключительное право на коммерческое обозначение включает правомочие по его *использованию* в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

- Существуют ограничения по *распоряжению* исключительным правом на коммерческое обозначение. Исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется. Если коммерческое обозначение используется правообладателем для индивидуализации нескольких предприятий, переход к другому лицу исключительного права на коммерческое обозначение в составе одного из предприятий лишает правообладателя права использования этого коммерческого обозначения для индивидуализации остальных его предприятий.

Договорные способы передачи исключительного права на коммерческое:

- договор аренды предприятия,
- договором коммерческой концессии.

*Принцип «старшего права» при рассмотрении столкновений исключительных прав на средства индивидуализации.* Преимущество получает то исключительное право, которое возникло раньше.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее. Лицо, нарушившее данное правило, обязано по требованию правообладателя прекратить использование коммерческого обозначения и возместить правообладателю причиненные убытки.

Вывеска магазина рассматривается как один из видов коммерческого обозначения, форма его воплощения (использования).

## **Тема № 5. Права на селекционные достижения**

### **1. Понятие и условия охраноспособности селекционных достижений**

#### **2. Субъекты интеллектуальных прав на селекционные достижения**

#### **3. Содержание интеллектуальных прав на селекционные достижения**

#### ***Основная литература***

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая: Комментарий. Текст. Предметный указатель. – М.: Статут, 2007. – С. 352.

2. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева; Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – 715 с.

3. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. - М.: ТЕИС, 1996. - 704 с.

#### ***Дополнительная литература***

4. Интеллектуальная собственность: основные материалы. - Новосибирск, 1993: Т.1-2. - 357 с.

5. Левченко В.И. Правовое регулирование селекции // Сов. гос. и право. – 1981. - № 1. – С. 56.

### **1. Понятие и условия охраноспособности селекционных достижений**

Селекционные достижения (СД) – это сорта растений и породы животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, отвечающие требованиям, установленным гл. 73 ГК РФ.

Сорт растений – это группа растений, которая независимо от охраноспособности 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.

Охраняемыми категориями сорта растений являются клон, линия, гибрид первого поколения, популяция.

Порода животных – это группа животных, которая независимо от охраноспособности 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, то есть предназначенными для воспроизводства породы животными (племенными животными), их гаметами или зиготами (эмбрионами).

Охраняемыми категориями породы животных являются тип, кросс линий.

***Условия (критерии) охраноспособности селекционных достижений:***

- 1) новизна,
- 2) отличимость,
- 3) однородность,
- 4) стабильность.

1. Сорт растений или порода животных считаются новыми, если на дату 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 1 год до указанной даты, на территории другого государства – ранее чем за 4 года или, если это касается сортов винограда, древесных декоративных, древесных плодовых и древесных лесных пород, ранее чем за 6 лет до указанной даты.

2. Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента. При этом общеизвестным считается селекционное достижение, данные о котором находятся в официальных каталогах или справочном фонде либо которое имеет точное описание в одной из публикаций. Подача заявки на выдачу патента также делает селекционное достижение общеизвестным со дня подачи заявки при условии, что на селекционное достижение был выдан патент.

3. 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.

4. Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в случае особого цикла размножения – в конце каждого цикла размножения.

Особенности правового регулирования отношений, связанных с созданием, выведением или выявлением селекционных достижений в порядке служебного задания, по заказу, а также при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту устанавливаются параграфом 4 гл. 73 ГК РФ.

## **2. Субъекты прав на селекционные достижения.**

Первоначальным субъектом прав на селекционные достижения является автор (селекционер) – гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение. При отсутствии доказательств иного автором селекционного достижения считается лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на селекционное достижение.

Автору охраноспособного селекционного достижения принадлежат такие интеллектуальные права, как *исключительное право и право авторства* на селекционные достижения. В случаях, предусмотренных ГК РФ, автору селекционного достижения принадлежат и *другие права*, в частности, *право на получение патента, право на наименование селекционного достижения, право на вознаграждение за использование служебного селекционного достижения*.

Если селекционное достижение создано, выведено или выявлено двумя или более гражданами совместным творческим трудом, эти граждане признаются *соавторами* селекционного достижения. Каждый из соавторов вправе использовать селекционное достижение по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав.

Автор селекционного достижения имеет *право на получение авторского свидетельства*, которое выдается федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям и удостоверяет авторство.

*Патентообладатель* – это лицо, на имя которого выдан патент на селекционное достижение федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям.

Патентообладателем может стать сам автор селекционного достижения при условии реализации своего права на получение патента, а также иное лицо, к которому указанное право перешло по договору или в силу прямого указания закона. Патентообладателю, не являющемуся автором соответствующего селекционного достижения, не может принадлежать право авторства на запатентованный объект.

### **3. Содержание интеллектуальных прав на селекционные достижения**

В содержание интеллектуальных прав на селекционное достижение *в обязательном порядке входят два права*: право авторства и исключительное право.

*Право авторства* – это право признаваться автором селекционного достижения. Данное право неотчуждаемо и непередаваемо. Отказ от этого права ничтожен.

*Исключительное право* – это право использовать селекционное достижение способами, указанными в ГК РФ.

К таким способам относятся:

- осуществление с семенами и племенным материалом селекционного достижения таких действий, как производство и воспроизводство;
- доведение до посевных кондиций для последующего размножения;
- предложение к продаже;
- продажа и иные способы введения в гражданский оборот; вывоз с территории РФ;
- ввоз на территорию РФ;
- хранение в целях, указанных выше.

Исключительное право признается и охраняется при условии государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, в соответствии с которой федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям выдает заявителю патент на селекционное достижение.

*Патент на селекционное достижение* удостоверяет приоритет селекционного достижения, авторство и исключительное право на селекционное достижение.

Объем охраны интеллектуальных прав на селекционное достижение определяется *совокупностью существенных признаков*, зафиксированных в описании селекционного достижения.

Срок действия исключительного права на селекционное достижение и удостоверяющего это право патента исчисляется со дня государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений и составляет 30 лет. На сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, срок действия исключительного права и удостоверяющего это право патента составляет 35 лет. По истечении срока действия исключительного права селекционное достижение переходит в общественное достояние, т.е. может свободно использоваться любым лицом.

## **Тема № 6. Права на топологии интегральных микросхем**

### ***Основная литература***

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая: Комментарии. Текст. Предметный указатель. – М.: Статут, 2007. – С. 352.
2. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева; Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – 715 с.
3. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. - М.: ТЕИС, 1996. - 704 с.

### ***Дополнительная литература***

4. Гаврилов Э.П., Данилина Е.А. Топологии интегральных микросхем: особенности охраны// Патенты и лицензии. – 2005. - № 7. – С. 2-8.
5. Минков А.М. Международная охрана интеллектуальной собственности. – Спб.: Питер, 2001. – С. 193-198.

Топология интегральной микросхемы – это зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Интегральная микросхема – это микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие.

Условия охраноспособности топологии интегральной микросхемы: новизна и оригинальность. Топология является новой, если она неизвестна специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее создания. Топология является оригинальной, если она создана в результате творческой деятельности автора. При этом топология интегральной микросхемы признается оригинальной, пока не доказано обратное. Топологии интегральной микросхемы, состоящей из элементов, которые известны специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее создания, предоставляется правовая охрана, если совокупность таких элементов в целом отвечает требованию оригинальности.

Правовая охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии интегральной микросхемы.

Первоначальными субъектами прав на топологии интегральных микросхем являются авторы (соавторы) рассматриваемых объектов.

Автор – это гражданин, творческим трудом которого создана охраняемая топология интегральной микросхемы. При отсутствии доказательств иного автором топологии считается лицо, указанное в

качестве автора в заявке на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии.

Соавторы – это граждане, совместным творческим трудом создавшие топологию интегральной микросхемы. Каждый из соавторов вправе использовать созданную топологию по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Распоряжение правом на получение свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы осуществляется соавторами совместно.

Иные правообладатели – это лица, к которым перешло исключительное право на топологию интегральной микросхемы на основании договора с автором или в силу прямого указания закона. Правообладателю, не являющемуся автором топологии, не может принадлежать право авторства.

На охраняемую топологию интегральной микросхемы возникают: 1) право авторства; 2) исключительное право. В случаях, предусмотренных ГК РФ, автору топологии принадлежат также другие права, в частности, право на вознаграждение за использование служебной топологии интегральной микросхемы.

Право авторства – это право признаваться автором топологии. Данное право неотчуждаемо и непередаваемо. Отказ от этого права ничтожен.

Исключительное право – это право использования топологии любым не противоречащим закону способом, в том числе: воспроизведения топологии; ввоза на территорию РФ, продажи и иного введения в гражданский оборот.

В отношениях, связанных с топологиями, возможно «параллельное творчество», поэтому за лицом, независимо создавшим топологию, идентичную другой топологии, признается самостоятельное исключительное право на созданную топологию.

Под ограничения исключительного права на топологию подпадают: 1) осуществление действий по использованию топологии в отношении интегральной микросхемы, в которую включена незаконно воспроизведенная топология, а также в отношении любого включающего в себя такую интегральную микросхему изделия в случае, если лицо, совершающее такие действия, не знало и не должно было знать, что в интегральную микросхему включена незаконно воспроизведенная топология; 2) использование топологии в личных целях, не преследующих получение прибыли, а также в целях оценки, анализа, исследования или обучения; 3) распространение интегральных микросхем с топологией, ранее введенных в гражданский оборот лицом, обладающим исключительным правом на топологию, или иным лицом с разрешения правообладателя.

Для оповещения о своем исключительном праве правообладатель вправе помещать на топологии, а также на изделиях, содержащих такую топологию, знак охраны топологии интегральной микросхемы, состоящий из выделенной прописной буквы «Т», даты начала срока действия исключительного права на топологию и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

Государственная регистрация топологий является факультативной и производится по желанию правообладателя в течение срока действия исключительного права в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (в настоящее время – Роспатенте). Если до подачи заявки на регистрацию имело место использование топологии, заявка может быть подана в срок, не превышающий двух лет со дня первого использования топологии.

Срок действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы составляет 10 лет либо со дня первого использования топологии (это должна быть документально зафиксированная наиболее ранняя дата введения в гражданский оборот), либо со дня регистрации топологии в Роспатенте – в зависимости от того, какое из указанных событий наступило раньше. По истечении срока действия исключительного права топология переходит в общественное достояние и может свободно использоваться любым лицом.



## **Тема № 7. Право на секрет производства (ноу-хау)**

### ***Основная литература***

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая: Комментарии. Текст. Предметный указатель. – М.: Статут, 2007. – С. 352.
2. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева; Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – 715 с.
3. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. - М.: ТЕИС, 1996. - 704 с.

### ***Дополнительная литература***

4. Городов О.А. Информационное право России. - М.: Юридический центр Пресс, 2003. - 305 с.
5. Добрынин О.В. Является ли ноу-хау объектом интеллектуальной собственности?// Патенты и лицензии. – 2003. - № 5. – С. 8-11.
6. Правовая охрана деловых секретов за рубежом. - М., 1993. - С. 13.

Ноу-хау (секрет производства) – это 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.

Таким образом, ноу-хау – это любая информация, которая имеет коммерческую ценность, вследствие чего обладание такой информацией позволяет получить конкурентные преимущества на рынке определенных товаров, работ или услуг. Информация может включать сведения, как секретные сами по себе, так и общеизвестные; как патентоспособные, так и не патентоспособные. Главная черта сведений, составляющих ноу-хау как охраняемый объект интеллектуальных прав, - это их конфиденциальный характер. Конфиденциальность обеспечивается обладателем сведений при помощи режима коммерческой тайны в соответствии с ФЗ «О коммерческой тайне» от 29.07.04 г.

Правовая охрана ноу-хау как интеллектуальной собственности осложнена одной особенностью данного объекта, а именно: на ноу-хау возможно установление лишь фактической монополии, в то время как конструкция исключительного права предполагает монополию юридическую.

Ноу-хау (секрет производства) может быть создан в связи с выполнением трудовых обязанностей или конкретного задания

работодателя – в этом случае возникает служебный секрет производства, правовой режим которого устанавливается ст. 1470 ГК РФ.

Особенности правового режима секретов производства, полученных при выполнении работ по договору, устанавливаются ст. 1471 ГК РФ.

Субъект права на ноу-хау именуется «обладателем секрета производства» (гл. 75 ГК РФ). Тем самым законодатель косвенно признает фактический характер возникающей у данного лица монополии.

Обладателю секрета производства принадлежит исключительное право использования его любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений.

Лицо, которое добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства стало обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства.

Исключительное право на секрет производства носит имущественный характер, обладатель данного права может им распоряжаться.

Момент возникновения исключительного права на секрет производства законом не определен. Исходя из смысла гл. 75 ГК РФ, можно сделать вывод, что таковым является момент накопления всех юридических фактов, предусмотренных ст. 1465 ГК РФ.

Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

## **Тема № 8. Гражданско-правовой оборот интеллектуальной собственности**

### ***Основная литература***

1. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева; Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – 715 с.
2. Мухамедшин И.С. Обеспечение государственных интересов в сфере интеллектуальной собственности// Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сборник статей/ Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – С. 23-65.
3. Рябова С.Э. Договоры на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ// Цивилистические записки: Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 2. – М.: «Статут». – Екатеринбург: Институт частного права, 2002. – С. 446-463.
4. Светланов А.Г. Правовое регулирование инновационных процессов – задача российской правовой политики// Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сборник статей/ Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – С. 3-19.
5. Степанов В.С. Договоры в сети Интернет: теория и практика// Цивилистические записки: Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 2. – М.: «Статут». – Екатеринбург: Институт частного права, 2002. – С. 314-330.
6. Штумпф Г. Лицензионный договор. - М.: Прогресс, 1988. - 479 с.

### ***Дополнительная литература***

7. Верина О. Ограничительные условия в лицензионных договорах// Интел. собственность. – 1997. - № 7-8. – С. 21-24.
8. Воронцова Л. Режим конфиденциальности по лицензионным договорам// Интел. собственность. – 1995. - № 11-12. – С. 31-33.
9. Гаврилов Э.П. Патентные договоры: правовое регулирование// Патенты и лицензии. – 2003. – С. 47-55.
10. Городов Д.А. Приватизация и проблемы передачи прав на объекты промышленной собственности//Вопр. изобретательства. - 1992. - № 5/6. - С.24-26.
11. Григорьян Е. Может ли авторский договор быть безвозмездным // Хоз-во и право. - 2001. - № 3. - С. 117-120.

Четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации впервые по единому принципу урегулирована система договоров в сфере интеллектуальной собственности. Данные договорные отношения подчиняются действию норм ГК РФ о договорах вообще. В свою очередь, нормы ч. 4 ГК РФ могут быть применены к договорным отношениям, урегулированным ч. 2 ГК РФ, если предметом таких отношений

выступают исключительные права (в частности, речь идет о договоре на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, договоре коммерческой концессии, договорах купли-продажи и аренды предприятий, агентирования, доверительного управления).

Система норм о договорах в ч. 4 ГК представлена «общей» (ст. 1233-1240) и «особенной» частями. «Особенные» нормы включают: авторские договоры (ст. 1285-1290 и 1298); договоры об использовании смежных прав (ст. 1307, 1308); договоры об использовании патентов (ст. 1365-1369); договоры об использовании селекционных достижений (ст. 1426-1429); договоры об использовании топологий интегральных микросхем (ст. 1458-1460); договоры об использовании ноу-хау (ст. 1468-1469); договоры об использовании товарных знаков (ст. 1488-1490); договоры об использовании единой технологии (ст. 1547, 1550). Общие нормы применяются ко всем видам охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации. Особенности нормы учитывают специфику отдельных видов интеллектуальной собственности.

Согласно общим положениям (гл. 69 ГК РФ) договорные в сфере интеллектуальной собственности могут быть подразделены на две группы: 1) предусматривающие полную передачу всех прав на объект; 2) предоставляющие право использовать объект на определенных условиях.

С теоретической точки зрения в первом случае имеет место транслятивное правопреемство, во втором – конститутивное. Первая группа отношений опосредуется конструкцией, именуемой договором об отчуждении исключительного права (ст. 1234 ГК РФ). Согласно легальному определению, это договор, по которому одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать другой стороне (приобретателю) исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме.

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в случаях, когда соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежат государственной регистрации. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

Лицензионный договор – это такой договор, по которому одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или средства в предусмотренных договором пределах.

В лицензионном договоре должны прямо предусматриваться: 1) предмет договора (указан результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, право использования которых

предоставляется по договору); 2) способы использования охраняемого объекта (не указанные способы не считаются предоставленными лицензиату).

Лицензионный договор заключается в письменной форме, если иное не предусмотрено ГК РФ. Если охраняемый объект, право использования которого предоставляется по лицензионному договору, подлежит государственной регистрации, то и сам лицензионный договор подлежит государственной регистрации.

Нормы гл. 69 ГК РФ устанавливают следующие виды лицензионных договорных отношений: 1) простая (неисключительная) лицензия; 2) исключительная лицензия. Критерием разграничения выступает сохранение за лицензиаром (передающей стороной) права выдачи лицензий на те же способы использования охраняемого объекта, которые были предоставлены первому лицензиату (принимающей стороне). В первом виде лицензий названное право сохраняется, во втором – нет. Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается неисключительной. В одном лицензионном договоре могут сочетаться разные виды лицензий, если они предоставляются в отношении различных способов использования охраняемого объекта.

Допускается сублицензионный договор, то есть предоставление лицензиатом права использования охраняемого объекта другому лицу (лицам), - при письменном согласии лицензиара. Сублицензионный договор не должен выходить за пределы лицензионного (основного) договора: данное правило касается передаваемых прав, способов использования, срока действия договора. Согласно диспозитивной норме, ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат. В остальном к сублицензионному договору применяются правила ГК РФ о лицензионном договоре.

В случаях, предусмотренных ГК РФ, допускается выдача принудительной лицензии. Данное правило является исключением, так как предполагает принудительный характер установления лицензионных отношений. Принудительная лицензия выдается в судебном порядке по требованию заинтересованного лица, условия предоставления прав использования определенного результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации указываются в судебном решении.

Помимо общих норм, закрепленных в гл. 69 ГК РФ, существуют и специальные нормы о лицензионных договорных отношениях в сфере авторских и смежных прав, патентных прав и других интеллектуальных прав.

В ч. 4 ГК РФ закреплены и иные договорные конструкции. Так, нормами об авторских и смежных прав предусмотрено существование структур, получивших наименование «организации по управлению авторскими и смежными правами на коллективной основе» (ст. 1242, 1243

ГК). Между указанными организациями и правообладателями (авторами, исполнителями, изготовителями фонограмм и др.) заключаются договоры о передаче полномочий по управлению правами. При этом такие договоры могут заключаться как с правообладателями, являющимися членами организации по управлению правами на коллективной основе, так и с правообладателями, не являющимися ее членами. Такие договоры не могут быть квалифицированы как договоры доверительного управления или лицензионные договоры. Пунктом 3 ст. 1242 определены требования к форме таких договоров (простая письменная), субъектному составу, указано на гражданско-правовую природу данных договоров (абз. 3), а также на неприменимость к ним норм ч. 4 ГК о договорах об отчуждении исключительных прав и о лицензионных договорах.

Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации от одного субъекта к другому без заключения договора допускается в случаях и по основаниям, установленным законом.

Ст. 1241 ГК РФ прямо предусматривает следующие случаи внедоговорного перехода исключительных прав: наследование, реорганизация юридических лиц, обращение взыскания на имущество правообладателя.

В отношении наследования исключительных прав ч. 4 ГК РФ не содержит регулятивных норм, которые бы устанавливали отличные от норм раздела 5 (наследственное право) правила.

Реорганизация юридических лиц урегулирована на данный момент ч. 1 ГК РФ (ст. 57-60). Исключительные права, принадлежавшие реорганизуемому юридическому лицу, как и другое имущество, должны быть отражены в документации, связанной с процедурой реорганизации (передаточный акт, разделительный баланс). Ч. 4 ГК РФ не содержит норм, которые бы устанавливали особые требования к данному варианту правопреемства в сфере интеллектуальной собственности.

Обращение взыскания на имущество правообладателя урегулировано специальными нормами ч. 4 ГК РФ. Ст. 1284 устанавливает следующие основные правила, связанные с обращением взыскания на исключительное право на произведение:

- не допускается обращение взыскания на исключительное право, принадлежащее самому автору;
- взыскание может быть обращено на права требования автора к другим лицам по договору об отчуждении исключительного права или по лицензионному договору, а также на доходы, полученные от использования произведения;
- изложенные в предыдущих двух абзацах правила распространяются также на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права;

- взыскание может быть обращено на исключительное право, принадлежащее не автору, а иному лицу;

- взыскание может быть обращено на право использования объекта, принадлежащее лицензиату;

- в случае продажи принадлежащего лицензиату права использования произведения с публичных торгов в целях обращения взыскания на это право автору предоставляется преимущественное право его приобретения.

## **Тема № 9. Защита интеллектуальной собственности**

### ***Основная литература***

1. Гражданское право / Под ред. Е.А. Суханова. – М.: Изд-во БЕК, 1993.

2. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева; Иссл. центр частного права. – М.: Статут, 2008. – 715 с.

3. Шабанов Р.Б. Российское законодательство: способы борьбы с контрафактом// Патенты и лицензии. – 2005. - № 9. – С. 29-37.

4. Шебанова Н.А. К вопросу о защите авторских прав в современной практике арбитражных судов Российской Федерации// Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сборник статей/ Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – С. 225-237.

### ***Дополнительная литература***

5. Баэрли Дж. Борьба с пиратством по-американски// Патенты и лицензии. – 2005. - № 1. – С. 8-10.

6. Беляев С. Интеллектуальная собственность и коммерческое пиратство// Хоз-во и право. - 1989. - N 8. - С.121-127.

7. Близнец И.А. Применение в России международно-правовых способов защиты интеллектуальной собственности// Российская юстиция. – 1998. - № 1. – С.20-22.

8. Гукасян Л.Е., Серегин Д.И. Защита от недобросовестной конкуренции антимонопольными органами// Патенты и лицензии. – 2005. - № 10. – С. 17-19.

Королев Д.Ю., Наумов В.Б. Процессуальный статус UDRP в России: возможности и парадоксы// Патенты и лицензии. – 2003. - № 4. – С. 2-8.

9. Минков А.М. Рассмотрение споров о доменных именах в соответствии с процедурой UDRP. – М.: Волтерс Клувер, 2004. – 304 с.

10. Старженецкий В.В. Столкновение средств индивидуализации: подходы судебной практики// Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сборник статей/ Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – С. 241-262.

11. Талимончик В.П. Механизм разрешения споров в рамках Всемирной организации интеллектуальной собственности// Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сборник статей/ Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – С. 265-284.

В действующем российском законодательстве до 01.01.08 г. отсутствовала система норм, посвященных защите прав на интеллектуальную собственность вообще. В настоящее время эти нормы



изложены в гл. 69 ГК РФ (ст. 1250-1254). С теоретической точки зрения защиту интеллектуальных прав с 01.01.08 г. необходимо рассматривать как частный случай защиты гражданских прав. Соответственно, необходимо помнить о ряде общепринятых в цивилистике правил, связанных с защитой субъективных прав.

Так, право на защиту может пониматься как субъективное гражданское право - юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать специальные меры правоохранительного характера, которая включает в себя как материально-правовые, так и процессуальные меры. Указанные меры классифицируются следующим образом: 1) меры непосредственного воздействия правообладателя на правонарушителя (самозащита); 2) меры оперативного воздействия; 3) меры государственно-принудительного характера, которыми может воспользоваться управомоченный субъект.

В юридической литературе принято выделять юрисдикционную, неюрисдикционную и смешанную форму реализации указанных мер. Применительно к интеллектуальной собственности в качестве основного предусмотрен судебный порядок защиты (п. 1 ст. 1248 ГК РФ). Кроме того, в отношении объектов промышленной собственности предусматривается административный порядок защиты прав (п. 2 ст. 1248 ГК РФ). Для защиты прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров в случаях, указанных в п. 2 ст. 1248 ГК РФ, необходимо обращение в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности; для защиты прав на селекционные достижения – федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям; для защиты прав на секретные изобретения – федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством РФ. Решения указанных органов могут быть оспорены в суде в установленном законом порядке.

Меры государственно-принудительного характера принято делить на: превентивные, регулятивные и меры гражданско-правовой ответственности, - последние занимают особое место в системе защиты нарушенных или оспариваемых прав.

Гражданско-правовые санкции предполагают дополнительные обременения для нарушителя, связанные с наступлением для последнего невыгодных имущественных последствий и «всегда представляют умаление его имущественной сферы» [1, с. 168]. Один из вариантов классификации санкций: конфискационные, штрафные, компенсационные, отказ в защите субъективного гражданского права.

Первый вид санкций представлен в действующем законодательстве об интеллектуальной собственности нормами,

закрепленными, в частности, п. 4 и 6 ст. 1252, п. 2 ст. 1515, п. 1 ст. 1537 ГК РФ.

К штрафным санкциям относится неустойка (штраф, пеня) - договорная неустойка может иметь место в случаях нарушения своих обязательств сторонами договора, заключенного в отношении какого-либо объекта интеллектуальных прав.

Компенсационные санкции выполняют важнейшую функцию гражданского права - восстановление имущественной сферы потерпевшего. Возмещение убытков как универсальная мера гражданско-правовой ответственности (ст. 15 ГК РФ) может применяться ко всем соответствующим нарушениям прав на интеллектуальную собственность.

Закон предусматривает и иные меры, направленные на возмещение имущественных потерь потерпевшего. Так, п. 3 ст. 1252, 1301, 1311 ГК РФ дает возможность обладателю нарушенного исключительного права альтернативно по отношению к убыткам требовать от нарушителя выплаты компенсации. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения, правообладатель освобождается от обязанности доказывать размер причиненных ему убытков. Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных ГК РФ.

Отказ в защите права как санкция особого рода, которая применяется в случаях злоупотребления правом со стороны самого управомоченного лица (п. 2 ст. 10 ГК РФ), может иметь место и в отношениях, связанных с интеллектуальными правами - основания применения и последствия аналогичны другим гражданским правоотношениям.

Следует разделять защиту интеллектуальных прав как абсолютных субъективных гражданских прав и защиту прав, связанных с охраняемыми результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации, возникающих из договора, - к последним применяются нормы об ответственности за неисполнении или ненадлежащее исполнение обязательств.

Для защиты всех исключительных прав на охраняемые в соответствии с ч. 4 ГК РФ объекты, актуально понятие контрафактной продукции. Контрафактными считаются такие материальные носители результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, изготовление, распространение, импорт, перевозка, хранение или иное использование которых приводят к нарушению исключительных прав на такие результаты и средства. Такие материальные носители по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены ГК РФ. Изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход РФ, подлежат также оборудование, прочие устройства и материалы, главным

образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.