ЛЕКЦИИ

по дисциплине «Интеллектуальная собственность»

ВВЕДЕНИЕ

Интеллектуальная собственность является в РФ подотраслью гражданского права. При этом многие вопросы интеллектуального права решены на уровне международных договоров. Национальные нормы данной подотрасли изложены в настоящее время в основном в части четвертой ГК РФ.

Предметом регулирования права интеллектуальной собственности являются отношения по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности (произведений литературы, науки, искусства, программ для ЭВМ, баз данных, изобретений, секретов производства и других), а также средств индивидуализации товаров и их производителей (фирменных наименований, коммерческих обозначений, товарных знаков, наименований мест происхождения товаров).

Права на объекты интеллектуальной собственности называются интеллектуальными правами. К ним прежде всего относятся исключительное право на объект правовой охраны и (личные) неимущественные права. Кроме того, ГК РФ регламентирует способы перехода отчуждаемых интеллектуальных прав (например, по лицензионному договору и договору об отчуждении прав), а также способы и порядок защиты интеллектуальных прав. Все эти вопросы и отражены в данном пособии.

**1 Предпосылки появления интеллектуальной собственности**

**1.1 Теоретические основы интеллектуальной собственности**

Исторически сложилось две концепции, объясняющие природу результатов интеллектуальной деятельности:

-проприетарная концепция,

-концепция исключительного права.

Эти концепции были реализованы государствами в своих национальных кодификациях или законах. Однако, в отличие от сложившейся охраны вещных прав еще в римском частном праве, охрана интеллектуальной собственности была признана мировым сообществом относительно недавно.

Происхождение термина "интеллектуальная собственность" берет свое начало из французского законодательства конца XVIII в., когда возникла первая концепция интеллектуальной собственности, которая именуется проприетарной.

Проприетарная теория является старейшей и самой распространенной. Ее сущность состоит в том, что, создавая какой-либо творческий объект, его автор становится собственником и приобретает права и обязанности, аналогичные правам собственника материальных предметов, т. е. объектам интеллектуальной собственности предоставляется такой же правовой режим, как и вещам. Проприетарная концепция приведена на рисунке 1.1.



Рисунок 1.1 - Проприетарная концепция

Проприетарная концепция (буквальный перевод proprietas — собственность) провозглашает, что материальные объекты или результаты творческого труда, произведенные человеком, являются его собственностью. Благодаря такому подходу создатель результата творческой деятельности имеет исключительное право, т.е. право распоряжаться созданным им результатом. При этом важно отметить, что в данном случае рассматривается право не на объект материального мира, в котором творческая идея автора нашла свое выражение, а право на саму эту идею. Таким образом, проприетарная концепция подразумевает, что право собственности на созданный результат творческой деятельности принадлежит автору, а не промышленнику или издателю, в то же время право собственности действует отдельно от его признания государством. В свою очередь, за созданный результат творческой деятельности его автору причитается материальное вознаграждение.

При этом как право собственности, так и исключительное право являются абсолютными, что означает, во-первых, возможность распоряжаться своей собственностью любым не противоречащим закону способом, а во-вторых, запрещать третьим лицам совершение любых действий в отношении своей собственности.

В XIX в. проприетарная концепция интеллектуальной собственности получила широкое распространение в различных правовых системах стран мира, например в англосаксонской правовой семье (Великобритания, США) и в странах континентального права (Франция, Германия).

Существенный вклад в науку гражданского права и в развитие концепции интеллектуальной собственности внесла философия немецкого философа Иммануила Канта. Философские взгляды И. Канта оказали влияние и на становление теории правового государства. И. Кант утверждал, что право формально, т.е. является обязательным для всех без исключения. Основной проблемой частного права, регулирующего отношения группы "человек — общество", является частная собственность, которая составляет основу гражданского общества.

Главными правовыми атрибутами человека являются свобода, равенство и самостоятельность. И. Кант обосновывает понятие "непринудительных прав", под которыми понимает, во-первых, свободу критики (т.е. гражданин вправе открыто высказывать свое мнение), а во-вторых, свободу печати и свободу слова. Эти взгляды привели И. Канта к формированию совершенно нового подхода к пониманию авторского права, в то время как его коллеги видели лишь экономическую составляющую авторских прав. Так, И. Кант считал, что произведение автора является выражением личности автора. Таким образом, появляется естественное право личности на творчество, причем такое выражение личности автора необходимо защищать так же, как защищается экономическая составляющая авторских прав.

Кантовское понимание авторского права повлияло на установление моральных прав в континентальном праве европейских государств (droit moral). Таким образом, создатели результатов творческой деятельности получили дополнительные правомочия по защите своих нематериальных интересов.

Рассматриваемые концепции не были чужды и российскому опыту правового регулирования интеллектуальной собственности. Например, уже в работах российских ученых XIX в. сформировался проприетарный подход, а также подход, рассматривающий права на объекты интеллектуальной собственности в качестве исключительных прав.

В соответствии с теорией исключительного права под интеллектуальной собственностью понимают право особого рода, которое не относится ни к обязательственному, ни к вещному праву. Под исключительным правом необходимо понимать возможность использовать результат интеллектуальной деятельности по своему усмотрению и одновременно запрещать использовать его третьим лицам. Таким образом, создателю результата интеллектуальной деятельности предоставляется монополия на использование произведения. Отсюда и зародился термин "исключительное право".

Обоснование концепции исключительного права можно рассматривать через несоответствие концепции проприетарной теории и права собственности. Основным элементом права собственности является ряд правомочий, а именно: владение, пользование и распоряжение. Однако результатами творческой деятельности не может быть такое правомочие, как владение, потому что нельзя физически обладать результатом интеллектуальной деятельности.

Наряду с вещными правами, которые являются разновидностью абсолютных прав и которые образуют статику имущественных отношений по вопросу вещей, важное место занимает иной вид абсолютных прав — исключительное право на идеальные результаты интеллектуальной деятельности, а также приравненные к ним средства индивидуализации физических и юридических лиц, товаров, работ и услуг. Данные объекты абсолютных прав весьма сильно отличаются между собой как по своим объектам, так и по формам деятельности, в пределах которых они образовываются.

**1.2 Начальные формы развития интеллектуальной собственности в разных странах**

Интеллектуальный труд существовал всегда. Однако юридическое закрепление этой категории происходит далеко не с самым зарождением правовых норм, а ее совершенствование продолжается и в настоящее время.

Понятие интеллектуальной собственности, в частности авторского права, появилось уже во времена Древней Греции. Законодатель признавал социальное, политическое и потом экономическое значение произведений литературы и искусства. Творения писателей и поэтов должны были доводиться до публики в неискаженном виде. Начало истории правовых форм охраны интеллектуальной собственности приведено на рисунке 1.2.

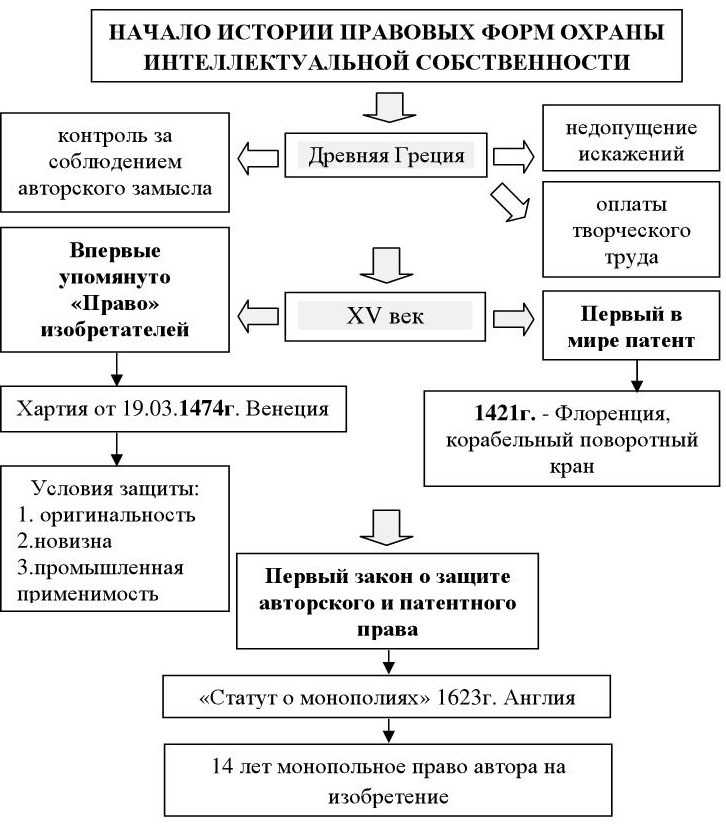


Рисунок 1.2 - Начало истории правовых форм охраны интеллектуальной собственности

Историю формирования института интеллектуальной собственнос­ти отсчитывают с введения в ряде государств привилегий, предостав­ляющих монополию на определенные виды работ или услуг. С разви­тием ремесел, мануфактуры, нарастанием темпов индустриализации привилегии стали выдаваться на различные усовершенствования в производстве, изобретения и использование новых технических средств.

Первыми предвестниками патентной формы охраны изобретений стали выдача специальной грамоты — па­тента во Франции в 1421 г. и принятие в 1474 г. Венецианской Респуб­ликой Положения о привилегии, в котором были предусмотрены ис­ключительное право изобретателя на ограниченный срок.

Первый патентный закон «Статус о монополиях» был принят в Анг­лии в 1623 г. К середине XIX в. патентное законодательство было принято в большинстве европейских стран.

**1.3 История развития интеллектуальной собственности в России.**

**1 этап.** Становление и первоначальное развитие патентного права в России шло в целом тем же путем, которым шло патентное право других европейских стран. Принятию в 1812 году первого патентного закона предшествовал достаточно длительный период выдачи привилегий отдельным лицам. Привилегии носили самый разнообразный характер, в частности, касались прав на беспошлинную торговлю, монопольное производство определенных товаров и т.п. Первый Патентный закон России «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах» был принят 17 июня 1812 года. Закон устанавливал выдачу привилегий на собственные и ввозимые из-за границы изобретения на 3,5 и 10 лет. Этапы развития интеллектуальной собственности в России приведены на рисунке 1.3.

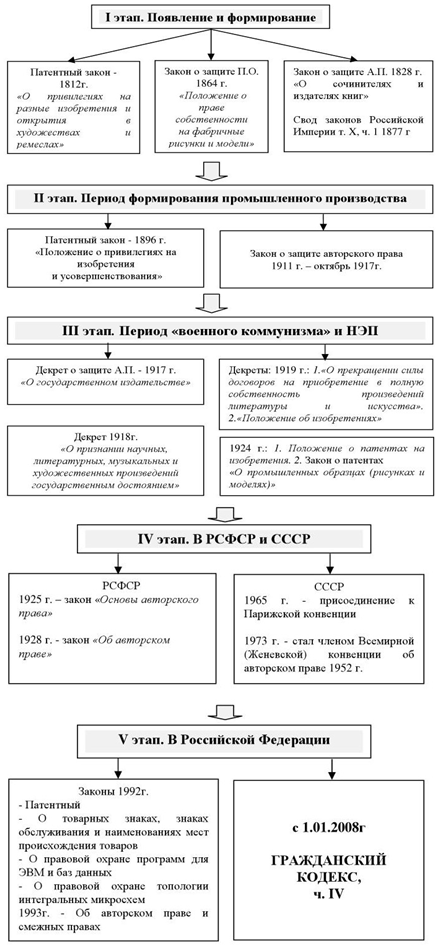


Рисунок 1.3 - Этапы развития интеллектуальной собственности в России

Становление и развитие авторского права в России 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 века.

В силу исторических причин книгоиздательское дело в России вплоть до конца до конца XVIII века считалось государственной монополией. Правда, уже в 1801 году император Александр I разрешает открывать частные типографии, однако доминирующее положение государства в сфере издательского дела сохраняется вплоть до середины XIX века. Совершенно очевидно, что в условиях отсутствия конкуренции между издателями в России не было главных объективных предпосылок для появления авторского права.

На первых порах отношения авторов с издателями вообще не были предметом правового регулирования. Если привилегии на издание произведений в России и выдавались, то, как правило, не авторам, а издателям, в роли которых чаще всего выступали казенные учреждения, научные общества и иные юридические лица публичного характера. Вознаграждение же, которое получали авторы, в большинстве случаев совершенно не было связано с изданием произведений, это были награды и подарки.

Важной особенностью авторского права России, присущей ему почти на всем пути его исторического развития, была тесная связь с цензурным законодательством, которое родилось в России значительно раньше. Первоначально, выдавая издателям разрешение на печатание книг, цензура совершенно не интересовалась тем, обладают ли издатели соответствующими правами на произведения. Но участившиеся в первой половине XIX века случаи явного мошенничества со стороны отдельных издателей заставили правительство принять соответствующие меры.

Первый авторский закон в России появился также в рамках законодательства о цензуре. Утвержденный 22 апреля 1828 года новый Цензурный устав содержал специальную главу «О сочинителях и издателях книг». По данному закону, касавшемуся только литературных произведений, сочинитель или переводчик книги имел «исключительное право пользоваться всю жизнь свою изданием и продажей оной по своему усмотрению как имуществом благоприобретенным». Срок авторского права был установлен в 25 лет со дня смерти автора, после чего произведение «становилось собственностью публики».

Дальнейшее развитие авторского права в XIX веке шло по пути постепенного расширения числа охраняемых произведений и признаваемых законом авторских полномочий.

В 1830 году Постановлением Государственного Совета «О правах сочинителей, переводчиков и издателей» срок охраны произведения после смерти автора увеличивается до 35 лет; законом начинают охраняться как объекты авторского права не только отдельные издания, но и частные письма, публикации в журналах и т.д.

В 1845 году к объектам авторского права кроме литературных произведений добавляются произведения музыкальные.

В 1848 году закон признает авторское право на изобразительные произведения.

В 1857 году Постановлением Государственного Совета «О продолжении срока литературной и художественной собственности» срок охраны произведения после смерти автора увеличивается до 50 лет.

В 1861 году Россия заключает «Конвенцию с Францией о литературной и художественной собственности».

В 1870 году Собрание драматических писателей принимает на себя обязанности по защите авторских прав и становится первой в России подобной организацией.

В 1877 году положения об авторском праве включены в Законы Гражданские.

По мере развития капиталистических отношений росло понимание значения интеллектуальной собственности для развития международного сотрудничества и торговли.

В 1873 году Правительство Австро-Венгерской империи организовало международную выставку изобретений. Однако многие зарубежные государства отказались от участия в этой выставке, так как боялись, что все показанные ими новшества, просто-напросто, украдут. Возникла необходимость в международном акте, защищающем права владельцев объектов промышленной собственности. Поэтому в 1883 в Париже была созвана дипломатическая конференция заинтересованных государств, на которой была подписана Парижская конвенция промышленной собственности. Чуть позже, в 1883 году была принята Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Инициатором её создания был великий французский писатель Виктор Гюго. Обе эти конвенции действуют по сей день и объединяют в своих рядах десятки государств.

**2 этап.** Быстрое развитие промышленного производства в России во второй половине XIX века обусловило необходимость подготовки более современного и полного патентного закона. Им стал принятый 20 мая 1896 года Закон «Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования». Новый закон давал более четкое понятие охраняемого изобретения: оно должно было относится к области промышленности и иметь существенную новизну. Привилегия действовала не более 15 лет и могла свободно отчуждаться её обладателем.

В 1911 году принято «Положение об авторском праве», в котором впервые столь детально регламентировались права автора, рассматривались условия договора, понятие «исключительные права», срок отчуждения и т.д. Однако судьба закона 1911 года была предрешена событиями Великой октябрьской революции.

**3 этап.** После Октябрьской революции прежнее гражданское законодательство России, включая и закон об авторском праве 1911 года, было отменено. Первым советским законом в рассматриваемой области был Декрет ЦИК от 29 декабря 1917 года «О государственном издательстве», т.е. была объявлена государственная монополия на произведения ряда писателей. 26 ноября 1918 года был издан Декрет «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием». За использование произведений, объявленных достоянием государства, организации-пользователи обязывались выплачивать авторам гонорар по установленным ставкам.

В 1919 году принят Декрет Совета народных комиссаров «О прекращении силы договоров на приобретение в полную собственность произведений литературы и искусства».

Первым законодательным актом в области изобретательства советского периода стал Декрет от 30 июня 1919 года, которым было утверждено «Положение об изобретениях». Патентная система охраны изобретений была ликвидирована. За государством признавалось право отчуждать в свою пользу любое изобретение, признанное полезным. Во главе работы в области изобретательства и патентного дела стал Комитет по делам изобретений. Изобретения, объявленные достоянием РСФСР, за исключением секретных, относящихся к области обороны или особо важных для страны, поступали в общее пользование всех граждан и учреждений на условиях, в каждом отдельном случае особо оговоренных. Автору такого изобретения гарантировались признание и охрана его права авторства, а также право на вознаграждение, которые удостоверялись особым охранным документом – авторским свидетельством.

**4 этап**. С 1925 года наблюдается уменьшение числа принудительных действий по отношению к авторам: в соответствии с Основами авторского права (1925 г.) за авторами вновь признаются исключительные права, которые установлены в течение 25 лет со дня первой публикации произведения или его первого публичного исполнения. Логика закона была предопределена сложившимся экономическим устройством Советского Союза. Так как предприятия не конкурировали друг с другом, бессмысленно было и закреплять исключительные права на интеллектуальную собственность за кем-то одним. Поэтому по закону 1925 года правообладателями могли выступать только сами авторы. Но все авторские права сводились к [личным неимущественным правам](https://sumip.ru/biblioteka/avtorskoye-pravo/avtorskie-prava-osnovnye-polozheniya/#cpb4) и к праву на получение вознаграждения за использование произведения. Такое регулирование авторских прав сохранилось вплоть до конца 80-х годов.

В 1928 году вступает в силу Закон РСФСР «Об авторском праве», который дает возможность распоряжаться исключительными правами на произведение: автору – пожизненно; наследникам – в течение пятнадцати лет после смерти автора.

В начале 60-х гг. было решено включить законодательство об авторском праве в качестве самостоятельного раздела в Основы гражданского законодательства СССР и союзных республик. Было впервые закреплено право автора на перевод произведения, до 25 лет возрос срок действия авторского права после смерти автора и т.д.

В 1973 году СССР подписал Всемирную (Женевскую) конвенцию об авторском праве, в результате чего срок действия авторского права составил 25 лет после смерти автора; кроме того, за автором признавалось право на перевод его произведения.

В последующие годы законодательство об изобретениях существенно пересматривалось трижды – в 1941, 1959 и 1973 гг., когда принимались новые базовые акты по изобретательству. Последний Закон СССР «Об изобретениях в СССР» был принят 31 мая 1991 года, но распад единого государства привел к тому, что данный закон не мог эффективно действовать

**5 этап.** В Российской Федерации Патентный закон был принят 23 сентября 1992 года. В отличие от Закона «Об изобретениях в СССР» он регулировал отношения, связанные не только с изобретениями, но и с промышленными образцами и полезными моделями.

В настоящее время вопросы патентного права определены Гражданским кодексом Российской Федерации (ГК РФ) от 18 декабря 2006 года № 230-ФЗ. На рисунке 1.4 приведена верхняя часть патента.



Рисунок 1.4 - Верхняя часть патента

Основы гражданского законодательства 1991 года исключили свободное использование произведений в кино, на радио и телевидении, а также публичное исполнение опубликованных произведений без согласия их авторов, расширили круг охраняемых произведений, продлили срок действия авторского права до 50 лет после смерти автора, впервые ввели охрану так называемых «смежных прав» (права исполнителей, производителей фонограмм, а также организаций эфирного и кабельного вещания).

После распада СССР 23 сентября 1992 года был принят Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», а 9 июля 1993 года Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах».

В 2004 году вступил в действие Федеральный закон № 72-ФЗ «О внесении изменений в закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»», который значительно расширил права авторов.

Часть IV Гражданского кодекса сохранила основные положения, закрепленные в Законе 1993 года «Об авторском праве и смежных правах», однако внесла и ряд существенных изменений. В частности, с принятием части IV Гражданского кодекса поменялась система [договоров в авторском праве](https://sumip.ru/authors-right-2/dogovory/).

**1.4 Законодательство России в сфере интеллектуальной собственности на современном этапе**

В России с [1 января](https://ru.wikipedia.org/wiki/1_%D1%8F%D0%BD%D0%B2%D0%B0%D1%80%D1%8F) [2008 года](https://ru.wikipedia.org/wiki/2008_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) вступила в силу 4 часть Гражданского Кодекса (в соответствии с федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ), далее ГК РФ, раздел VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации», который определяет интеллектуальную собственность как список результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана. Таким образом, согласно ГК РФ интеллектуальной собственностью являются:

1. произведения науки, литературы и искусства;
2. [программы для электронных вычислительных машин](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B0%D0%BC%D0%BC%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BE%D0%B1%D0%B5%D1%81%D0%BF%D0%B5%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5) (программы для ЭВМ);
3. [базы данных](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D0%B0%D0%B7%D0%B0_%D0%B4%D0%B0%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D1%85);
4. исполнения;
5. [фонограммы](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A4%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B0%D0%BC%D0%BC%D0%B0);
6. сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
7. [изобретения](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%B7%D0%BE%D0%B1%D1%80%D0%B5%D1%82%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5);
8. [полезные модели](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%BE%D0%BB%D0%B5%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D0%BC%D0%BE%D0%B4%D0%B5%D0%BB%D1%8C);
9. [промышленные образцы](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%BE%D0%BC%D1%8B%D1%88%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%BE%D0%B1%D1%80%D0%B0%D0%B7%D0%B5%D1%86);
10. [селекционные достижения](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%B5%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%86%D0%B8%D1%8F);
11. [топологии интегральных микросхем](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D0%BE%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B3%D0%B8%D0%B8_%D0%B8%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%B3%D1%80%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%8B%D1%85_%D0%BC%D0%B8%D0%BA%D1%80%D0%BE%D1%81%D1%85%D0%B5%D0%BC);
12. [секреты производства (ноу-хау)](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%B5%D0%BA%D1%80%D0%B5%D1%82_%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%B8%D0%B7%D0%B2%D0%BE%D0%B4%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B0);
13. [фирменные наименования](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A4%D0%B8%D1%80%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BD%D0%B0%D0%B8%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B5);
14. [товарные знаки и знаки обслуживания](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%80%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D0%BA);
15. [наименования мест происхождения товаров](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B0%D0%B8%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%BC%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%B8%D1%81%D1%85%D0%BE%D0%B6%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D1%8F_%D1%82%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%80%D0%B0);
16. [коммерческие обозначения](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BC%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D0%BE%D0%B1%D0%BE%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5).

На все указанные объекты интеллектуальной собственности закрепляются особые **«интеллектуальные права»**(ст. 1226 ГК РФ). Они разделены на три группы:

1. **исключительное право**— особое имущественное право, позволяющее разрешать или запрещать использование таких нематериальных объектов;
2. **личные неимущественные права,**за рубежом часто именуемые «моральными правами»;
3. **иные права,**специально предусмотренные ГК РФ в отдельных случаях (право следования, право доступа и др.).

Составы интеллектуальных прав в отношении каждого вида объектов существенно отличаются друг от друга, иногда очень существенно.

Одним из научных учреждений в России, занимающимся вопросами интеллектуальной собственности, является Федеральное государственное бюджетное учреждение «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС). Одним из центральных учебных заведений в этой области является [Российская государственная академия интеллектуальной собственности](https://ru.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%A0%D0%BE%D1%81%D1%81%D0%B8%D0%B9%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%B3%D0%BE%D1%81%D1%83%D0%B4%D0%B0%D1%80%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D0%B0%D0%BA%D0%B0%D0%B4%D0%B5%D0%BC%D0%B8%D1%8F_%D0%B8%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%BB%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%82%D1%83%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%81%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D0%B8&action=edit&redlink=1).

**1.5 Международная охрана интеллектуальной собственности**

Международная охрана интеллектуальной собственности берет своё начало с принятия ряда основополагающих [международных договоров](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%B4%D0%BE%D0%B3%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D1%80):

* [Парижской конвенции по охране промышленной собственности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%B0%D1%80%D0%B8%D0%B6%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D1%8F_(1883)) в [1883 году](https://ru.wikipedia.org/wiki/1883_%D0%B3%D0%BE%D0%B4),
* [Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D0%B5%D1%80%D0%BD%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D1%8F_%D0%BE%D0%B1_%D0%BE%D1%85%D1%80%D0%B0%D0%BD%D0%B5_%D0%BB%D0%B8%D1%82%D0%B5%D1%80%D0%B0%D1%82%D1%83%D1%80%D0%BD%D1%8B%D1%85_%D0%B8_%D1%85%D1%83%D0%B4%D0%BE%D0%B6%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D1%85_%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%B8%D0%B7%D0%B2%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B9) в [1886 году](https://ru.wikipedia.org/wiki/1886_%D0%B3%D0%BE%D0%B4),
* [Мадридского соглашения о международной регистрации знаков](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B0%D0%B4%D1%80%D0%B8%D0%B4%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D1%81%D0%BE%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D1%88%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%BE_%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%80%D0%B5%D0%B3%D0%B8%D1%81%D1%82%D1%80%D0%B0%D1%86%D0%B8%D0%B8_%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%B2) в [1891 году](https://ru.wikipedia.org/wiki/1891_%D0%B3%D0%BE%D0%B4).

В [1893 году](https://ru.wikipedia.org/wiki/1893_%D0%B3%D0%BE%D0%B4), объединение секретариатов Парижской и Бернской конвенций приводит к созданию [Объединенных международных бюро по охране интеллектуальной собственности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%B1%D1%8A%D0%B5%D0%B4%D0%B8%D0%BD%D1%91%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D0%B5_%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D1%8B%D0%B5_%D0%B1%D1%8E%D1%80%D0%BE_%D0%BF%D0%BE_%D0%BE%D1%85%D1%80%D0%B0%D0%BD%D0%B5_%D0%B8%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%BB%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%82%D1%83%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%81%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D0%B8) (БИРПИ). В [1970 году](https://ru.wikipedia.org/wiki/1970_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) БИРПИ преобразуется во [Всемирную организацию интеллектуальной собственности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D1%81%D0%B5%D0%BC%D0%B8%D1%80%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B7%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F_%D0%B8%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%BB%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%82%D1%83%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%81%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D0%B8) (ВОИС).

ВОИС, с [1974 года](https://ru.wikipedia.org/wiki/1974_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) являющаяся специализированным учреждением [ООН](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%9E%D0%9D) по вопросам творчества и интеллектуальной собственности[[4]](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%BB%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%82%D1%83%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D1%81%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C#cite_note-WIPO_His-4), «представляет собой глобальный форум для разработки политики и укрепления сотрудничества в области интеллектуальной собственности, а также для предоставления соответствующих услуг и информации». Одной из функций ВОИС является администрирование [многосторонних международных договоров в сфере интеллектуальной собственности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%B3%D0%BE%D1%80%D0%B8%D1%8F:%D0%9C%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D1%8B%D0%B5_%D1%81%D0%BE%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D1%88%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D1%8F,_%D0%B0%D0%B4%D0%BC%D0%B8%D0%BD%D0%B8%D1%81%D1%82%D1%80%D0%B8%D1%80%D1%83%D0%B5%D0%BC%D1%8B%D0%B5_%D0%92%D0%9E%D0%98%D0%A1). Тем не менее, [Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D1%88%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%BF%D0%BE_%D1%82%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%BE%D0%B2%D1%8B%D0%BC_%D0%B0%D1%81%D0%BF%D0%B5%D0%BA%D1%82%D0%B0%D0%BC_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2_%D0%B8%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%BB%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%82%D1%83%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%81%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D0%B8) (Соглашение ТРИПС) находится в ведении [Всемирной торговой организации](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D1%81%D0%B5%D0%BC%D0%B8%D1%80%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D1%82%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%8F_%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B7%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F) (ВТО), [Всемирная конвенция об авторском праве](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D1%81%D0%B5%D0%BC%D0%B8%D1%80%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D1%8F_%D0%BE%D0%B1_%D0%B0%D0%B2%D1%82%D0%BE%D1%80%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%BC_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B5) под патронажем [ЮНЕСКО](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D0%9D%D0%95%D0%A1%D0%9A%D0%9E), а равно существует ряд иных международных договоров, таких как [Конвенция Буэнос-Айреса об охране литературной и художественной собственности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D1%83%D1%8D%D0%BD%D0%BE%D1%81-%D0%90%D0%B9%D1%80%D0%B5%D1%81%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D1%8F) [1910 года](https://ru.wikipedia.org/wiki/1910_%D0%B3%D0%BE%D0%B4).

ВОИС обеспечивает функционирование [Международной патентной кооперации](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%BE%D0%B3%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D1%80_%D0%BE_%D0%BF%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BD%D1%82%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D0%BA%D0%BE%D0%BE%D0%BF%D0%B5%D1%80%D0%B0%D1%86%D0%B8%D0%B8), [Международной системы товарных знаков](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B0%D0%B4%D1%80%D0%B8%D0%B4%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D1%81%D0%BE%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D1%88%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%BE_%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%80%D0%B5%D0%B3%D0%B8%D1%81%D1%82%D1%80%D0%B0%D1%86%D0%B8%D0%B8_%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%B2), [Международной системы образцов](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D0%B0%D0%B0%D0%B3%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D1%81%D0%BE%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D1%88%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%BE_%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%80%D0%B5%D0%B3%D0%B8%D1%81%D1%82%D1%80%D0%B0%D1%86%D0%B8%D0%B8_%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%BC%D1%8B%D1%88%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D1%85_%D0%BE%D0%B1%D1%80%D0%B0%D0%B7%D1%86%D0%BE%D0%B2), [Международной системы наименований мест происхождения](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9B%D0%B8%D1%81%D1%81%D0%B0%D0%B1%D0%BE%D0%BD%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D1%81%D0%BE%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D1%88%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%BE%D0%B1_%D0%BE%D1%85%D1%80%D0%B0%D0%BD%D0%B5_%D0%BD%D0%B0%D0%B8%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B9_%D0%BC%D0%B5%D1%81%D1%82_%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%B8%D1%81%D1%85%D0%BE%D0%B6%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D1%8F_%D0%B8_%D0%B8%D1%85_%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D0%B9_%D1%80%D0%B5%D0%B3%D0%B8%D1%81%D1%82%D1%80%D0%B0%D1%86%D0%B8%D0%B8) и др.

**1.6 Общая характеристика интеллектуальной собственности**

Объекты интеллектуальной собственности исчерпывающим образом перечислены в статье 1225 Гражданского кодекса. Если какой-то результат интеллектуальной деятельности не упомянут в статье 1225 ГК РФ, то интеллектуальной собственностью он не является и интеллектуальные права на него не возникают. Следовательно, любое лицо вправе использовать его без чьего-либо разрешения.

Понятие «интеллектуальная собственность» впервые вошло в официальный оборот в 1967 г. в материалах Стокгольмской конференции, утвердившей Всемирную организацию интеллектуальной собственности.

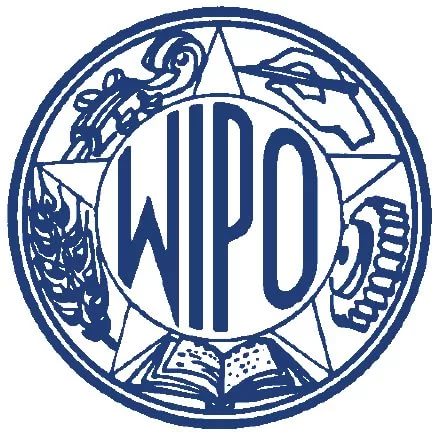
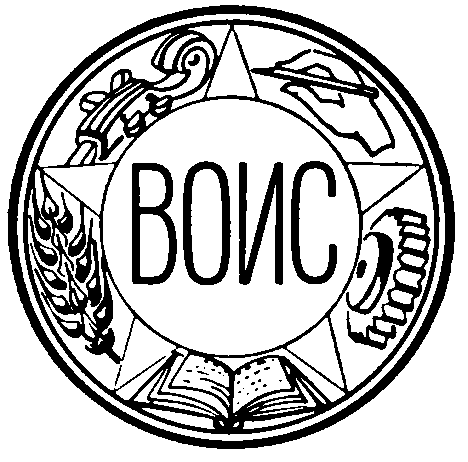
 

Рисунок 1.5 - Эмблемы Всемирной организации интеллектуальной собственности

Она стала основой образования рынка объектов интеллектуальной собственности. Особая рыночная значимость интеллектуальной собственности заключается в том, что её реализация – это единственный способ закономерной монополизации производства экономических благ с самыми высокими потребительскими свойствами.

Собирательное понятие **интеллектуальная собственность** (от латинского термина «*intellectus» –*«понимание», «познание») подразумевает исключительное право владеть и распоряжаться определенной формой собственности, связанной с результатами интеллектуальной деятельности физического или юридического лица в области науки, технологий, производства и пр., обеспечивающее их владельцу или пользователю определенные экономические выгоды.

В общем виде объекты интеллектуальной собственности можно представить в виде рисунка 1.6.



Рисунок 1.6 - Классификация объектов интеллектуальной собственности

**Авторское право** – охраняемое государством исключительное право на произведение науки, литературы и искусства, являющееся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинств произведения, а также способа его выражения.

**Смежные права или права, смежные с авторскими**, – это права исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций, публикаторов, изготовителей баз данных на созданные ими результаты интеллектуальной деятельности.

Роль авторского права и смежных прав представлена на рисунке 1.7.

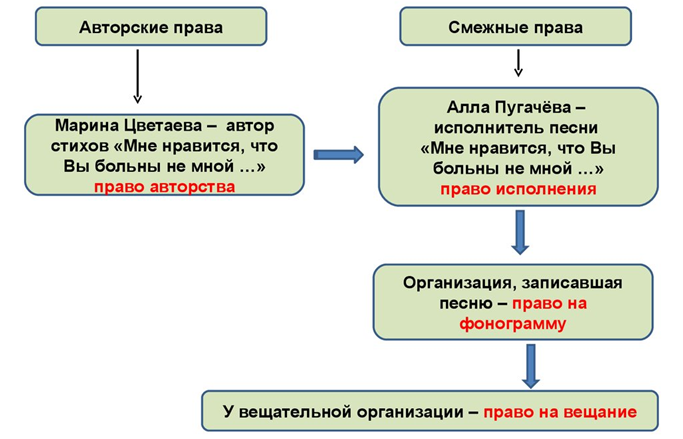


Рисунок 1.7 - Роль авторского права и смежных прав

Первой организованной международной реакцией на необходимость в предоставлении правовой охраны трём категориям [бенефициаров](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D0%B5%D0%BD%D0%B5%D1%84%D0%B8%D1%86%D0%B8%D0%B0%D1%80) смежных прав стало заключение в [1961 году](https://ru.wikipedia.org/wiki/1961_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) [Международной конвенции по охране прав исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного вещания](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B8%D0%BC%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D1%8F_%D0%BE%D0%B1_%D0%BE%D1%85%D1%80%D0%B0%D0%BD%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2_%D0%B0%D1%80%D1%82%D0%B8%D1%81%D1%82%D0%BE%D0%B2-%D0%B8%D1%81%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D0%BD%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D0%B5%D0%B9) («Римской конвенции»).

**Промышленная собственность** как объект интеллектуальной собственности включает в себя патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и знаки обслуживания, фирменные наименования и наименования мест происхождения товара. Кроме того, в понятие промышленной собственности входит пресечение недобросовестной конкуренции.

**Средство индивидуализации** — обозначение, служащее для различения товаров, услуг, предприятий, организаций и других объектов в сфере хозяйственного оборота.

Все объекты интеллектуальной собственности в зависимости от результатов интеллектуальной деятельности, имеют различные сферы их применения:

- научно-техническая и производственная сфера,

- гуманитарная сфера.

Сферы действия объектов интеллектуальной собственности приведены на рисунке 1.8.



Рисунок 1.8 - Сферы действия объектов интеллектуальной собственности

**Научно-техническая и производственная сфера включает** мыслительную деятельности человека при работе в сфере науки и техники. Согласно отечественному законодательству, научно-техническая деятельность – деятельность, направленная на получение, применение новых знаний для решения технологических, инженерных, экономических, социальных, гуманитарных и иных проблем, обеспечения функционирования науки, техники и производства как единой системы.

Поэтому научно-техническая и производственная сфера включает объекты промышленной собственности и объекты авторского права связанные с обеспечения функционирования науки, техники и производства **как единой системы.**

**Интеллектуальная собственность гуманитарной сферы** включает объекты авторского права, которые **не связанны** с обеспечения функционирования науки, техники и производства как единой системы.

Под ними понимаются произведения науки, литературы и искусства независимо от назначения, а также от способа его выражения. В законе нет четкого определения произведения, хотя в юридической литературе есть разные трактовки. Популярно определение В.И. Серебровского: «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения».

В ГК РФ четко определены следующие виды произведений: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садовопаркового искусства, в т.ч. в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

**2 Авторские права**

В соответствии со ст. 1255 ГК РФ авторские права определяются как интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства.

Они подразделяются на следующие группы:

- исключительное право на произведение,

- личные неимущественные права автора (право авторства, право автора на имя, права на неприкосновенность произведения и другие),

- право на вознаграждение, право на отзыв, право следования и право доступа к произведениям изобразительного искусства, некоторые другие права, установленные ГК РФ.

**2.1 Виды произведений**

Исходя из того, что любые произведения, отвечающие рассмотренным двум критериям, являются объектами авторско-правовой охраны, Закон дает лишь примерный перечень наиболее распространенных из таких объектов с учетом не только их объективной формы, но и назначения, жанра, сферы применения и взаимосвязи отдельных произведений творчества.

Объектами авторского права, в частности, являются:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);

- драматические, музыкально-драматические, сценарные, музыкальные, хореографические произведения и пантомимы;

- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайды, диафильмы и другие кино- и телепроизведения), состоящие из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком) и предназначенные для зрительного и слухового восприятия с помощью соответствующих технических устройств;

- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства (под произведением декоративно-прикладного искусства понимается двухмерное или трехмерное произведение искусства, перенесенное на предметы практического использования, включая произведение художественного промысла или произведение, изготовляемое промышленным способом);

- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии и к другим наукам.

**2.2 Производные и составные произведения**

Вследствие неповторимости индивидуальных способностей авторов, самостоятельно создающих свои произведения, объекты авторского права всегда оригинальны. Вместе с тем некоторые творчески вполне самостоятельные произведения могут быть органически связаны с другими, служить их новой внешней формой. Такие произведения именуют производными. К ним относятся: переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства.

Помимо производных произведений к объектам авторского права также относятся сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой результат творческого труда по подбору или расположению материалов.

**2.3 Произведения, не являющиеся объектами авторского права**

Закон традиционно предусматривает круг произведений, не являющихся объектами авторского права. Это:

- официальные документы (в частности, законы, судебные решения, иные тексты административного и судебного характера, а также их официальные переводы;

- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т.п.);

- произведения народного творчества;

- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

**2.4 Автор произведения, соавторство, правопреемство**

**Автором произведения**признается только физическое лицо, своим творческим трудом создавшее произведение (ст. 1257 ГК РФ).

Такие работы как:

-оказание автору произведения технического, консультационного, организационного или материального содействия или помощи,

- оказание помощи в оформлении прав на произведение или в его использовании,

- осуществление контроля за выполнением указанных работ,

не относятся к творческому труду, поэтому лица, оказавшие автору такие услуги, не признаются авторами произведения (ст. 1228 ГК РФ).

Таким образом, автор является «первоначальным» обладателем всех интеллектуальных прав на произведение.

**Соавторство** возникает в случае создания произведения совместной творческой деятельностью, например, стихи песни написал один человек, а музыку к ней сочинил другой, или одну главу учебника создал один ученый, а другую, или другие части его – другие.

Существует авторство делимое и неделимое.

Так, если часть произведения, созданная одним автором, может быть использована отдельно от других частей его, то имеет место делимое авторство, а если произведение составляет неразрывное целое, то налицо неделимое авторство.

При соавторстве по общему правилу соавторы могут использовать произведение при достижении общего согласия, т.е. порядок использования его определяется соглашением.

Однако при делимом соавторстве и не достижении соавторами такого соглашения, каждый из них может использовать по своему усмотрению свою часть произведения.

Но, в случае нарушения интеллектуальных прав каждый из соавторов принимает меры по их защите самостоятельно, независимо от того, какое соавторство имеет место: делимое, или неделимое.

**Правопреемство.**После смерти автора его права на произведение переходят к наследникам. Однако следует иметь в виду, что интеллектуальные права личного неимущественного характера являются непередаваемыми, например, право на имя, право авторства.

# **2.5 Возникновение и охрана авторских прав (знак, сроки)**

Авторские права возникают «автоматически», без выполнения каких-либо формальностей - с момента создания произведения.

Момент создания его определяется тогда, когда оно окажется выраженным в объективной форме:

- в виде изображения,

- в письменной,

- в виде звуко- или видеозаписи,

- в устной (публично произнесено, публично исполнено и т.п.),

- объемно-пространственной.

Но, закон допускает добровольную регистрацию автором таких произведений как программа для ЭВМ или база данных.

**Охрана.**Знак охраны – буква «С» в окружности.

Срок действия исключительного права на произведение - в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

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

Переход произведения в общественное достояние происходит по истечение срока действия исключительного права. В этом случае произведение может свободно использоваться любым лицом без выплаты вознаграждения.

Для личных неимущественных прав срок охраны не ограничен.

# **2.6 Авторские договоры**

Поскольку часть четвертая ГК РФ унифицировала систему договоров в сфере интеллектуальной собственности, предусмотрев, что правообладатель может реализовать свое исключительное право путем заключения:

1. **договора об отчуждении**исключительного права, предусмат­ривающего передачу исключительного права в полном объеме (ст. 1234 ГК РФ) и
2. **лицензионного договора,**предусматривающего предоставле­ние разрешения на использование результата интеллектуальной дея­тельности или средства индивидуализации в пределах, установленных таким договором (ст. 1235 ГК РФ) (при этом предоставляемая лицензия (разрешение) может быть исключительной либо неисключительной), то эти договоры также можно отнести к авторским.

**По договору об отчуждении исключительного права**автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежа­щее ему исключительное право использования произведения в полном объеме, т. е. на весь остав­шийся срок действия исключительного права, в отношении всех видов использования, без ограничения территории использования и т. д.

Исключительное право в данном случае не может быть передано частично: оно либо передается полностью, либо полно­стью остается у своего обладателя.

По **лицензионному договору**автор или иной обладатель исклю­чительного права **(лицензиар)**предоставляет или обязуется предоста­вить заинтересованной стороне **(лицензиату)**право использования произведения в предусмотренных договором пределах.

Так, лицензия (разрешение) может включать ограничения по сро­ку использования, территории, максимальному тиражу и т. д.

Лицензиат может использовать произведение только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования произведения, прямо не указанное в лицензионном до­говоре, не считается предоставленным лицензиату.

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход ис­ключительного права к лицензиату, какую-либо его передачу — ни пол­ностью, ни частично(абз. 2 п. 1 ст. 1233 ГК РФ).

Как при отчуждении исключительного права, так и при предостав­лении лицензии на использование произведения авторы сохраняют свои личные неимущественные права, в том числе право авторства и право на имя.

Отчуждение или иная передача этих прав законодательством не до­пускается, а отказ от них признается ничтожным, не влекущим воз­никновения каких-либо юридически значимых последствий.

В п. 4 ст. 1233 ГК РФ специально предусмотрено также, что **ни­чтожными являются любые условия договора, ограничивающие право автора создавать результаты интеллектуальной деятель­ности**либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам.

К договорам об отчуждении исключительного права и к лицензи­онным договорам применяются общие положения об обязательствах и общие положения о договоре, устанавливаемые ГК РФ.

Вместе с тем часть четвертая ГК РФ устанавливает также ряд спе­циальных требований и презумпций, действующих в отношении таких договоров.

**Форма договора.**Договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор должны заключаться в ***письменной форме.***

Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации договора, когда такое тре­бование установлено ГК РФ, влекут ***недействительность***договора.

По договору отчуждения, если в нем не указано иное, исключительное право переходит от пра­вообладателя к его приобретателю в момент заключения договора от­чуждения исключительного права.

**Выплата вознаграждения.**Договор об отчуждении исключитель­ного права и лицензионный договор предполагаются ***возмездными,***т. е. приобретатель исключительного права по ним обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение.

Вместе с тем **ГК РФ *допускает возможность заключения безвозмездных договоров***при условии, что соответствующее условие будет включено в договор.

Если в договоре не указано на то, что он является безвозмездным, т. е. не предусмотрено, что исключительное право передается или ли­цензия предоставляется бесплатно, и при этом договор (либо приложе­ния к нему) не определяют размер вознаграждения либо порядок его ис­числения, то такой договор считается ***незаключенным.***

Правила определения размера вознаграждения «по аналогии» (п. 3 ст. 424 ГК РФ) при этом не применяются, т. е. отсутствующие условия о размере вознаграждения или порядке его определения не могут быть «восполнены» с использованием каких-либо ссылок на сложившуюся практику, применяемые при «сходных обстоятельствах» цены и т. п.

Для договоров об отчуждении исключительного права дополни­тельно установлено, что при существенном нарушении приобретате­лем такого права автор вправе в судебном поряд­ке требовать перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения причиненных убытков.

Для лицензионных договоров установлено, что при невыполнении лицензиатом обязанно­сти уплатить лицензиару в установленный договором срок вознаграждение за предоставление права использования произве­дений лицензиар может в одностороннем порядке отказаться от лицензионного договора и потребовать возмеще­ния убытков, причиненных расторжением такого договора.

**Территория использования.**

По договору об отчуждении исключи­тельное право переходит в полном объеме в отношении всей террито­рии его действия. Так, отчуждение исключительного права на произ­ведение дает его приобретателю право разрешать или запрещать использование произведения на территории всего мира.

В лицензионном договоре должна указываться территория, на ко­торой лицензиату разрешается использование произведения. При от­сутствии таких указаний лицензиат вправе использовать произведе­ние только ***на территории Российской Федерации.***

**Срок использования.**

По договору об отчуждении исключительно­го права оно переходит к приобретателю на весь оставшийся срок его действия, в том числе с учетом возможностей его продления.

Для лицензионного договора срок должен определяться договором, а при от­сутствии в нем соответствующих положений лицензионный договор считается заключенным на ***пять лет.***

Но данный срок не мо­жет превышать срок действия исключительного права на использование произведения.

**Определение предмета договора.**

В договоре об отчуждении ис­ключительного права и в лицензионном до­говоре должен быть однозначно определено (указано) произведение, право использования которого предоставляется по договору.

В лицензионном договоре должны быть также определены все до­пускаемые способы использования произведения. Использование его способами, не предусмотренными лицен­зионным договором, либо после прекращения действия такого догово­ра, либо за пределами разрешенной территории использования, либо иной выход лицензиата (пользователя) за пределы предоставленных ему прав влечет наступление такой же ответственности за нарушения исключительных прав, какая установлена для случаев бездоговорного использования (п. 3 ст. 1237 ГК РФ).

**2.7 Охрана авторских прав за рубежом и в странах ближнего зарубежья**

По общему правилу, действие авторских прав на произведение ограничивается территорией того государства, в котором это произведение было создано. Это означает, что в других государствах произведение может свободно использоваться без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения.   
 Произведение, охраняемое на территории одного государства, получает охрану на территории другого государства, если между этими государствами заключен двухсторонний договор, или оба эти государства являются участниками многостороннего соглашения о взаимном признании и охране авторских прав.   
 Таким образом, первый вопрос, который возникает при рассмотрении проблемы охраны произведений российских авторов за рубежом, заключается в выявлении того, связывают ли Россию и иностранное государство, на территории которого будет использоваться произведение, взаимные обязательства в области авторского права.

Когда права российских авторов признаются на территории иностранного государства, объем субъективных прав авторов определяется не российским законодательством, а законам данного иностранного государства и правилами международных договоров.   
 И Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 года (в редакции 1971 года), и Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 года (в редакции 1971 года) исходят из принципа национального режима, в соответствии с которым иностранным авторам - гражданам государств, которые участвуют в указанных конвенциях, предоставляется такой же объем прав, который признается за авторами – гражданами соответствующего государства.

Сроки охраны авторских прав приведены на рисунке 2.1.

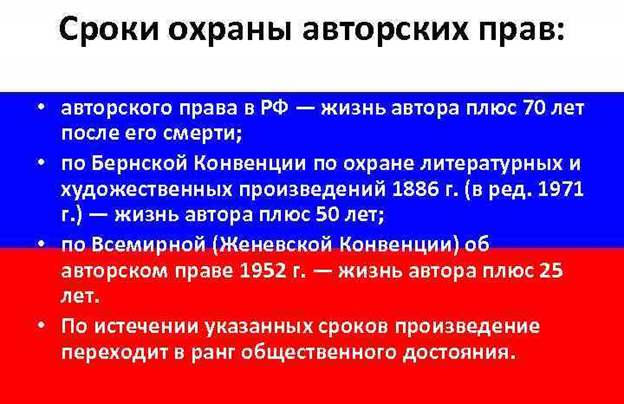


Рисунок 2.1 - Сроки охраны авторских прав

Охрана произведений российских авторов в странах ближнего зарубежья обеспечивается на основе Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав от 24 сентября 1993 года.   
 В соответствии с названным Соглашением государства – участники приняли на себя обязательство обеспечить на своих территориях выполнение международных обязательств, вытекающих из участия бывшего СССР во Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве.   
 В тех независимых государствах, которые присоединились к Бернской конвенции, охрана прав авторов этих государств осуществляется этой Конвенцией. Российская Федерация присоединилась к Бернской конвенции 13 марта 1995 года.

**3 Права, смежные с авторскими**

**3.1 Общая характеристика прав: понятие, объект, субъекты, охрана (знак)**

Смежные права – это исключительные права, предоставляемые законом исполнителям, производителям фонограмм и организациям эфирного и кабельного вещания.

Основное содержание смежных прав заключается в том, что использование третьими лицами фонограмм, радио- и телепрограмм, а также творческих результатов исполнителей требует согласия либо артиста, осуществляющего исполнение, либо организаций, сделавших звукозапись.

Смежные права близки авторскому праву, отсюда возникло их название. Они являются производными от авторского права, однако не тождественны ему.

Смежные права возникают тогда, когда есть произведение, которое можно исполнить, записать на фонограмму или включить в передачу эфирного и кабельного вещания.

К объектам смежных прав закон относит:

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

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

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

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

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

Относительно новым является положение закона о том, что для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

**Знак правовой охраны смежных прав:**

- состоит из 3-х элементов – латинской буквы «Р» в окружности, имени или наименования обладателя исключительного права, года первого опубликования фонограммы и

- помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре.

Субъектами смежных прав могут быть граждане и организации - юридические лица:

- артисты-исполнители, дирижеры и режиссеры – постановщики спектаклей,

- изготовители фонограмм,

- организации эфирного и кабельного вещания,

- публикаторы произведений, обнародованных после их перехода в общественное достояние.

Новые субъекты с 01.01.2008г. – это изготовитель баз данных и публикатор.

Изготовитель базы данных – это лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов.

Этим лицом может быть и гражданин и юридическое лицо.

При отсутствии других доказательств, изготовителем базы данных признается то лицо, чье имя или наименование указано на экземпляре базы или упаковке этого экземпляра.

Публикатором признается гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние, либо находящегося в общественном достоянии.

По Гражданскому кодексу РФ изменилось понятие исполнителя, его правовой статус.

Исполнителем признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение, - артист-исполнитель (актер, певец, музыкант, танцор или другое лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте, или иным образом участвует в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного номера),

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

- дирижер.

Смежные права на совместное исполнение принадлежат совместно принимавшим участие в его создании членам коллектива исполнителей (актерам, оркестрантам и др.) независимо от того, образует такое исполнение неразрывное целое, или состоит из элементов, каждый из которых имеет самостоятельное значение.

Информация о смежном праве:

- в отношении любой информации, которая идентифицирует объект смежных прав или правообладателя, либо информации об условиях использования этого объекта, которая содержится на соответствующем материальном носителе, приложена к нему или появляется в связи с сообщением в эфир или по кабелю либо доведением этого объекта до всеобщего сведения, а также любых цифр и кодов, в которых содержится такая информация (информация о смежном праве), соответственно применяются положения статей 1300 и 1311 ГК.

**3.2 Права исполнителя: понятие, содержание, охрана (срок)**

Срок действия исключительного права на исполнение

1. Исключительное право на исполнение действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение, либо запись исполнения, либо сообщение исполнения в эфир или по кабелю.

2. Если исполнитель был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным, и пятьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации исполнителя.

3. Если исполнитель работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права, установленный пунктом 1 настоящей статьи, продлевается на четыре года.

Исключительное право на исполнение может перейти по наследству по общим правилам (ст. 1283 ГК РФ).

По истечении срока действия исключительного права на исполнение это право переходит в общественное достояние.

Исключительное право на фонограмму действует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись.

Исключительное право на сообщение радио- или телепередачи действует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором имело место сообщение радио- или телепередачи в эфир или по кабелю.

Исключительное право изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания и действует в течение пятнадцати лет.

Исключительное право публикатора на произведение возникает в момент обнародования этого произведения и действует в течение двадцати пяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования.

Сбор с пользователей вознаграждения, предусмотренного пунктом 1 настоящей статьи, и распределение этого вознаграждения осуществляются организациями по управлению правами на коллективной основе, имеющими государственную аккредитацию на осуществление соответствующих видов деятельности (статья 1244).

**3.3 Организации по управлению авторскими и смежными правами на коллективной основе**

Авторы, исполнители, изготовители фонограмм и иные обладатели авторских и смежных прав в случаях, когда осуществление их прав в индивидуальном порядке затруднено или когда ГКРФ допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия обладателей соответствующих прав, но с выплатой им вознаграждения, могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые в соответствии с полномочиями, предоставленными им правообладателями, возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (организации по управлению правами на коллективной основе).

Примеры таких организаций показаны на рисунке 3.1.



Рисунок 3.1 - Организации по управлению правами на коллективной основе

**3.3.1 Общероссийская общественная организация «Российское Авторское Общество», РАО**Год основания - [1993 год](https://ru.wikipedia.org/wiki/1993_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)  
Расположение [Россия](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%BE%D1%81%D1%81%D0%B8%D1%8F), 123995, ГСП-5, [Москва](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D1%81%D0%BA%D0%B2%D0%B0), [ул. Б. Бронная](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D0%BE%D0%BB%D1%8C%D1%88%D0%B0%D1%8F_%D0%91%D1%80%D0%BE%D0%BD%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D1%83%D0%BB%D0%B8%D1%86%D0%B0), 6А  
Представительство: Санкт-Петербург, Новосибирск, Волгоград, Самара, Ростов-на-Дону, Краснодар, Хабаровск, Нижний Новгород, Уфа, Казань, Воронеж, Пермь, Тюмень, Екатеринбург.

Общество действует на основе принципов добровольного и равноправного членства. Из года в год Российское Авторское Общество демонстрирует эффективность и востребованность своей деятельности. РАО является уникальной и крупнейшей общественной организацией России, объединяющей композиторов, авторов текстов, драматургов, сценографов, переводчиков, хореографов, художников, авторов произведений декоративно-прикладного искусства и ученых, а также правопреемников авторов.

15 августа 2008 года Российское Авторское Общество в установленном действующим законодательством порядке получило государственную аккредитацию на осуществление деятельности по управлению авторскими правами на коллективной основе в сферах, предусмотренных пп. 1 и 2 п. 1 ст. 1244 Гражданского кодекса Российской Федерации:

* на управление исключительными правами на обнародованные музыкальные произведения (с текстом или без текста) и отрывки музыкально-драматических произведений в отношении их публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции;
* осуществление прав композиторов, являющихся авторами музыкальных произведений (с текстом или без текста), использованных в аудиовизуальном произведении, на получение вознаграждения за публичное исполнение или сообщение в эфир или по кабелю такого аудиовизуального произведения.

**3.3.2 Всероссийская организация интеллектуальной собственности Всероссийская организация интеллектуальной собственности**, **ВОИС** (не путать со Всемирной организации интеллектуальной собственности, ВОИС) — [некоммерческая](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B5%D0%BA%D0%BE%D0%BC%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B7%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F) общероссийская  [общественная организация](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%B1%D1%89%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B7%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F) по [коллективному управлению](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BB%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%82%D0%B8%D0%B2%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D1%83%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%B0%D0%B2%D1%82%D0%BE%D1%80%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%BC%D0%B8_%D0%B8_%D1%81%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%BD%D1%8B%D0%BC%D0%B8_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0%D0%BC%D0%B8) [смежными правами](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%BD%D1%8B%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0) [исполнителей](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D1%81%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D0%BD%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C_(%D0%B0%D0%B2%D1%82%D0%BE%D1%80_%D0%B8%D1%81%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D0%BD%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D1%8F)) и [изготовителей фонограмм](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%B7%D0%B3%D0%BE%D1%82%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C_%D1%84%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B0%D0%BC%D0%BC).

Основным предметом деятельности Всероссийской организации интеллектуальной собственности является [управление правами на коллективной основе](http://ru-wiki.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BB%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%82%D0%B8%D0%B2%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D1%83%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%B0%D0%B2%D1%82%D0%BE%D1%80%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%BC%D0%B8_%D0%B8_%D1%81%D0%BC%D0%B5%D0%B6%D0%BD%D1%8B%D0%BC%D0%B8_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0%D0%BC%D0%B8) в следующих сферах:  
 -осуществление прав исполнителей на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях;  
 -осуществление прав изготовителей фонограмм на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях.  
В августе [2009 года](http://ru-wiki.org/wiki/2009_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) ВОИС получила государственную аккредитацию на осуществление перечисленных видов деятельности.

**4 Патентное право**

**4.1 Понятие. Характеристика изобретения, полезной модели, промышленного образца, как объектов патентных прав: понятие, условия патентоспособности**

Отношения в сфере патентного права регулируются на международном и национальном уровнях. Основными международными источниками патентного права являются:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.;

- Вашингтонский договор о патентной кооперации от 19 июля 1970 г.;

- Евразийская патентная конвенция 1994 г.

До 1 января 2008 г. основным внутрироссийским нормативным актом был Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. В настоящее время патентные отношения регулируются положениями гл. 72 ГК РФ.

Гражданский кодекс закрепил уже сложившуюся в России систему патентной охраны, что немаловажно для правоприменительной практики, ее стабильности.

Сфера действия патентного права - это отношения, возникающие в связи с патентной охраной и использованием трех объектов интеллектуальных прав:

- изобретений,

- полезных моделей ,

- промышленных образцов.

Объекты патентного права представлены на рисунке 4.1.

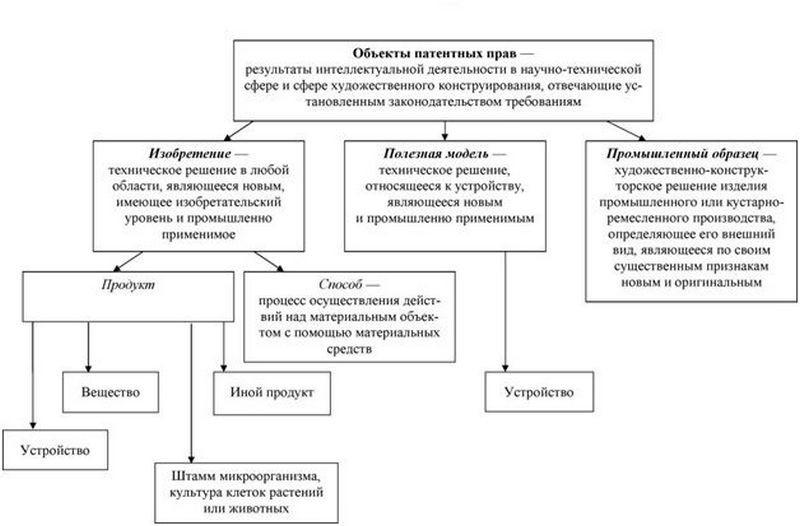


Рисунок 4.1 - Объекты патентного права

Патентная охрана предоставляется объектам, подтвержденным государственной регистрацией в патентном ведомстве.

Следует лишь обратить внимание на перечень технических решений, которые вообще не могут охраняться патентами (п. 4 ст. 1349):

- способы клонирования человека, а также

- модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека, использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях,

- иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

**Изобретение признается патентоспособным**, если оно содержит техническое решение, которое должно быть новым, обладать изобретательским уровнем и быть пригодным для промышленного применения. Условия патентоспособности изобретений, полезных моделей и промышленных образцов приведены на рисунке 4.2.



Рисунок 4.2 - Условия патентоспособности изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

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.

Например, технический результат может выражаться в снижении (повышении) коэффициента трения; в снижении вибрации работающих механизмов; в повышении оперативной памяти компьютера и т.п.

Изобретениями признаются только новые предложения, опережающие современный уровень техники (п. 2, 3 ст. 1350).

Это старое патентное правило, появившееся еще в первых законах о патентах, сохраняет свое определяющее значение и сегодня.

Основной критерий новизны - неизвестность предполагаемого изобретения исходя из уровня техники, достигнутого на дату приоритета изобретения.

В России к изобретениям предъявляется требование мировой новизны.

В уровень техники для проверки новизны изобретения включаются все изобретения и полезные модели, запатентованные в Российской Федерации.

Изобретательский уровень по существу служит дополнительной качественной характеристикой новизны изобретения (абз. 2 п. 2 ст. 1350 ГК).

Он оценивается на основе общепринятого в патентной практике критерия - знаний специалиста в данной области техники.

Критерием оценки изобретательского уровня технического решения служат:

- во-первых, масштаб его отличия от простого инженерного решения, доступного лицу, имеющему обычные знания в той области, к которой относится изобретение, и

- во-вторых, то, что патентное решение должно быть результатом творческого труда.

Под промышленной применимостью (п. 4 ст. 1350 ГК) понимается пригодность изобретения к использованию в какой-либо сфере человеческой деятельности, включая промышленность, сельское хозяйство, здравоохранение.

**4.2 Виды объектов патентных прав**

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. Например, патенты выдаются на способы лечения, а также диагностики заболеваний людей и животных.

Охрана полезных моделей (ст. 1351) не столь распространена в мире, как охрана изобретений. 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.

Охраняемая полезная модель - это техническое решение, относящееся к устройству. Патентоспособность полезной модели определяется ее новизной и промышленной применимостью.

Основное же 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.

Этим широко пользуются заявители, которым по тем или иным мотивам, не препятствующим, однако, охране заявленного предложения полезной модели, отказано в получении патента на изобретение, - например, когда отказ мотивируется отсутствием достаточного изобретательского уровня.

Промышленный образец. Под промышленным образцом понимается художественно-конструкторское решение внешнего вида изделия, его оформление (п. 1 ст. 1352 ГК).

Для правовой охраны конструкторского решения в качестве промышленного образца оно должно быть патентоспособным, т.е. обладать необходимыми для этого признаками (п. 1 - 3 ст. 1352):

- во-первых, такое решение должно содержать существенные признаки - включать художественные элементы, которые придают внешнему виду изделия определенные эстетические и (или) эргономические особенности,

- во-вторых, оно должно быть новым. К промышленным образцам, так же как и к изобретениям, предъявляется требование мировой новизны. Однако к ним не предъявляется требование промышленной применимости,

- в-третьих, оно должно быть оригинальным, т.е. эстетические особенности внешнего вида изделия должны отвечать критериям творческого результата. Это позволяет отграничить промышленные образцы от различного рода поделок.

Охраняемый промышленный образец может относиться как к промышленному, так и к кустарно-ремесленному изделию.

Промышленные образцы могут быть объемными (модели), плоскостными (рисунки) или представлять собой их сочетание.

Объемные промышленные образцы представляют собой композицию, определяющую форму изделия. Ее основу составляет объемно-пространственная структура, например художественно-конструкторское решение, определяющее внешний вид станка, мотоцикла, телефонного аппарата, автомобиля, игрушки и т.д.

Плоскостные промышленные образцы характеризуются линейно-графическим соотношением элементов рисунка на плоской поверхности: внешний вид ковра, косынки, платка, ткани и т.п.

Таким образом, промышленные образцы в отличие от изобретений и полезных моделей представляют собой особый результат интеллектуальной деятельности; он должен воплощать технологию, обеспечивающую как функциональность изделия, так и создание художественной формы изделия, отвечающей определенным эстетическим требованиям.

Эта хорошо известная в мировой практике двойственность условий, предъявляемых к патентоспособности промышленного образца, четко прослеживается в двух основных системах охраны этих объектов интеллектуальных прав. В одних странах она приближена к авторскому праву, в других - к патентному праву. Российское законодательство традиционно придерживалось патентной системы охраны промышленных образцов. Парижская конвенция также относит промышленные образцы к объектам промышленной собственности (ст. 4 Конвенции).

**4.3 Субъекты патентных прав (автор, соавторы, наследники, патентообладатели)**

**Автором** изобретения, полезной модели, промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности.

Существует общее правило:

- если гражданин указан в качестве автора в заявке на выдачу патента, он считается автором изобретения, полезной модели, промышленного образца, если не доказано иное (ст. 1347 ГК РФ).

Лица, оказавшие авторам только техническое, консультационное, организационное, материальное содействие, или граждане, осуществляющие контроль за выполнением соответствующих работ, не признаются авторами.

Авторство и имя автора охраняются бессрочно.

Граждане, создавшие изобретение или полезную модель совместным творческим трудом, признаются **соавторами**.

Каждый из соавторов вправе использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. А распоряжение правом на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец осуществляется ими совместно.

Первоначально право на получение патента принадлежит автору, но оно может перейти к другому лицу (правопреемнику) или может быть передано автором другому лицу по письменному договору (гражданско-правовому или трудовому) в случаях и по основаниям, которые установлены законом.

Патентообладатели – это лица (физические или юридические), обладающие патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец в порядке универсального правопреемства или по договору отчуждения права на получение патента.

Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца. Он может распорядиться этим правом.

Обязанности патентообладателя:

- уплачивать ежегодную госпошлину за поддержание патента в силе, иначе патент прекратит свое действие, а патентообладатель потеряет исключительное право на этот патент,

- использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец в течение 4 лет со дня выдачи патента на изобретение или промышленный образец или в течение 3 лет со дня выдачи патента на полезную модель, иначе ему грозит предоставление принудительной лицензии на использование запатентованного объекта по иску другого лица.

**4.5 Получение патента (составление и подача заявки), срок его действия**

Официальным документом, подтверждающим патентные права на объекты всех трех видов, служит **патент.**

Заявку на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец могут подать те лица, которые вправе получить патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец (п. 1 ст. 1374).

Заявка на выдачу патента может быть подана в патентное ведомство самим заявителем, его патентным поверенным, зарегистрированным в патентном ведомстве, либо иным его представителем и показана на рисунке 4.3.



Рисунок 4.3 - Заявки на промышленную собственность

**4.6 Составление описания изобретения и промышленного образца**

**4.6.1 Составление описания изобретения**

Чтобы стать патентообладателем необходимо подать в Российское патентное ведомство (Роспатент) заявку на выдачу патента на изобретение. В состав заявки входит заявление, реферат, документ об уплате госпошлины, описание и формула изобретения.

Описание изобретения должно иметь следующую обязательную структуру:

* название изобретения и класс МКИ, к которому оно, по мнению заявителя относится;
* область техники, к которой относится изобретение, и преимущественная область использования изобретения;
* характеристика аналогов изобретения;
* характеристика прототипа, выбранного заявителем;
* критика прототипа;
* цель изобретения;
* сущность изобретения и его отличительные (от прототипа) признаки;
* перечень фигур графических изображений (если они необходимы);
* примеры конкретного выполнения;
* технико-экономическая или иная эффективность;
* формула изобретения.

Название изобретения должно быть точным, кратким и конкретным, и соответствовать определенной рубрике МКИ. Оно должно соответствовать сущности изобретения и конкретно указывать, к какому роду объекта относится объект заявленного изобретения.

Название изобретения должно характеризовать назначение объекта (выполняемую им функцию) или же указывать на принадлежность его к той или иной области техники. В первом случае название изобретения применяется для объектов известного назначения с общепринятым названием «Вольтметр», «Ареометр» и т.д., во втором случае – для объектов малоизвестного или нового назначения (или выполняемой функции в различных областях техники) – «Установка для регенерации компонентов гальванического процесса», «Способ термической обработки деталей из коррозионностойких сталей» и т.д.

Составление описания следует начинать с указания области его использования. Эту часть описания обычно начинают словами:

«Изобретение относится к…».

В разделе описания «Характеристика аналогов изобретения» следует охарактеризовать известные ранее аналогичные решения той же задачи (аналоги), т.е. объекты изобретения того же назначения, что и заявляемый, сходные с ним по технической сущности и результату, достигаемому при их использовании.

***Аналоги*** приводятся из числа наиболее близких к заявленному объекту и прогрессивных в этой области технических решений, известных ко времени составления заявки, с которыми заявленный объект сравнивается по эффективности.

В краткой характеристике аналога (или аналогов), т.е. описании технической сущности известных объектов, должны быть раскрыты его (их) существенные признаки. Здесь же следует указать преимущества и недостатки аналогов.

При поиске аналогичных заявляемому объекту наиболее прогрессивных технических решений необходимо исследовать описания изобретений по соответствующему классу (классам), специальную литературу по данной области, а также сведения об использовании в промышленности таких решений.

***В разделе описания «Характеристика прототипа»*** необходимо представить конкретное известное устройство, способ или вещество, наиболее близкие по технической сущности и достигаемому положительному эффекту к заявляемому изобретению, т.е. наиболее близкий аналог из ранее приведенных в описании. При этом необходимо отметить все существенные признаки прототипа, общие для него и заявленного объекта изобретения.

В этом разделе должна быть приведена библиографическая ссылка на источник, в котором описан выбранный заявителем прототип.

***В разделе «Критика прототипа»*** описываются только те его недостатки, которые устраняются изобретением. Недостатки, присущие известным техническим решениям той же задачи, должны быть охарактеризованы объективно, без преувеличений. Описывая недостатки прототипа, следует по возможности указать те причины, следствием которых эти недостатки являются.

***В разделе «Цель изобретения»*** излагается цель объективно и обоснованно, без утверждений рекламного характера, при этом объективность цели определяется необходимостью удовлетворения какой-либо общественной потребности.

***Цель изобретения*** (т.е. ожидаемый от использования изобретения положительный эффект) должна быть причинно связана с признаками объекта изобретения, которые обеспечивают достижение этой цели.

При изложении ожидаемого положительного эффекта указывается и тот эффект, достижение которого не является непосредственной целью изобретения, но обеспечивается при использовании изобретения.

***В разделе «Сущность изобретения»*** и его отличительные признаки (от прототипа) должно быть приведено краткое изложение изобретения, содержащее указание всех существенных признаков (общих и частных) с выделением тех из них, которые отличают заявляемое решение от прототипа и обуславливают соответствие этого решения критерию «новизна».

***Существенный признак*** – признак из общей массы признаков объекта, наличие которого в совокупности признаков обеспечивает положительный технический результат, а отсутствие не дает возможности получить этот результат.

***Наглядный пример определения существенных признаков технического объекта.*** Рассмотрим всем известную технологию, содержащую следующую последовательность действий: взять в правую руку граненый стакан, взять в левую руку колбочку со спиртом, налить спирт из колбочки в стакан до половины, добавить воды до края стакана, взять в левую руку огурец, вдохнуть, выпить содержимое стакана, выдохнуть, закусить огурцом.

Сущность изобретения как технического решения выражается в совокупности существенных признаков. Признаки относятся к существенным, если они влияют на возможность получения технического результата: если упомянутую выше композицию мы отнесли к способу приготовления водки, то все действия типа – в какую руку чего брать или чем закусывать не являются существенными признаками. Если изобретение относится к способу употребления алкогольного напитка, то тогда существенными становятся признаки, касающиеся, последовательности вдохов и выдохов.

В этом разделе, также, должно быть доказано соответствие технического решения критерию «существенные отличия». ***Существенные отличия*** – новая совокупность признаков, дающая технический результат. Необходимо определить, в каких известных технических решениях имеются признаки, сходные с признаками, отличающими заявляемое решение от прототипа, и сравнить свойства заявляемого и известных решений, обусловленные наличием у них указанных признаков. Если будет установлено, что у заявляемого решения появляются свойства, не совпадающие со свойствами известных решений, или заявитель не обнаружит решений со сходными признаками, делается вывод, что это решение обладает существенными отличиями.

В этом же разделе приводятся доказательства возможности достижения положительного эффекта при осуществлении изобретения, основанные на проведенном анализе.

Существует мнение специалистов, что существенными отличиями можно считать свойства технического решения, позволяющие разрешить техническое противоречие в изобретательской задаче. Для разрешения технических противоречий имеется несколько десятков формальных приемов, выявленных на основе фундаментального анализа патентной информации.

Часто понятие существенных отличий и изобретательского уровня технического решения трактуется так: разница между заявленным изобретением и современным уровнем техники должна быть неочевидной. Очевидным является такое техническое решение, которое приходит на ум, так сказать автоматически.

***В разделе описания «Примеры конкретного выполнения»*** описываются примеры, подтверждающие возможность осуществления изобретения с получением положительного эффекта при использовании всей совокупности существенных признаков изобретения, указанной в его формуле. Этот раздел имеет различия в зависимости оттого, что описывается – устройство, способ или вещество или применение известного устройства, способа или вещества по новому назначению.

***Описание устройства*** должно быть изложено так, чтобы конструктивное выполнение упоминаемых в нем узлов, блоков, деталей и т.п. не нуждались в догадках и предположениях. Упоминаемые в описании узлы и детали, а также связи между ними, в том числе между известными и новыми узлами, деталями, частями устройства, должны быть показаны на чертежах или схемах.

Описание устройства начинают с описания его конструкции, рассматриваемой в статистическом состоянии; здесь должны быть указаны все узлы и детали, составляющие данную конструкцию и показанные на чертежах, пояснены их значения, связи и взаимное расположение частей устройства.

В этой части описания должны быть подробно изложены конструктивные, а также при необходимости, технологические особенности заявленного устройства.

После описания устройства в статическом состоянии необходимо описать его действие (работу) или способ использования, ссылаясь при этом на его цифровые обозначения на чертежах.

Если в формуле изобретения в качестве отличительных признаков приведены параметры режима, например, указан интервал температур нагревания реакционной массы и этот интервал сравнительно велик – «минус 20 – плюс 60°С», следует дать конкретные обоснования граничных значений интервала и привести по одному примеру на оптимальные и граничные значения этого интервала с подробным указанием тех характеристик и свойств, которыми характеризуется при этом выходной продукт (количество, качество).

Если интервал температур невелик и возможность проведения процесса при его граничных значениях очевидна, достаточно привести один пример осуществления способа с наиболее оптимальными параметрами.

Если для осуществления способа требуются общеизвестные технические средства (устройства, приборы), то в описании должно быть указание на эти средства. Если для осуществления способа требуются не общеизвестные технические средства, то в описании, в частности в примерах осуществления способа, должна быть дана характеристика этих средств и приложено графическое их изображение.

Если устройство, способ или вещество содержит в качестве отличительных от прототипа лишь количественные признаки (отношения физических величин, режимы проведения приемов способа, количественное содержание ингредиентов вещества и т.п.), выраженные в виде интервала конкретных значений, в примерах должна быть подтверждена существенность этих признаков путем доказательства достижения положительного эффекта именно в указанных в заявке интервалах значений и отсутствие такого положительного эффекта за его пределами.

В описании изобретения, сущность которого заключается в применении известного устройства, способа или вещества по новому назначению, в качестве аналогов описываются объекты, решающие такую же задачу и дающие положительный эффект.

Ни одна из частей описания изобретения не может быть заменена отсылкой к описанию этой части в другом документе, например, в ранее поданной заявке, в описании к уже выданному патенту или в каком-либо литературном источнике.

Однако в описании допускаются ссылки на источник (источники), в которых описаны уже известные признаки изобретения (содержащиеся в описании).

В разделе «Технико-экономическая или иная эффективность» приводятся качественные оценки технико-экономических преимуществ изобретения в сравнении с прототипом. В том случае, если по изобретению не представляется возможным определить экономическую эффективность, в этом разделе должно быть показано, какие задачи народного хозяйства решает изобретение (например, улучшение условий труда, техники безопасности и т.д.)

Изложение технико-экономических преимуществ изобретения должно строиться на основе конкретных данных, а не быть декларативным. Цель изобретения должна быть подкреплена убедительными доказательствами её достижения. Необходимо провести объективный анализ преимуществ заявленного объекта по сравнению с известным, для чего используются результаты испытаний изобретений, если таковые осуществлены. Если таких сведений нет, следует привести расчетные данные или детально объяснить, каким образом может быть достигнута цель изобретения. Например, если цель изобретенного способа – повышение выпуска продукции, следует указать конкретно, почему и насколько он увеличивается.

***Формула изобретения*** предназначается для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом. Она должна быть полностью основана на описании. Формула изобретения должна выражать сущность изобретения, т.е. содержать совокупность его существенных признаков, достаточную для достижения указанного заявителем технического результата.

***Однозвенная формула*** изобретения применяется для характеристики одного изобретения совокупностью признаков. ***Многозвенная формула*** применяется для характеристики одного изобретения с развитием и/или уточнением совокупности его признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения.

***Пункт*** формулы включает признаки изобретения, в том числе название, с которого начинается изложение формулы, и состоит, как правило, из ограничительной части, включающей признаки изобретения, совпадающие с признаками наиболее близкого аналога, и отличительной части, включающей признаки, которые отличают изобретение от наиболее близкого аналога.

При составлении пункта формулы с ***разделением на ограниченную и отличительную части*** после изложения ограничительной части вводится словосочетание ***«отличающийся тем, что»,*** непосредственно после которого излагается отличительная часть.

***Независимый пункт*** формулы изобретения относится только к одному изобретению и характеризует изобретение совокупностью его признаков, определяющей объем испрашиваемой правовой охраны. ***Зависимый пункт*** формулы изобретения содержит развитие и/или уточнение совокупности признаков изобретения, приведенных в независимом пункте, признаками, характеризующими изобретение лишь в частных случаях его выполнения или использования.

***Составление формулы изобретения.*** Формула изобретения, как правило, должна состоять из двух частей – ограничительной, включающей признаки, общие для предлагаемого объекта изобретения и прототипа: отличительной, включающей признаки, которые отличают объект изобретения от прототипа (т.е. новые признаки), и цели изобретения, как характеристики положительного эффекта, создаваемого всей совокупностью признаков – известных и новых. Ограничительная часть формулы изобретения отделяется от отличительной части словами «отличающий - ся (-ееся, аяся) тем, что…», за которыми следует указание цели изобретения.

В ограничительную част формулы изобретения включаются существенные признаки изобретения, имеющиеся как у заявленного объекта изобретения, так и у объекта, выбранного в качестве прототипа: эти признаки являются, таким образом, общими и известными. В эту часть формулы входит и название изобретения.

В отличительную часть формулы включаются новые существенные признаки объекта изобретения, отличающие его от прототипа. Не следует смешивать отличительные признаки с существенными отличиями.

Между целью изобретения, совокупностью признаков и особенно признаками отличительной части формулы изобретения должна существовать причинно-следственная связь, которую и надо отобразить в формуле.

Не следует вводить в формулу изобретения признаки, выражающие узкие понятия, ограничивающие объем изобретения и допускающие обход изобретения, например: «привинчен», «припаян». Следует применять признаки, выраженные более общими понятиями, например, вместо приведенных выше слов следует указывать «прикреплен», «соединен». Признаки же, выражающие не общие, а узкие понятия, следует применять лишь в тех случаях, когда они выражают именно сущность изобретения, т.е. в том случае, когда надо подчеркнуть, что детали объекта не просто скреплены одна с другой, а склеены, сболчены или сварены.

Если выбранный существенный признак допускает возможность замены другим, эквивалентным признаком, то следует такой признак формулировать более общим понятием, чтобы избежать возможности обхода формулы изобретения.

Не следует вводить в формулу изобретения признаки, выраженные в виде абсолютного размера, определенной физической величины, например, силы тока.

В формуле изобретения допускается характеристика с помощью математических выражений в виде уравнения, неравенства или их системы, либо в виде их словесного эквивалента (при наличии доказательств их существенности) следующих признаков объекта изобретения:

а) геометрической формы устройства и/или его элемента (части);

б) взаимного расположения элементов (частей) устройства;

в) взаимосвязи параметров устройства – физических величин, характеризующих его в статическом состоянии (размер, масса, электрическое сопротивление и пр.);

г) взаимосвязи режимных или иных материальных характеристик – физических величин способа (давлений, температур, сил токов и пр.);

д) взаимосвязи содержаний ингредиентов вещества.

Нельзя вводить в формулу изобретения слова и выражения, вызывающие неопределенное представление, например, «толстый», «холодный», «достаточно легкий», «достаточно прохладный», «небольшое количество» и т.п. Исключение составляют общепринятые выражения, которыми традиционно характеризуют в той или иной области техники конкретное понятие. Например, «процесс ведут на холоде», «слабая кислота», «белый шум» и т.п.

Нельзя вводить в формулу изобретения для характеристики объекта изобретения слова «специальный», «особенный», «новый» и т.п., так как общие слова не дают представления о его технической сущности и существенных отличиях. В формуле не должно быть выражений, носящих рекламный характер.

Объем изобретения зависит от количества признаков, содержащихся в формуле. Объем изобретения тем больше, чем меньше признаков содержит формула изобретения. Поэтому следует характеризовать предполагаемый объект изобретения допустимо минимальным количеством признаков, достаточных для характеристики технической сущности изобретения и достижения поставленной цели. Однако, именно такие заявки, являются предметом наиболее пристального рассмотрения при экспертизе. Экспертиза старается в этом случае ограничить объем притязаний заявителя и заставляет его вводить в формулу дополнительные признаки из описания.

**4.6.2 Составление описания промышленного образца.**

***Заявка должна относиться*** к одному промышленному образцу или содержать варианты промышленных образцов.

Вариантами промышленных образцов являются художественно-конструкторские решения, относящиеся к одному классу Международной классификации промышленных образцов (МКПО), сходные по совокупности существенных признаков и имеющие визуально воспринимаемые отличия в эстетических особенностях, носящих творческий характер.

***Заявка должна содержать***: заявление о выдаче патента; комплект фотографий, или репродукций, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия; чертеж общего вида изделия; описание промышленного образца, включающее перечень его существенных признаков; документ, подтверждающий уплату пошлины.

***Описание промышленного образца*** должно содержать: название образца в соответствии с МКПО; назначение и область применения промышленного образца; аналоги и прототип; описание сущности объекта притязаний; пояснение о пригодности образца к осуществлению промышленным способом и перечень существенных признаков.

***Изображение*** общего вида изделия в ракурсе ¾ спереди, вида слева, вида справа, вида сзади и, при необходимости, вида сверху должно прилагаться к заявке.

Комплект (набор) изделий должен быть представлен одним изображением общего вида, что дает возможность рассмотреть форму каждого из изделий, которые входят к комплекту (набора). Кроме того, должны быть поданы изображения каждого отдельного изделия, что входит к заявленному комплекту (набора).

Для изделий, которые могут трансформироваться (раскладываться, складываться), таких как холодильники, пылесосы, кухонные комбайны и т.п., к заявке добавляются их изображение в трансформируемом виде.

Если одним из существенных признаков изделия является цвет, то комплект изображений подается в цветном исполнении.

Комплект изображений может быть представлен фотографиями, фото- или ксерокопиями.

Описание промышленного образца является справочным материалом, а перечень существенных признаков является толкованием объема прав согласно патенту. Описание должно содержать следующие разделы:

- название промышленного образца – данный раздел должен характеризовать назначение промышленного образца, отображать его суть и, отвечать определенной рубрике Международной классификации промышленных образцов.

- назначение и отрасль применения промышленного образца – данный раздел целесообразно начинать словами: «Заявляется внешний вид изделия, предназначенного для…». Дальше по тексту необходимо раскрыть информацию о том, в какой отрасли промышленности или другой сфере деятельности будет использоваться заявленное изделие с указание его функционального назначения. При необходимости, в этом же разделе указываются объекты (системы), с которыми используется изделие.

- перечень изображений, чертежей и схем. В данном разделе перечисляется перечень изображений, имеющихся в материалах заявки, а также перечень чертежей и схем в соответствии с их нумерацией.

- суть и существенные признаки промышленного образца. Данный раздел должен содержать описание всех существенных признаков, формирующих зрительный образ заявленного изделия. Суть промышленного образца характеризуется совокупностью отображенных существенных признаков, определяющих внешний вид изделия с его эстетическими и/или эргономическими особенностями.

Признак принадлежит к существенным, если он влияет на формирование внешнего вида изделия.

Для раскрытия сути промышленного образца описывается совокупность его существенных признаков, отображенных на изображениях, со ссылкой на изображения, а также на чертеж общего вида, эргономичную схему, если они есть в материалах заявки.

Если цвет является существенным признаком промышленного образца, то он (цвет) должен быть четко отмечен в описании.

Если цвет не является существенным признаком, однако изображения поданы в цвете, то в описании необходимо отметить, что цвет не является существенным признаком.

Если необходимо более детально раскрыть суть промышленного образца, то к заявке добавляют чертеж общего вида и схему изделия.

**Сроки действия патентов**

Патент удостоверяет личные права автора - его авторство, имущественные права патентообладателя - исключительное право на охраняемый патентом объект, приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца.

В условиях выдачи и действия патента в зависимости от вида охраняемого объекта имеются определенные различия.

Патент на изобретение действует в течение двадцати лет с даты подачи первоначальной заявки (т.е. даты поступления правильно оформленной заявки в патентное ведомство).

Патент на полезную модель - в течение десяти лет с правом продления не более чем на следующие три года.

А патент на промышленный образец действует в течение пятнадцати (по Патентному закону - десяти) лет с правом продления этого срока не более чем на десять лет.

**5 Cредства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий**

В настоящее время отмечается интенсивное развитие международной торговли и расширение мирового рынка в условиях постоянно усиливающейся конкуренции и глобализации. Развитие рыночной экономики, конкуренции хозяйствующих субъектов вызвало необходимость появления нового института правовой охраны, позволяющего индивидуализировать участников рыночных экономических отношений и производимую ими продукцию (работы, услуги). Институт правовой охраны средств индивидуализации выделился в рамках правового регулирования интеллектуальной собственности.

В данном институте правовой охраны в соответствии с частью 4 Гражданского кодекса Российской Федерации охраняются следующие средства индивидуализации:

• фирменные наименования;

• товарные знаки и знаки обслуживания;

• наименования мест происхождения товаров;

• коммерческие обозначения.

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

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

В качестве средств индивидуализации участников экономических отношений в России охраняются фирменные наименования и коммерческие обозначения. Подробное регулирование правовой охраны данных объектов появилось только с принятием части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Две части правовой охраны средств индивидуализации приведены на рисунке 5.1.

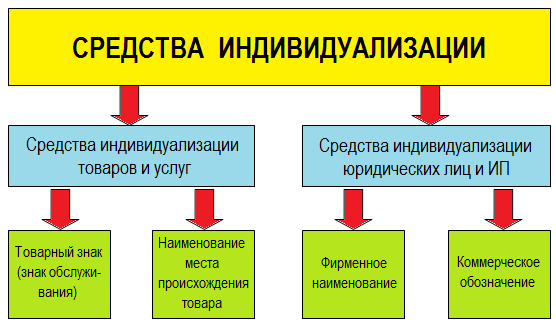


Рисунок 5.1 - Две части правовой охраны средств индивидуализации

Как уже отмечалось в Российской Федерации порядок и условия защиты средств индивидуализации регламентированы частью 4 Гражданского кодекса РФ.

Однако полный перечень законодательных актов и соглашений, регулирующих средства индивидуализации, содержит:

1. Парижская конвенция «Об охране промышленной собственности».
2. Соглашение «О Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков».
3. Мадридское соглашение о международной регистрации знаков.
4. Лиссабонское соглашение о защите указаний места происхождения изделий и их международной регистрации.
5. Женевский договор о законах на товарный знак.
6. Сингапурский Договор о законах по товарным знакам.
7. Московское соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности.
8. Соглашение от 04.06.99 г. «О мерах по предупреждению и пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний».
9. Общая инструкция к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков и Протоколу к этому соглашению.
10. Соглашение «О единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности» (принято 9.12.10г., вступило в силу для России, Казахстана и Белоруссии с 1 января 2012г.).
11. Таможенный кодекс Таможенного союза. Приложение к договору о Таможенном кодексе Таможенного союза. Принят решением межгосударственного совета ЕврАзЭС

Результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации регламентируются большим количеством законодательных положений. Однако, несмотря на это, ситуация в этой сфере остается достаточно сложной. С одной стороны, предусмотрены исключительные права на средства индивидуализации и их защита. Вместе с этим многочисленные нормы, направленные на упорядочение возникающих отношений, включают в себя такие положения, которые различаются неоднозначностью формулировок, дублированием, а в ряде случаев не согласуются друг с другом. Это, безусловно, создает определенные проблемы в их применении.

В зависимости от наличия условий возникновения охраны средств индивидуализации, их можно разделить на две категории. Для первых госрегистрация является обязательной. Эта процедура обеспечивает защиту рассматриваемых инструментов на законодательном уровне. Для второй категории регистрация не предусмотрена. В нее входит, например, коммерческое обозначение. По срочности защиты и ее критериям выделяют инструменты:

1.Период для которых устанавливается относительно вероятности постоянной перерегистрации на новый временной промежуток, определенный законом. В соответствии с нормами, охрана средств индивидуализации может прекращаться досрочно. К таким инструментам идентификации, например, относят название места происхождения продукции, знаки обслуживания и пр.

2.Защищаемые бессрочно либо для которых период не установлен. К ним относят фирменное наименование.

3.Не обеспеченные защитой. В эту категорию входит, в частности, коммерческое обозначение.

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

Особенности прав на средство индивидуализации:

- момент возникновения исключительного права пользования тем или иным средством индивидуализации связан с моментом его государственной регистрации;

- право на средство индивидуализации одновременно выступает и в качестве обязанности владельца (лицо не только вправе выступать в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием, с собственным товарным знаком и т.п., но и обязано это делать);

- право на средства индивидуализации может иметь как бессрочный (право на фирму), так и срочный характер (право на товарный знак, срок действия которого продлевается каждый раз на 10 лет);

- средства индивидуализации его обладателя, являясь объектом исключительного права, могут быть использованы только с согласия правообладателя (например, по договору коммерческой концессии - франчайзинга);

- 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 (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);

- отчуждение права на товарный знак может происходить в полном объеме, либо это право может быть передано не в отношении всех товаров, для которых он зарегистрирован, а только для части их.

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

**5.1 Фирменное наименование**

Понятие фирмы впервые стало упоминаться российским законодателем в 19 веке. Фирма есть название торгового предприятия, а право на фирму есть исключительное право производства или сбыта известных товаров от имени данного предприятия, под данной фирмой. Так как известное предприятие, благодаря достоинству своих товаров, приобретало значительный круг потребителей, то для других участников товарооборота появляется искушение воспользоваться чужой фирмой, чтобы отвлечь внимание покупателей на свою сторону. Чтобы оградить интересы предприятия от недобросовестных конкурентов потребовались юридические и экономические формы защиты. Такой формой и стала фирма - единица предпринимательской деятельности, оформленная юридически и реализующая собственные интересы посредством производства и продажи товаров и услуг с использованием различных факторов производства. Другими словами фирма это предприятие, созданное с целью получения прибыли путем производства товаров и услуг.

С понятиями фирма и продукция, услуга тесно связаны средства индивидуализации (фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак (знак обслуживания) и наименование места происхождения товара). Взаимосвязь фирмы и средств индивидуализации показана на рисунке 5.2.

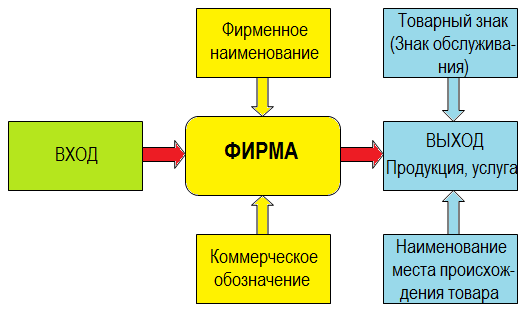


Рисунок 5.2 - Взаимосвязь фирмы и средств индивидуализации

Фирменным наименованием (фирмой) признается обозначение, используемое для индивидуализации коммерческой организации в обороте. Наличие такого обозначения имеет большое значение как для самой коммерческой организации, так и для ее контрагентов. Фирма прежде всего отражает «имидж» соответствующей компании. Чем лучше оказываемые ею услуги или производимые товары, чем выше ее значение как участника определенной сферы деятельности, тем выше значение фирмы данного юридического лица. Но существует и обратный эффект: чем более узнаваемым и привычным становится фирма для потенциальных контрагентов и потребителей, тем больше становятся объемы продаж производимых компанией товаров или оказываемых ею услуг.

Поэтому многие компании вкладывают большие средства в «раскручивание» собственной фирмы, а равно иных средств индивидуализации, осознавая, что незнакомые товары (работы, услуги) незнакомой коммерческой организации будут иметь сложности с продвижением на рынок. Этим также предопределяется стремление недобросовестных участников гражданских отношений использовать чужое и известное средство индивидуализации при реализации своей продукции. Поэтому фирменное наименование нуждается в специальной правовой охране.

**5.1.1 Источники регулирования прав на фирменное наименование**

В настоящее время права на фирменные наименования регулируются Гражданским кодексом РФ, специальными законами об отдельных видах юридических лиц, например, федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и др., а также постановлением Центрального Исполнительного Комитета СССР и Совета Народных Комиссаров СССР от 22 июня 1927 г. «О введении в действие положения о фирме» (далее Положение о фирме). Положения о фирменном наименовании содержатся в Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.

В действующем законодательстве и международных договорах не дается понятия фирменного наименования. Под фирменным наименованием следует понимать наименование юридического лица, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота. Исключительное право на фирменное наименование может принадлежать юридическому лицу - коммерческой организации и возникает при регистрации юридического лица.

Фирменным наименованиям присущи следующие признаки.

1)     Критерий творчества не является необходимым в отношении фирменного наименования.

2)     Главное   назначение   фирменного   наименования   состоит   в индивидуализации юридического лица.

3)     Фирменное  наименование  является  олицетворением  деловой репутации    предприятия    и    тем    самым    представляет    личную    и имущественную ценность.

4)     Фирменное    наименование    должно    быть    постоянным    и неизменным,    сохраняющим    свое    название    даже    при    переходе предприятия от одного лица к другому.

5)     Название фирмы должно давать правдивую характеристику о ней. Согласно п. 7 Положения о фирме не дозволяется включать в фирму обозначения, способные ввести в заблуждение.

6)     Право на фирму, как правило, носит бессрочный характер.

7)     Регистрация      фирменного      наименования      может      быть  осуществлена только в отношении юридического лица - коммерческой организации.

8)     Юридическое лицо может обладать лишь одним фирменным наименованием   в   отличие   от   других   средств   индивидуализации  
предприятий.

Фирменное наименование включает в себя указание на организационно-правовую форму юридического лица и отличительный элемент, например, закрытое акционерное общество «Незабудка».

В фирменное наименование юридического лица не могут включаться:

- полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований;

- полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления;

- полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций;

- полные или сокращенные наименования общественных объединений;

- обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Правовой охране подлежат только те фирменные наименования (полные и сокращенные, на русском и других языках), сведения о которых внесены в единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). Моментом возникновения [исключительного права](http://be5.biz/terms/i18.html) на фирменное наименование является момент внесения сведений о таком наименовании в ЕГРЮЛ (при регистрации коммерческой организации как [юридического лица](http://be5.biz/terms/u7.html) или при внесении в ЕГРЮЛ изменений, связанных с изменением или дополнением сведений о наименовании коммерческой организации).

Фирменное наименование включает в себя указание на организационно-правовую форму юридического лица и отличительный элемент, например, общество с ограниченной ответственностью «Солнышко». Пример фирменного наименования приведен на рисунке 5.3.

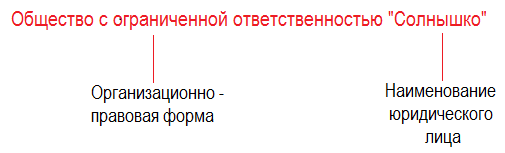


Рисунок 5.3 – Фирменное наименование

Исключительное право на фирменное наименование может принадлежать юридическому лицу - коммерческой организации и возникает при регистрации юридического лица.

Федеральный закон «Об акционерных обществах» определил, что общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование, включающее, в том числе, указание на тип общества (открытое , закрытое или публичное). Таким образом, если общество зарегистрировало наряду с полным и своё сокращенное наименование, оно вправе помещать его на свои бланки. Пример полного и сокращенного фирменного наименования приведен на рисунке 5.4.

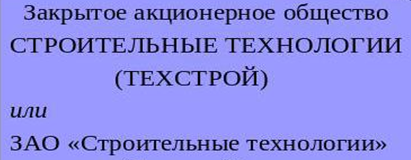


Рисунок 5.4 – Полное и сокращенное фирменное наименование

Для возникновения прав на фирменное наименование не требуется какой-либо специальной регистрации. Право на фирменное наименование возникает с момента государственной регистрации коммерческой ФЗ   «О   государственной   регистрации юридических лиц». В учредительных документах юридического лица, заявлении о государственной регистрации юридического лица должно быть указано его наименование (полное и сокращенное)

Фирменное наименование общества и его местонахождение может быть представлено следующим образом:

- Полное фирменное наименование Общества на русском языке: ***Общество с ограниченной ответственностью «КЭПИТАЛ».***

- Сокращенное фирменное наименование Общества на русском языке:

***ООО «КЭПИТАЛ».***

- Сокращенное фирменное наименование на иностранном (английском) языке : ***«CAPITAL» ltd.***

- Место нахождения Общества: ***109316, Российская Федерация, г. Москва, Волгоградский проспект, д. 3-5, стр. 2.***

Другие примеры фирменных наименований: «Открытое акционерное общество «РОСТВЕРТОЛ», «Открытое акционерное общество «ГАЗПРОМ» и т.д. Они могут быть как полными (в вышеуказанных примерах), так и сокращенными (например, «ПАО «КАМАЗ»). Примеры различных фирменных наименований приведены на рисунке 5.5.

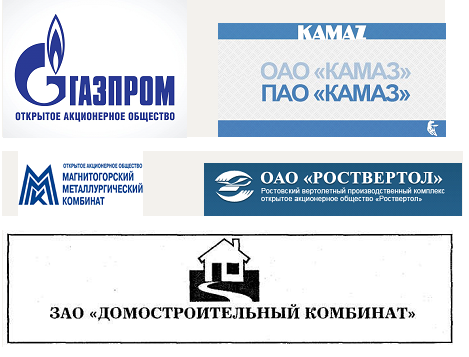


Рисунок 5.5 –Фирменные наименования юридических лиц

Исключительное право на фирменное наименование может принадлежать юридическому лицу - коммерческой организации и возникает при регистрации юридического лица.

Содержанием исключительного права на фирменное наименование является возможность использования своей фирмы любым не противоречащим закону способом. Прежде всего фирменное наименование используется для указания на бланках и в разного рода документах: договорах, актах, счетах, ведомостях, спецификациях, накладных, товарных и кассовых чеках и т.д. Фирменное наименование может быть использовано на вывесках, которые служат для указания места осуществления деятельности. Однако на вывесках могут использоваться и средства индивидуализации (товарные знаки, коммерческие обозначения). Фирменное наименование используется на выставках и ярмарках. Использование фирмы на таких мероприятиях может осуществляться самым разным образом (указатели, оформление павильонов, «растяжки», буклеты, те же самые вывески). Организация может указывать свое фирменное наименование на выпускаемых ею товарах и их упаковках.

При использовании фирма должна указываться именно так, как она отражена в учредительных документах и государственном реестре, полностью и без искажений. Это необходимо для того, чтобы обозначение соответствовало зарегистрированному фирменному наименованию.

Для коммерческой организации фирма представляет собой то же, что фамилия, имя, отчество для гражданина. Возможность передачи использования фирмы наряду с правообладателем другому лицу (пользователю) означала бы, что фирма лишилась своего индивидуализирующего значения и нарушен принцип исключительности фирменного наименования. Нельзя поэтому признать юридическую силу за соглашениями об уступке фирменных наименований, поскольку в данном случае коммерческая организация не просто распоряжается принадлежащим ей правом на фирму: она не может существовать, не имея фирменного наименования. Поэтому распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается. Примеры применения фирменных наименований приведены на рисунке 5.6.

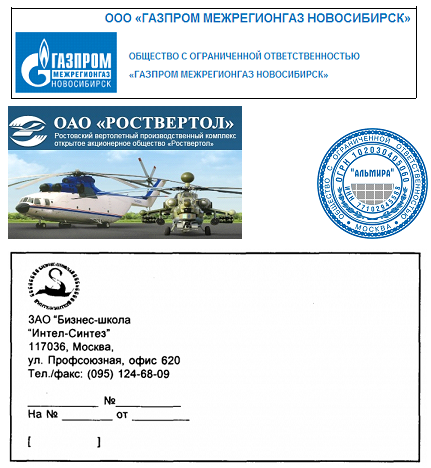


Рисунок 5.6 – Примеры использования фирменных наименований

**5.1.2 Прекращение права**

Прекращение права на соответствующее фирменное наименование возможно в следующих случаях:

 - при ликвидации юридического лица;

- при реорганизации в виде слияния, разделения, преобразования, когда  вновь  возникшие  юридические  лица  не  сохраняют  права на фирменное наименование ранее существовавшего юридического лица;

- при перерегистрации юридического лица под новым фирменным наименованием, в результате которого прекращаются права на прежнее.

Прекращение исключительного права на фирму происходит в момент внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

**5.2 Товарные знаки**

**5.2.1 Понятие товарного знака (знака обслуживания)**

Товарный знак – зарегистрированное в установленном порядке оригинально оформленное художественное изображение (оригинальные названия и слова, отдельные виды упаковок, художественные композиции и рисунки в сочетании с буквами, цифрами, словами или без них и т.п.), служащее для отличия товаров или услуг других предприятий и для их рекламы.

Для потребителя товарный знак – это визитная карточка, символ определенной фирмы или фабрики. Известный, завоевавший успех у покупателей, товарный знак вызывает доверие, ассоциируется с гарантией высокого качества выпускаемых товаров. Потребность в отличии друг от друга товаров различных видов при помощи знаков, которыми эти товары снабжаются производителя или торговцами, не нова, она возникла уже в древние времена.

Право на товарный знак может принадлежать лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность – физическим или юридическим.

Действующее законодательство определяет товарный знак как обозначение, способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц.

 Порядок регистрации, использования и защиты прав на товарные знаки регулируются Законом Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее Закон о товарных знаках).

Термин «товарный знак», используемый в тексте Закона, охватывает две его разновидности: собственно товарные знаки и знаки обслуживания.

Основной функцией товарного знака является его способность различения и индивидуализации товара определенного изготовителя, поставщика или торгового предприятия. Товарный знак помогает отличить товары одного производителя от аналогичных товаров другого производителя. Примеры товарных знаков приведены на рисунке 5.7.



Рисунок 5.7 - Примеры товарных знаков

Строго говоря, услуга является таким же товаром, предметом договоров, как и вещественные объекты. Однако маркировать услугу, которая представляет собой, определенную деятельность, невозможно. Поэтому говорят о знаках обслуживания, которые, как правило, используются в различного рода рекламных материалах, украшают оборудование и инвентарь, используемые для оказания услуг. Примеры знаков обслуживания приведены на рисунке 5.8.

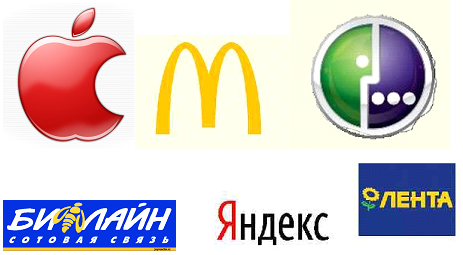


Рисунок 5.8 - Примеры знаков обслуживания

Чтобы быть признанным в качестве товарного знака, то есть стать объектом правовой охраны, обозначение (товарный знак) должен отвечать ряду условий.

Необходимым условием правовой охраны товарного знака является его новизна. С точки зрения действующего законодательства новыми будут считаться лишь такие условные обозначения товаров, которые по своему содержанию не являются тождественными или сходными до степени смешения:

- с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в РФ на имя другого лица в отношении однородных товаров;

- с товарными знаками других лиц, охраняемыми без регистрации в силу международных договоров РФ, в частности так называемыми общеизвестными товарными знаками.

***Признак новизны*** тесно связан с признаком приоритета. Новизна товарного знака определяется на дату приоритета, которая, в свою очередь, устанавливается по общему правилу по дню поступления правильно оформленной заявки на регистрацию товарного знака в Патентное ведомство РФ.

***Тождественным признается обозначение***, которое во всех своих элементах совпадает с уже известным товарным знаком и при этом относится к одному и тому же классу товаров независимо от различия их в перечне.

Сложнее решается вопрос о сходных обозначениях: в действующем законодательстве указывается в общих чертах недопустимый уровень близости заявляемого обозначения уже известному – наличие между ними сходства до степени их смешения. У словесных товарных знаков следует обращать внимание на начало и окончание слогов, число слогов, последовательность гласных и согласных букв; у изобразительных знаков – на изобразительные мотивы; у комбинированных обозначений – на восприятие изобразительных и словесных элементов, как в совокупности, так и в отдельности.

Наконец, обозначение может считаться товарным знаком лишь тогда, когда оно в установленном порядке зарегистрировано. По общему правилу лишь с момента официального признания обозначения товарным знаком можно говорить о нем как о самостоятельном объекте правовой охраны.

Товарные знаки могут быть словесными, изобразительными, объемными, комбинированными и другими. Они представляют собой оригинальные названия или слова, художественные композиции и рисунки в сочетании с буквами, цифрами, словами или без них и т.п.

***Словесные знаки и обозначения*** не обладающие различительными признаками или носящие описательный характер, можно применять только как составную часть сложных товарных знаков при условии, что такие обозначения не занимают доминирующего положения в товарных знаках.

***Словесные товарные знаки*** – это оригинальные слова, названия, сочетания букв, цифр. В настоящее время во всём мире используется около 3-4 миллионов словесных товарных знаков; это примерно в 6 раз больше, чем полный объем лексики любого естественного языка. Примеры словесных товарных знаков приведены на рисунке 5.9.

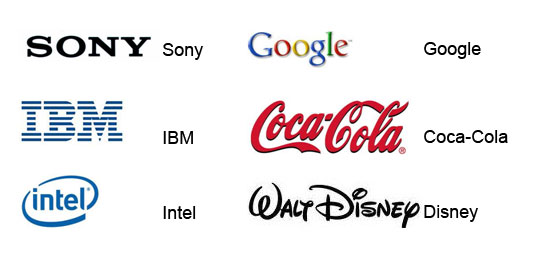


Рисунок 5.9 - Примеры словесных товарных знаков

***Объемные товарные знаки*** представляют собой изображения товарного знака в трёх измерениях – его длине, высоте и ширине. Предметом оригинального товарного знака может быть либо оригинальная форма изделия, например, форма мыла, свечи, пилюли и т.д., либо его упаковка, например, оригинальная форма бутылки для напитка или флакона для духов. Примеры объемных товарных знаков приведены на рисунке 5.10.



Рисунок 5.10 - Примеры объемных товарных знаков

Объемный товарный знак не может просто повторять внешний вид известного предмета, а должен характеризоваться новым и оригинальным внешним видом. Кроме того, форма изделия не должна определяться исключительно его функциональным назначением. Она должна быть оригинальной и способной выделять изделие конкретного изготовителя из ряда однородных товаров. Наиболее часто встречающийся вид объемных товарных знаков – это оригинальная упаковка товара.

Возможно сочетание объемного товарного знака со словесным или изобразительным.

***Комбинированные знаки*** представляют собой различные сочетания словесных и изобразительных элементов. Это может быть сочетание, комбинация таких элементов, которые сами по себе могут быть зарегистрированы как словесный или как изобразительный знак. Примеры комбинированных товарных знаков приведены на рисунке 5.11.



Рисунок 5.11 - Примеры комбинированных товарных знаков

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы этикетки. Этикетка может быть зарегистрирована целиком в качестве комбинированного товарного знака (если предприятие желает закрепить за собой исключительное право на изготовление изделий с такой этикеткой). Например, на имя Московской экспериментальной кондитерской фабрики «Красный Октябрь» зарегистрирована в качестве комбинированного товарного знака красочная этикетка, служащая оберткой для конфет «Мишка - Косолапый». Пример комбинированного товарного знака в виде этикетки приведен на рисунке 5.12.



Рисунок 5.12 - Пример комбинированного товарного знака в виде этикетки

Правовая охрана товарного знака может быть прекращена либо в результате признания недействительной регистрации товарного знака, либо в связи с аннулированием товарного знака.

***Общеизвестный товарный знак*** часто понимается, как знак, получивший широкую известность. Однако с юридической точки зрения такое толкование нельзя признать корректным.

В соответствии с Законом РФ «О товарных знаках…» общеизвестным товарным знаком в России может быть признан зарегистрированный товарный знак или обозначение, применяемое в качестве товарного знака только в том случае, если общеизвестность такого обозначения доказана в Палате по патентным спорам в установленном порядке.

Общеизвестность товарного знака подтверждается выдачей правообладателю свидетельства. Общеизвестными товарными знаками в России уже признано более 80 ранее зарегистрированных товарных знаков. Это «Известия» (газета «Известия»), «Моя семья» (газета «Моя семья») и другие. Примеры общеизвестных товарных знаков приведены на рисунке 5.13.

******

Рисунок 5.13 - Примеры общеизвестных товарных знаков

**5.2.2 Субъекты прав на товарные знаки**

Субъектами прав на товарные знаки могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

В качестве заявителей могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие организации. Причем регистрационный орган не проверяет, может ли заявитель осуществлять те виды деятельности, которые необходимы для использования товарных знаков. Например, учебное заведение подает заявку на использование товарного знака при продаже алкогольной продукции. Роспатент не может не отказать в регистрации товарного знака на этот вид товаров и услуг по тому основанию, что организация не сможет использовать товарный знак потому, что ему такая деятельность запрещена законодательством и учредительными документами.

Закон о товарных знаках не предусматривает возможности выступать в качестве правообладателей публичные образования: Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. В качестве таковых, как было указано, могут выступать только физические и юридические лица. В то же время подзаконные акты в некоторых случаях наделяют Российскую Федерацию исключительными правами на товарные знаки, определяя при этом юридические лица, которые осуществляют данные права от имени РФ

**5.2.3 Возникновение прав на товарный знак**

Исключительные права на товарный знак возникают с момента его регистрации в Роспатенте. Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки в Роспатент. Кроме того, заявитель может воспользоваться принципом конвенционного или выставочного приоритета. Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате подачи первой заявки в государстве - участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности **(конвенционный приоритет),**если в подача заявки в Роспатент осуществлена в течение шести месяцев с указанной даты.

Приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах, может устанавливаться по дате начала открытого показа экспоната на выставке **(выставочный приоритет).**При этом выставка должна быть официальной, организованной на территории одного из государств -участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Дополнительным условием является шестимесячной срок подачи заявки в Роспатент, который исчисляется со дня начала открытого показа экспоната на выставке. При подаче заявки должны быть приложены документы, подтверждающие правомерность требований лица, желающего воспользоваться принципом конвенционного или выставочного приоритета.

В том случае, если разными заявителями одновременно поданы заявки на тождественные товарные знаки в отношении совпадающих перечней товаров, то они должны своим соглашением определить, в отношении кого из них будет произведена регистрация. Не допускается регистрация одного товарного знака на одни и те же товары в отношении разных лиц, за исключением регистрации коллективного товарного знака в отношении нескольких лиц, входящих в состав объединения.

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате международной регистрации товарного знака в соответствии с международными договорами Российской Федерации, в частности Мадридским соглашением о международной регистрации знаков 1891 г., в соответствии с которым заявитель может обратиться в Международное бюро интеллектуальной собственности для получения международной охраны товарного знака. С даты регистрации Международным бюро товарного знака он приобретает охрану в каждой из стран Мадридского соглашения так, как если бы знак был непосредственно заявлен в каждой из этих стран.

**5.2.4**[**Исключительное право**](http://be5.biz/terms/i18.html)**на товарный знак**

Правовая охрана товарного знака строится по образцу [патентного права](http://be5.biz/terms/p53.html) и предоставляется товарному знаку в случае его государственной регистрации. Решение о государственной регистрации товарного знака принимается по итогам экспертизы. Зарегистрированный товарный знак вносится в Государственный реестр товарных знаков, правообладателю выдается свидетельство на товарный знак. Сведения о зарегистрированном товарном знаке подлежат публикации. Помимо возникновения исключительного права на товарный знак государственной регистрации подлежат переход исключительного права, [залог](http://be5.biz/terms/z10.html) исключительного права и предоставление права использования товарного знака по лицензии.

Исключительное право на товарный знак возникает в результате государственной регистрации обозначения, но началом исчисления [срока](http://be5.biz/terms/c20.html) действия товарного знака является дата приоритета (дата подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака). Десятилетний срок действия исключительного права может быть продлен неограниченное количество раз при условии, что заявление о продлении срока подано в патентное ведомство в последний год действия исключительного права. В этом случае срок продлевается автоматически без проведения экспертизы.

**5.2.5 Порядок подачи заявки и регистрации товарного знака**

Порядок подачи и рассмотрения заявки определяется  «**Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания», утв. Приказом Роспатента от 5 марта 2003 г. N 32 .** Для регистрации необходимо подать заявку, содержащую:

 - заявление ,

- обозначение товарного знака,

- перечень товаров, для которых испрашивается охрана,

- описание заявленного обозначения.

К заявке прилагается документ об уплате госпошлины и устав коллективного товарного знака, если заявка подается на регистрацию коллективного знака.

При регистрации товарного знака очень важно определить виды и класс товаров, на которые будет распространять свое действие товарный знак. Классификация товарных знаков и знаков обслуживания содержится в Ниццком соглашении 1973 г. Различают 42 класса, из них 34 относятся к товарам и 8 - к услугам. Например, для того, чтобы зарегистрировать товарный знак на видео товары и услуги необходимо обратиться к 9 и 41 классам. 9-й класс включает в себя указание на такие товары как видеокамеры, видеокассеты, компакт-диски, устройства для видеозаписи   и   др.,   а   41   класс   включает   в   себя   прокат   кино-   и видеофильмов, услуги студий записи, производство кинофильмов и др. Регистрация товарного знака на одни товары и услуги не препятствует зарегистрировать другим лицам товарный знак на другие товары и услуги. В этом проявляется ограниченный характер исключительных прав на товарный знак. На практике это имеет принципиальное значение, поскольку использование товарного знака применительно к одной категории изделий не препятствует его применению к другой категории.

 Значение государственной регистрации товарного знака состоит в выдаче охранного документа - **свидетельства**, которое подтверждает:

- приоритет товарного знака;

- исключительный характер прав правообладателя, позволяющий не только самому использовать товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, и предоставлять другим соответствующие права, но и запрещать иным лицам использование товарного знака его несанкционированное использование;

- невозможность   другим   лицам   зарегистрировать   такой   же товарный знак или обозначение, сходное до степени смешения с этим товарным знаком.

Верхняя часть свидетельства на товарный знак (знак обслуживания приведена на рисунке 5.14.



Рисунок 5.14 - Верхняя часть свидетельства на товарный знак (знак обслуживания

. Правообладатель может при этом проставлять знак, свидетельствующий о регистрации товарного знака - ®. Только с согласия правообладателя могут осуществляться следующие действия использования в гражданском обороте этого знака, в том числе размещение:

- на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

- при выполнении работ, оказании услуг;

- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

- в предложениях к продаже товаров;

- в сети Интернет, в частности, в доменном имени и при других способах адресации (п. 2 ст. 4 Закона о товарных знаках).

**Составление заявки на товарный знак.**

Первое, что нужно сделать, для того, чтобы зарегистрировать товарный знак – это составить заявку на регистрацию товарного знака по установленным правилам и подать в Роспатент.

**Заявка должна относиться только к одному товарному зна*ку*** и включать заявление о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, перечень товаров и услуг, для которых испрашивается регистрация товарного знака, сгруппированных по классам Международной классификации товаров и услуг.

К заявке должен быть приложен документ, подтверждающий уплату пошлин.

Заявка на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара должна относиться только к одному наименованию и содержать следующие сведения: заявление; заявляемое обозначение. Необходимо указать, что название географического объекта может употребляться и как прилагательное (например, Липецкие кружева); вид товара, для обозначения которого испрашивается регистрация и предоставление права пользования; описание особых свойств товара, лаконичное и четкое с использованием специальной терминологии; заключение компетентного органа о местоположении заявителя и производимом им товаре.

Заявка на товарный знак, внешне самый простой из всех видов заявочных документов – бланк на 2-х страницах. Однако, процент выдачи положительных решений Роспатента по заявкам на товарные знаки значительно меньше, чем на другие объекты промышленной собственности. Это объясняется огромным количеством товарных знаков и подчас непроизвольным желанием заявителей подделать свой знак под уже известное обозначение. С учетом того, что товарный знак, кстати, также как и изобретения и промышленные образцы рассматривается в Роспатенте в течение 1,5 – 2 лет, целесообразно до подачи заявки на словесный товарный знак заказывать поиск одноименных и тождественных обозначений в ФИПСе. Такая услуга выполняется институтом в течение 1 – 4 недель и стоит относительно недорого, однако даёт какие-то гарантии того, что заявляемый знак будет зарегистрирован.

**5.3 Коммерческое обозначение**

**5.3.1 Порядок использования коммерческого обозначения**

Индивидуализация лица в гражданском обороте осуществляется не только благодаря его фирменному наименованию, но и посредством иных средств, к числу которых в последнее время добавилось еще и коммерческое обозначение.

Цель использования коммерческого обозначения - индивидуализация предприятия - субъекта предпринимательской деятельности - через создание неповторимого, оригинального, известного на определенной территории словесного обозначения (наименования).

Юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Коммерческое обозначение служит для индивидуализации торговых, промышленных и других предприятий как объектов имущественных прав.

Если фирменное наименование является принадлежностью исключительно коммерческих организаций, то коммерческое обозначение могут использовать также индивидуальные предприниматели и некоммерческие структуры (учреждения, фонды и т.п.), но только в части осуществления ими разрешенной коммерческой деятельности. Примеры коммерческого обозначения приведены на рисунке 5.15.



Рисунок 5.15 - Примеры коммерческого обозначения

При этом одно и то же коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Напротив, для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

Владелец коммерческого обозначения обладает исключительным правом на его использование в гражданском обороте.

Момент возникновения исключительного права на коммерческое обозначение прямо не определен действующим гражданским законодательством. В практической деятельности предложено считать, что право на коммерческое обозначение должно возникать с момента фактического введения такого обозначения в гражданский оборот, которым должен признаваться первый факт использования данного обозначения в предпринимательской деятельности.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории России. Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

В законе установлено, что исключительное право на коммерческое обозначение, включающее фирменное наименование правообладателя или отдельные его элементы, возникает и действует независимо от исключительного права на фирменное наименование. Коммерческое обозначение или отдельные элементы этого наименования могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке. Коммерческое обозначение, включенное в товарный знак, охраняется независимо от охраны товарного знака. Коммерческое обозначение может полностью отличаться от фирменного наименования, а может частично совпадать с ним. Примеры использования коммерческого обозначения в товарном знаке приведены на рисунке 5.16.

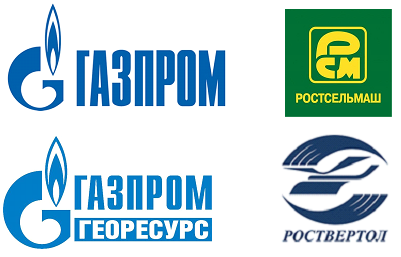


Рисунок 5.16 - Примеры использования коммерческого обозначения в товарном знаке

Не допускается также 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. Прежде всего это продиктовано интересами потребителей и имеет целью предупредить недобросовестную конкуренцию. Некоторые специалисты называют этот признак новизной, которая выражается в отличии коммерческого обозначения от охраняемых средств индивидуализации

Правообладателю принадлежит исключительное право на использование коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом, в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. Пример коммерческого обозначения на вывесках приведен на рисунке 5.17.



Рисунок 5.17 - Пример коммерческого обозначения на вывесках

**5.3.2 Исключительное право 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.

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

**5.4 Наименования мест происхождения товаров**

**5.4.1. Понятие наименования места происхождения товаров**

**Наименование места происхождения товара**- это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (п. 1 ст. 30 Закона о товарных знаках). Например, «Гжель», «Вологодское кружево», минеральная вода«Нарзан», «Абрау-Дюрсо», «Хохлома». Примеры наименований мест происхождения товаров показаны на рисунке 5.18.



Рисунок 5.18 - Примеры наименований мест происхождения товаров

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления. Так, например, потеряли способность указывать на «географическую первоначальность» широко известные в прошлом наименования: «английский пластырь», «полтавская колбаса», «берлинская лазурь» и др.

**5.4.2. Соотношение прав на наименования мест происхождения товаров и товарные знаки**

Наименованием места происхождения товара может являться историческое название географического объекта.

Правовая охрана наименований мест происхождения товаров имеет целью усиление заинтересованности изготовителей в поддержании высокого качества и сохранении особых свойств производимых ими товаров, обеспечение интересов потребителей, повышение конкурентоспособности отечественной продукции на внутреннем и внешнем рынках.

Наименования мест происхождения товаров по своей правовой природе имеют много общего с товарными знаками, однако следует учитывать следующие различия:

- Товарный знак представляет собой характерное обозначение, а наименование места происхождения товара - это указание названия географической местности.

- Использования   наименования   места   происхождения   товара может осуществляться только в отношении товаров, производимых в данной местности, в отношении производства товаров, маркируемых соответствующим товарным знаком таких требований нет.

- Товары,   в   отношении   которых   используется   наименование места    происхождения    товара,    должны    обладать    определенными качествами,   характерными   свойствами   (например,   особые   свойства минеральной воды).

- Между свойствами товаров и условиями их производства в данной местной существует определенная взаимосвязь, которая может выражаться в природных условиях или особенностях людского фактора; в отношении товарных знаков такой взаимосвязи нет.

-Права на наименования мест происхождения товаров не могут передаваться по договору в отличие от прав на товарные знаки.

- Регистрация  наименования  мест  происхождения  существует бессрочно, а в отношении товарных знаков ограничена определенным сроком.

**5.4.3. Возникновение прав на наименование места происхождения товара**

Особенностью правового режима наименований мест происхождения товаров является то, что права на них могут принадлежать одновременно нескольким заявителям, каждый из которых выпускает товар, обладающий соответствующими свойствами, в данной местности. Например «Тульский пряник», «Тульский самовар». Правовая охрана наименования места происхождения товара возникает на основании его регистрации в Роспатенте или в силу международных договоров Российской Федерации.

В том случае, если наименование места происхождения товара еще не зарегистрировано, подается заявка на регистрацию и предоставление права пользования на наименование места происхождения товара. Если наименование уже зарегистрировано, то подается заявка на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара.

Заявка должна в соответствии с п. 3 ст. 32 Закона о товарных знаках должна включать в себя:

- заявление с указанием заявителя (заявителей) и его (их) места нахождения или места жительства;

- заявляемое обозначение;

- указание    товара,    в    отношении    которого    испрашивается регистрация или уже зарегистрировано;

- указание места происхождения товара;

- описание особых свойств товара.

К заявке прилагаются:

- документ об уплате государственной пошлины;

- заключение  компетентного  органа     о  том,  что  в  границах указанного   географического   объекта   заявитель   производит   товар, особые  свойства которого  определяются характерными  природными условиями и (или) людским факторами;

- документ,   подтверждающий  право  заявителя  на  заявленное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара, если географический объект находится за пределами Российской Федерации.

Экспертиза заявки включает в себя **формальную экспертизу**и**экспертизу заявленного обозначения.**Порядок подачи и рассмотрения заявки установлен в **Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, утвержденным Российским Агентством по патентам и товарным знакам 25 февраля 2003 г.**

Примечательно то, что в некоторых странах отсутствует система подачи заявки и нет специального законодательства, регулирующего правоотношения в связи с наименованиями мест происхождения товаров (Бельгия, Италия, Франция). Но несмотря на это, охрана предоставляется на основе нормативных актов, касающихся охраны конкретных наименований или наименований для отдельных категорий товаров, например, сыров, вин и т.д. Одни из декретов Президента Италии касается официального признания в качестве наименований мест происхождения товаров обозначений некоторых видов сыров, отвечающих определенным требованиям в отношении географических границ их производства и качественных характеристик. Другой декрет устанавливает         «простые наименования происхождения», «контролируемые наименования происхождения», а также «контролируемые и гарантированные наименования происхождения».

Если наименование места происхождения товара уже зарегистрировано, любое лицо, находящееся в той же географической местности, и производящее товар с теми же свойствами, что и первоначальный заявитель, может подать заявку на предоставление ему права пользования зарегистрированным наименованием.

По результатам экспертизы выдается **свидетельство**. Наименование места происхождения товара регистрируется на неопределенный срок (бессрочно). Свидетельство на право его использования действует в течение 10 лет и может продлеваться неограниченное количество раз на 10-летний срок при условии представления правообладателем заключения компетентного органа, в котором подтверждается, что правообладатель производит в границах соответствующего географического объекта товар, обладающий необходимыми свойствами. Пример верхней части свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара приведен на рисунке 5.19.



Рисунок 5.19 - Верхняя часть свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара

Правообладатель может информировать пользователей о зарегистрированном наименовании месте происхождения товара путем предупредительной маркировки, которая включает в себя слова «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ». Пример предупредительной маркировки приведен на рисунке 5.20.



Рисунок 5.20 - Предупредительная маркировка

**5.4.4. Субъекты права на наименование мест происхождения товаров**

Правом на подачу заявки и регистрацию наименования места происхождения товара и/или получение права пользования наименованием места происхождения товара в соответствии с пунктом 3 статьи 31 Закона о товарных знаках обладают юридические и физические лица, находящиеся в географическом объекте, название которого используется в качестве наименования места происхождения товара, если производимый ими товар отвечает соответствующим требованиям. Таким образом, в качестве заявителей могут быть не только юридические лица и индивидуальные предприниматели, но и физические лица, не занимающиеся предпринимательской деятельностью. Однако обязательным условием является то, что заявитель должен производить соответствующий товар.

В соответствии с пунктом 1 статьи 32 Закона заявка может быть подана одним или несколькими юридическими или физическими лицами.

**5.4.5. Осуществление права на наименование места происхождениятовара**

Владелец свидетельства не может передавать права на использование наименования другим лицам. Каждый, кто желает использовать такое наименование, должен самостоятельно подать заявку в Роспатент.

Правообладатель имеет право применять наименование места происхождения товара на товаре, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в хозяйственный оборот.

**5.4.6 Прекращение права на использование наименования места происхождения товара**

Прекращение права на использование наименования места происхождения товара производится Роспатентом в следующих случаях:

1)       в силу решения Палаты по патентным спорам о признании регистрации недействительной, если она была произведена в нарушение  
требований,   установленных   законодательством    (ст.    42    Закона   о товарных знаках);

2)  в   силу  прекращения  правовой  охраны  наименования  места происхождения товара по причине:

- в     связи     с     исчезновением     характерных     для     данного географического   объекта   условий   и   невозможностью   производства товара, обладающего указанными в Реестре свойствами;

- в связи с утратой иностранным юридическим или физическим лицом права на наименование места происхождения товара в стране происхождения товара;

3)  в силу прекращения действия свидетельства:

-в связи с утратой товаром особых свойств, указанных в Реестре в отношении данного наименования места происхождения товара;

- в    случае    ликвидации    юридического    лица    -    обладателя свидетельства;

- на основании заявления обладателя свидетельства, поданного в Роспатент.

 Кроме того, любое лицо может подать возражение против регистрации наименования места происхождения товара и выдачи свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара в Палату по патентным спорам или в Роспатент в зависимости от основания в соответствии с п. 3 ст. 42.1 Закона о товарных знаках. Решения вышеназванных органов могут быть обжалованы в суд.

**5.4.*7.*Защита прав на наименование места происхождения товара**

Лицо, незаконно использующее зарегистрированное наименование места происхождения товара или сходное с таким наименованием обозначение, обязано по требованию обладателя свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара, общественной организации или прокурора:

- прекратить   его   использование,   а   также   возместить   всем потерпевшим причиненные убытки, а также внести в доход местного бюджета     сумму     полученной     при     незаконном     использовании наименования места происхождения товара прибыли, превышающую возмещенные убытки;

- опубликовать    судебное   решение    в    целях   восстановления деловой репутации потерпевшего;

- удалить с товара или его упаковки незаконно используемое наименование места происхождения товара или обозначение, сходное с ним до степени смешения, или уничтожить изготовленные изображения наименования места происхождения товара или обозначения, сходного с ним до степени смешения.

 Нарушением считается также использование зарегистрированного наименования в сочетание со словами «род», «тип», «имитация» и др., а также сходных обозначений, способных ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара (например, «типа Боржоми»).