

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ДОНСКОЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕХНИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ» (ДГТУ)**

Кафедра «Управление качеством»

ЛЕКЦИИ ПО КУРСУ

**«ПАТЕНТОВЕДЕНИЕ И ЗАЩИТА
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ»**

Интеллектуальная собственность как объект правовой охраны

Основные институты права интеллектуальной собственности

Что такое интеллектуальная собственность? Нам известно, что изобретатель машины, автор книги или композитор, так или иначе, обычно «владеет» своим произведением. Из этого вытекают определенные последствия, и, вероятно, вы знакомы с тем, что мы не можем просто копировать или покупать копию произведений этих авторов без учета их прав. В равной мере кажется естественным, что оригинальными промышленными образцами мебели, обоев и т. п. владеет какое-то лицо или некая организация.

Каждый раз, когда мы покупаем такие охраняемые предметы, часть того, что мы платим, возвращается владельцам как компенсация за время, деньги, усилия и мысли, которые они вложили в создание произведений. Со временем это привело к развитию таких отраслей промышленности, как музыкальная индустрия, развивающаяся во всем мире и вдохновляющая новые таланты на создание все более оригинальных идей и изделий.

Следующая таблица содержит некоторые объекты, которые могут быть объектами интеллектуальной собственности в соответствии с национальными законами в области интеллектуальной собственности и/или различными международными договорами:

Диски	Образцы предметов	Географические указания происхождения некоторых видов продукции
Исполнения	Изображения	Фирменные наименования
Трансляция	Логотипы	Промышленные способы
Видеокассеты	Товарные знаки	Химические формулы
Компьютерные игры	Интегральные схемы	Материалы
Программы для ЭВМ	Изобретения	Парфюмерные изделия

Давайте начнем с официального определения интеллектуальной собственности, с тем, чтобы заложить прочную основу для последующих объяснений различных видов интеллектуальной собственности, а затем и соответствующих международных договоров, регулирующих эту сферу. Лучше всего начать с рассмотрения значения слова *собственность*.

Отличительным признаком, общим для большинства видов собственности, является то, что владелец собственности вправе использовать ее так, как она/он желает, при условии, что такое использование не противоречит закону, и воспрепятствовать другим лицам, использовать этот объект собственности.

Термин же «интеллектуальная собственность» закреплен за теми видами собственности, которые являются результатом созданий человеческого разума, интеллекта. В настоящее время термин "интеллектуальная собственность" не имеет другого, более официального определения, чем то, которое приведено в Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, или «ВОИС».

Государства, которые готовили Конвенцию, договорились, что "интеллектуальная собственность" включает права, относящиеся к:

- “Литературным, художественным и научным произведениям;
- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;
- изобретениям во всех областях человеческой деятельности;
- научным открытиям;
- промышленным образцам;
- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;
- защите против недобросовестной конкуренции;

а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.» (Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности, заключенная в Стокгольме 14 июля 1967 г.; статья 2, § viii)

В силу различных административных и исторических причин к интеллектуальной собственности обычно относят объекты следующих основных категорий:

1. Литературные, художественные и научные произведения, например, книги. Охрана этого вида собственности регулируется законами*, относящимися к **авторскому праву**.
2. Исполнения, программы эфирного вещания, например, концерты. Охрана такого вида собственности регулируется законами, относящимися к **смежным правам**, связанным с авторским правом.
3. Изобретения, например, новый вид реактивного двигателя. Охрана изобретений подчиняется законам, относящимся к **патентному праву**.
4. Промышленные образцы, например, форма бутылки для безалкогольных напитков. **Промышленные образцы** могут охраняться своими специальными законами или законами, относящимися к промышленной собственности или авторскому праву.
5. Товарные знаки, знаки обслуживания и фирменные наименования и обозначения, например, логотипы или названия продуктов с уникальным географическим происхождением, таких, как шампанское. Охрана обычно предоставляется в соответствии с различными законами. В данном курсе эти законы включены в модули **Товарные знаки** и **Географические указания**.
6. Пресечение недобросовестной конкуренции, например, ложных заявлений против конкурента или имитации достижений конкурента с целью обмана покупателя. Это

та тема, которая встречается во многих модулях данного курса, и по сути является предметом отдельного модуля.

□ Термин "законы" включает национальные законы и международные соглашения: договоры, конвенции и аналогичные межправительственные документы. Сами договоры могут трактоваться по-разному правительствами различных государств.

Два принципа являются общими для всех областей:

- Создатели объектов интеллектуальной собственности могут приобретать права на результат своей работы.
- Права на объекты-результаты этой работы могут передаваться другим лицам или становиться предметом лицензионных договоров.

Почему права интеллектуальной собственности имеют значение?

Первая причина заключается в том, что это справедливо и целесообразно, если лицо, вкладывающее свой труд и усилия в интеллектуальное творчество, имеет некоторую выгоду в результате своих усилий. Вторая причина состоит в том, что предоставление охраны интеллектуальной собственности стимулирует большинство таких усилий, и на основе такой работы могут развиваться отрасли промышленности, так как люди видят, что такая работа приносит финансовую прибыль.

Права интеллектуальной собственности могут также помочь распространить действие охраны на такие произведения, как ненаписанные и незафиксированные проявления культуры многих развивающихся стран, широко известные как фольклор. При наличии такой охраны они могут использоваться на благо страны происхождения и ее культуры.

Причины, по которым государства принимают национальные законы и присоединяются в качестве подписавшихся государств к региональным или международным договорам (или к тем и другим), регулирующим права интеллектуальной собственности, обусловлены их стремлением:

- посредством предоставления охраны создать побудительный мотив для проявления различных созидательных усилий мышления;
- дать таким создателям официальное признание;
- создать хранилища жизненно важной информации;
- содействовать росту как отечественной промышленности или культуры, так и международной торговли, посредством договоров, предоставляющих многостороннюю охрану.

В следующей части курса мы последовательно изучим каждую область интеллектуальной собственности, упомянутую выше.

Понятие авторского и смежного права

Функции и принципы авторского права

Этот модуль по авторскому праву раскрывает виды объектов, которые охраняются **авторским правом**, права, которые имеет обладатель авторского права, и как можно их

использовать для получения коммерческой выгоды. Во многом законы, относящиеся к авторскому праву, являются сходными в тех странах, которые подписали международные конвенции и торговые соглашения. Однако для точного ответа на любой вопрос по авторскому праву следует обращаться к законам вашей собственной страны. В этом модуле вы увидите ссылки на **Бернскую конвенцию** и **Соглашение ТРИПС**, и они будут объясняться более подробно в конце этого модуля. А пока просто согласитесь с тем, что они являются двумя наиболее актуальными международными соглашениями в области авторского права.

Здесь также раскрываются средства правовой защиты, к которым могут прибегнуть обладатели авторского права против любого злоупотребления их правами. И хотя этими средствами располагают большинство стран, вам следует обращаться к вашему национальному законодательству с тем, чтобы владеть ситуацией в вашей стране.

Как и все другие сферы интеллектуальной собственности, **авторское право** касается охраны произведений, созданных человеческим интеллектом. Сферой авторского права является охрана литературных и художественных произведений. Они включают письменные произведения, музыку, произведения изобразительного искусства, в частности, живопись и скульптуру, а также произведения, основанные на использовании технологии, например программы для ЭВМ и электронные базы данных.

Следует отметить, что авторское право охраняет произведения, то есть выражение мыслей, но не сами идеи. Так, если вы воображаете сюжет, то на него охрана не распространяется, но когда вы выражаете его в кратком содержании или, скажем, в коротком рассказе, выражение сюжета в этой форме будет охраняться. Тем не менее другие писатели могут создавать новые рассказы на основе аналогичного сюжета.

Общая характеристика объектов авторского права

Характеристика типовых объектов авторского права

Авторское право охраняет литературные и художественные произведения, как говорится в названии Бернской конвенции. Эти два понятия следует рассматривать в очень широком смысле. Термин “литературные”, например, не означает просто романы, поэмы или рассказы: он может охватывать руководство по эксплуатации автомобиля или даже произведения, которые написаны, но не предполагают понимание любым человеком, как, например, программы для ЭВМ. Ключом к этому термину на самом деле является слово “произведения”. Под этим мы подразумеваем то, что определяющим фактором является самовыражение, человеческое самовыражение. Так, если у меня есть идея нарисовать “солнечный закат над морем”, кто-нибудь другой может использовать такую же идею, которая не охраняется. Но когда я на самом деле создаю свою картину с изображением “солнечного заката над морем”, созданная картина является самовыражением, и оно охраняется.

Во вступлении к этому курсу пояснялось, что наиболее важный признак собственности заключается в том, что владелец может пользоваться ею исключительным образом, то есть так, как она/он желает, и что больше никто не может использовать ее законным образом без разрешения владельца. Фраза “так, как она/он желает”, конечно, не означает, что они могут пользоваться собственностью независимо от юридически признанных прав и интересов членов общества. Например, владелица автомобиля может пользоваться им “так, как она желает”, но это не означает, что она может вести свой автомобиль неосторожно и создавать опасность для других участников движения или игнорировать правила дорожного движения. Авторское право является отраслью интеллектуальной собственности. Обладатель авторского права на охраняемое произведение может

использовать произведение так, как он желает, и может воспрепятствовать другим лицам использовать это произведение без своего разрешения. Таким образом, права, предоставляемые национальными законами обладателю авторского права на охраняемое произведение, обычно являются "исключительными правами": использовать произведение или разрешать другим лицам использовать произведение, при соблюдении юридически признанных прав и интересов других лиц.

Субъекты авторского права

В соответствии с авторским правом существует два вида исключительных прав: **имущественные права**, которые позволяют владельцу прав получать материальное вознаграждение за использование его произведения другими лицами, и **личные неимущественные права**, которые позволяют автору предпринимать определенные действия, чтобы сохранить личную связь между ним самим и произведением. Теперь прослушайте следующий звуковой фрагмент и постарайтесь выделить различные **имущественные права**, описываемые в нем.

Обладатель авторского права имеет совокупность различных прав, которые частично регулируются Бернской конвенцией, предусматривающей минимальный уровень охраны произведений, и частично национальным законодательством, которое зачастую предусматривает даже больший объем прав. Традиционно и исторически право на воспроизведение является одним из ключевых прав, которое среди прочего отражено в слове "авторское право". Право на воспроизведение могло бы, например, охватывать печатание книг, а также изготовление фотокопий, однако оно также охватывает более современные способы воспроизведения, такие как запись на ленту и копирование записей на ленту. Оно охватывает сохранение произведений в компьютерной памяти и, конечно, копирование программ для ЭВМ на дискеты, не перезаписываемые или перезаписываемые компакт-диски и так далее.

Другим правом, имеющим долгую историю, является право на исполнение. Вы исполняете произведение когда, например, играете на музыкальном инструменте или когда выступаете на сцене, и за годы это право дало начало ряду других прав, таких как право на передачу в эфире и право на публичное сообщение, причем два последние иногда определяются по-разному в различных национальных законодательствах. Так, передача в эфир на самом деле может быть частью публичного сообщения, или они могут быть связаны параллельными понятиями, но, как правило, охватываются все виды сообщений, где передача в эфир является одним, распространение по кабельным линиям связи – другим, а распространение по сети Интернет – третьим видом.

Личные неимущественные права

Неимущественные права включают две составляющие, и первой является право авторства. Это право заявить об авторстве на произведение и требовать признания этого авторства. В основном, это право быть упомянутым в качестве автора, например, когда произведение воспроизводится. Если вы написали книгу, то вы имеете законное право на то, чтобы ваше имя было упомянуто в качестве ее автора, а также на то, чтобы это имя упоминалось во время использования книги, по крайней мере в разумных пределах. Мы не можем ожидать, что диск-жокей в дискотеке будет объявлять имя композитора, автора слов, аранжировщика и т. д. каждой записи, которую он проигрывает; очевидно, что он не зайдет так далеко, но если вы исполняете произведение на концерте – классическом концерте современной музыки – ясно, что композитор имеет право на то, чтобы его имя упоминалось в программе. Это безусловно практикуется в отношении наиболее значительных произведений, например тех, которые звучат в театрах и концертных залах. На самом деле, в принципе, мы должны называть автора всех исполняемых произведений.

В отдельных, но не во всех случаях это также верно в отношении передачи произведения в эфир. И вновь точная оценка всех деталей является прерогативой национального законодательства, часто со ссылкой на практику или прецедент.

Неимущественные права включают право на уважение, то есть, право противодействовать всякому искажению произведения или любому его использованию, которое наносит ущерб чести или литературной и художественной репутации автора. Например, автор может возражать против использования его произведения в порнографическом контексте, если это произведение само по себе не является порнографическим. И он может противодействовать искажению произведения, которое наносит ущерб его культурной или художественной целостности

Имущественные права

Право обладателя авторских прав воспрепятствовать другим лицам изготовлять экземпляры его произведения является основополагающим правом в области авторского права. Например, изготовление экземпляров охраняемого произведения является актом, осуществляемым издателем, который желает распространить экземпляры произведения, имеющего текстовую основу, для широкой публики, будь они в форме печатных экземпляров или на цифровых носителях, таких как компакт-диски. Аналогичным образом право производителя фонограмм на изготовление и распространение компакт-дисков (CD), содержащих записанные исполнения музыкальных произведений, частично основано на разрешении, предоставляемом авторами таких произведений (композиторами) на воспроизведение их сочинений в записи. Поэтому право контролировать действие по воспроизведению является юридической основой многих форм **эксплуатации** охраняемых произведений.

Помимо основного права на воспроизведение, национальные законы признают другие права. Например, некоторые законы содержат право разрешать **распространение** экземпляров произведений; очевидно, что право на воспроизведение имело бы незначительную экономическую ценность, если бы обладатель авторского права не мог разрешать распространение экземпляров, изготовленных с его согласия. Право на распространение обычно подлежит исчерпанию после **первой продажи** или иной передачи права на владение экземпляром, которое осуществляется с разрешения правообладателя. Это означает, что после того, как обладатель авторского права продал или иным образом передал право на владение отдельным экземпляром произведения, владелец этого экземпляра может распоряжаться им без дополнительного разрешения обладателя авторского права, отдавая или даже перепродавая этот экземпляр.

Однако в отношении *проката* таких экземпляров возросло число национальных законов по авторскому праву, а также Соглашение ТРИПС признали отдельное право для программ для ЭВМ, аудиовизуальных произведений и фонограмм. Право на прокат оправдано, так как технические достижения сделали копирование этих видов произведений очень легким делом; опыт некоторых стран показал, что копии изготавливаются клиентами магазинов по прокату и, следовательно, что право на осуществление контроля за практикой проката необходимо для защиты права владельца авторского права на воспроизведение. Наконец, в некоторых законах об авторском праве содержится положение о праве на осуществление контроля за *ввозом* копий как средство предотвращения размывания принципа территориальности авторского права; то есть, экономические интересы обладателя авторского права будут поставлены под угрозу, если он не сможет осуществлять права на воспроизведение и распространение на основе принципа территориальности.

Существует несколько актов воспроизведения произведения, которые являются исключениями из общего правила, так как они не требуют разрешения автора или другого правообладателя; они известны как "ограничения" в отношении прав. Например, многие национальные законы традиционно разрешают физическим лицам изготавливать единичные экземпляры произведений для частных, личных и некоммерческих целей. Появление цифровых технологий, создающих возможность изготавливать высококачественные неразрешенные экземпляры произведений, которые фактически не отличаются от источника (и потому являются идеальной заменой для покупки или иного легального доступа к разрешенным экземплярам), поставило вопрос о продолжающейся оправданности такого ограничения права на воспроизведение.

Обычно в соответствии с национальным законодательством публичным исполнением считается любое исполнение произведения в месте, где присутствует или может присутствовать публика, либо в месте, не открытом для публики, но в котором присутствует значительное число лиц, не входящих в обычный круг семьи и ее ближайших знакомых.

На основании права на публичное исполнение автор или другой обладатель авторского права может разрешить живое исполнение произведения, например, представление пьесы в театре или исполнение оркестром симфонии в концертном зале. Публичное исполнение также включает исполнение посредством записей; так, музыкальные произведения, воплощенные в фонограммы, считаются "исполненными публично", когда фонограммы проигрываются через усилительную аппаратуру в таких местах, как дискотеки, самолеты и торговые центры.

Право на **передачу в эфир** охватывает распространение произведения средствами беспроводной связи для представителей публики, находящихся в радиусе действия сигнала и располагающих аппаратурой, которая позволяет принимать звуки или изображения и звуки, будь то радиоприемник, телевизор или спутник.

Когда произведение **сообщается для всеобщего сведения**, сигнал распространяется по проводам или кабелю и может быть принят только теми лицами, которые имеют доступ к аппаратуре, подключенной к системе проводного или кабельного вещания.

Согласно Бернской конвенции, обладатели авторского права пользуются исключительным правом разрешать публичное исполнение, передачу в эфир и сообщение для всеобщего сведения своих произведений. В соответствии с некоторыми национальными законами, исключительное право автора или другого правообладателя разрешать передачу в эфир заменяется в некоторых случаях правом на справедливое вознаграждение, хотя такое ограничение в отношении права на передачу в эфир носит менее распространенный характер.

Действия по переводу или переделке произведения, охраняемого авторским правом, также требуют разрешения правообладателя. **Перевод** означает выражение произведения на языке, отличном от языка оригинала. Под **переделкой** обычно понимается как изменение произведения для создания другого произведения, например, переделка романа с целью постановки кинофильма, так и изменение произведения для иных целей его использования, например, путем переделки учебника, первоначально предназначенного для высшего образования, в учебник для более ранних этапов обучения.

Переводы и переделки сами по себе являются произведениями, охраняемыми авторским правом. Таким образом, для того чтобы, например, воспроизвести и опубликовать перевод или переработанное произведение, издатель должен получить разрешение как обладателя авторского права на оригинальное произведение, так и обладателя авторского права на перевод или переделку.

Имущественные права упомянутого выше типа могут передаваться или переуступаться другим лицам обычно за определенную сумму денег или гонорара, в зависимости от предполагаемого использования произведения. Однако права второго вида, то есть **личные неимущественные права**, никогда не могут передаваться. Они всегда сохраняются за первоначальным автором произведения.

Следующий вопрос, который может у вас возникнуть, звучит так: как только я получил авторское право на произведение, на какой срок я защищен?

Действительно, сколько времени продолжается охрана, предоставляемая авторским правом?

В принципе столько, сколько указано в национальном законе, однако минимальное требование в соответствии с Бернской конвенцией составляет время жизни автора и 50 лет. Срок исчисляется с конца года смерти автора, что является более практичным: вам не нужно справляться о дне его смерти, вам необходимо знать только год. Однако в последние годы наметилась тенденция в сторону продления срока действия этой охраны. В Европейском союзе и в странах Европейского экономического пространства этот срок составляет в настоящее время 70 лет с конца года, в котором автор умер, и такой же срок прописан в законодательстве США – там он также составляет 70 лет. Таким образом, намечается явная тенденция в сторону увеличения срока действия охраны с 50 до 70 лет.

Теперь самое время предложить вам рассмотреть несколько общих ограничений в отношении прав обладателя авторского права, которые действуют в соответствии с некоторыми национальными законами.

Свободное использование произведений

Ограничения в отношении прав. Строго говоря, первое ограничение состоит в исключении некоторых категорий произведений из действия охраны, предоставляемой авторским правом. В ряде стран, как вы слышали, произведения исключаются из действия охраны, если они не зафиксированы в материальной форме; например, произведению хореографии можно было бы предоставить охрану только после того, как телодвижения зафиксированы в форме нотного письма танца или записаны на видеокассету. Кроме того, в некоторых (но не во всех) странах не подлежат охране тексты законов, постановления судов и решения административных органов.

Вторая категория ограничений в отношении прав авторов и других обладателей авторского права касается конкретных действий, связанных с использованием, обычно требующих разрешения правообладателя, которые могут в случаях, установленных законом, осуществляться без такого разрешения. В эту категорию входят два основных вида ограничений:

Случаи свободного использования, представляющие собой действия, связанные с использованием произведения, которые можно осуществлять без разрешения и без обязательства выплаты правообладателю вознаграждения за такое использование;

Принудительные лицензии, в соответствии с которыми действия, связанные с использованием произведения, можно осуществлять без разрешения, но с обязательством выплаты вознаграждения правообладателю.

Примерами случаев свободного использования являются: составление цитат из охраняемого произведения, при условии указания источника цитаты, включая имя автора, и соответствия размера цитаты добросовестной практике; использование произведений в

качестве иллюстративного материала в целях обучения; использование произведений в целях освещения текущих событий. В отношении права на воспроизведение Бернская конвенция содержит общее правило, а не подробные ограничения: статья 9(2) предусматривает, что государства-члены могут допускать свободное воспроизведение в "определенных особых случаях", если эти действия не наносят ущерба нормальному использованию произведения и не ущемляют необоснованным образом законные интересы автора. Как отмечалось выше, многие законы содержат положения, разрешающие воспроизводить произведение исключительно для личного, частного и некоммерческого использования отдельными лицами. Однако легкость и качество этого индивидуального копирования, ставшего возможным благодаря звуковой или видео записи и даже более современным техническим достижениям, вынудили некоторые страны сузить сферу применения таких положений. Некоторые правовые системы разрешают копирование, однако вводят механизм выплаты обладателям прав вознаграждения за ущемление их имущественных интересов через платежи, налагаемые на продажу чистых кассет и/или магнитофонов.

Помимо особых случаев свободного использования, установленных национальными законами, законодательство некоторых стран признает концепцию, известную как **добросовестное использование** или **добросовестная торговая практика**, в соответствии с которой допускается использование произведения без разрешения обладателя прав, с учетом таких факторов, как характер и цель использования, включая коммерческие цели; характер используемого произведения; объем используемого произведения по отношению ко всему произведению; и возможное влияние использования на потенциальную рыночную стоимость произведения.

Как отмечалось выше, **принудительные лицензии** позволяют использовать произведения, при определенных обстоятельствах, без разрешения правообладателя, однако они, в силу закона, требуют выплаты вознаграждения в отношении использования. Такие лицензии называются "принудительными", так как они допускаются законом, а не являются результатом использования обладателем авторского права своего исключительного права разрешать те или иные действия. Принудительные лицензии обычно вводились при таких обстоятельствах, когда появлялись новые технологии распространения произведений среди публики и национальная законодательная власть опасалась, что правообладатели будут препятствовать развитию новых технологий путем отказа в предоставлении разрешения на использование произведений. Это было верно в отношении Бернской конвенции, которая признавала две формы принудительных лицензий: во-первых, допускающих механическое воспроизведение музыкальных произведений и, во-вторых, в отношении передачи в эфир. Следует, однако, отметить, что оправданность принудительных лицензий все настойчивее подвергается сомнению, поскольку теперь существуют эффективные альтернативы доведения произведений для всеобщего сведения, базирующиеся на разрешениях, выдаваемых обладателями прав, в том числе в форме коллективного управления правами.

Какой бы ни была ситуация в вашей стране, связанная с авторским правом, неминуемы случаи нарушения авторского права, и поэтому важно рассмотреть виды средств правовой защиты, к которым может прибегнуть обладатель авторского права.

Общие принципы охраны авторских и смежных прав

Охранительные или временные меры охраны преследуют две цели: во-первых, предотвращение возникновения случаев правонарушения, в частности, предотвращение поступления незаконных товаров в торговую сеть, в том числе импортированных товаров после таможенной очистки; и во-вторых, сохранение соответствующих доказательств, относящихся к предполагаемым нарушениям. Так, судебные органы в некоторых странах

могут иметь полномочия принимать временные меры без предварительного предупреждения предполагаемого нарушителя. Таким образом предполагаемый нарушитель лишается возможности перемещать подозреваемые незаконные материалы, чтобы избежать их обнаружения. Широко распространенной временной мерой является поиск помещений предполагаемого нарушителя и арест подозреваемых незаконных товаров, оборудования, используемого для их изготовления, и всевозможной документации и других фактов, относящихся к предполагаемой незаконной деловой деятельности.

Гражданско-правовые средства судебной защиты направлены на возмещение правообладателю материального ущерба, понесенного в результате правонарушения, обычно в виде денежной компенсации, и создание эффективного механизма предотвращения дальнейших нарушений, зачастую в форме постановления суда, предписывающего уничтожение незаконных товаров, а также материалов и инвентаря, которые использовались преимущественно для изготовления этих товаров; в случае, если существует опасность продолжения незаконных действий, суд может также вынести судебный запрет в отношении таких действий, неисполнение которого грозит нарушителю уплатой штрафа.

Уголовные санкции предназначены для наказания тех лиц, которые преднамеренно совершают акты пиратства в отношении авторского права и смежных прав в коммерческом масштабе, и, как в случае гражданско-правовых средств защиты, для предотвращения дальнейших правонарушений. Наказание заключается в наложении значительных штрафов и приговоре к тюремному заключению, которые соответствуют уровню наказаний, применяемых к правонарушениям соответствующей степени тяжести, особенно в случаях повторных правонарушений. Предотвращение осуществляется посредством вынесения постановлений об аресте, конфискации и уничтожении незаконных товаров, а также материалов и инвентаря, преобладающее использование которых служило цели совершения правонарушения.

Меры, предпринимаемые на границе, отличаются от указанных выше мер по обеспечению защиты прав тем, что они предусматривают действия, предпринимаемые таможенными, а не судебными властями. Пограничные меры позволяют правообладателям обращаться к таможенным органам за приостановлением выпуска в свободное обращение товаров, подозреваемых в нарушении авторского права. Цель приостановления выпуска в свободное обращение заключается в том, чтобы предоставить правообладателям разумный период времени для возбуждения судебного процесса в отношении подозреваемого правонарушителя, не рискуя, что предполагаемые незаконные товары исчезнут в торговой сети после таможенной очистки. Как правило, правообладатель должен убедить таможенные органы в том, что у него имеется доказательство правонарушения *prima facie* (доказательство, достаточное при отсутствии опровержения), должен представить подробное описание товаров с тем, чтобы они могли быть опознаны, и должен представить залог для уплаты импортеру, владельцу товаров и таможенным органам в случае, если товары окажутся законными.

Последняя категория положений по обеспечению защиты прав, которая получила огромное значение с появлением цифровых технологий, включает **меры, средства правовой защиты и санкции против злоупотреблений в отношении технических средств**. В некоторых случаях единственным практическим средством воспрепятствования копированию являются так называемые системы "защиты от копирования" или "управления копированием", которые содержат технические устройства, или полностью препятствующие изготовлению копий, или делающие качество копий таким низким, что они не используются. Технические устройства также применяются для воспрепятствования приему закодированных коммерческих

телевизионных программ, кроме тех, которые предназначены для использования с декодерами. Однако технически возможно изготовить устройства, с помощью которых системы защиты от копирования и управления копированием, а также системы кодирования могут быть обойдены. Теоретически положения в отношении злоупотребления такими устройствами можно обосновать тем, что их изготовление, ввоз и распространение должны считаться актами нарушения авторского права, наказуемыми так же, как и другие правонарушения.

Международные конвенции по охране авторских прав

Первым договором является Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений. Она восходит к 1886 г., но несколько раз пересматривалась, как правило, с интервалами примерно в 20 лет. Последняя редакция была принята в Париже в 1971 г.

Бернская конвенция относится к охране авторского права. Она основана на таких принципах, как национальный режим, означающий, что в соответствии с национальным законодательством вы не можете дискриминировать произведения из других стран-членов Конвенции. Она закладывает очень важные стандарты минимального уровня охраны, которые необходимо соблюдать в положениях национального законодательства, хотя, конечно, национальное законодательство может пойти дальше - и установить различные дополнительные принципы.

Недавно у нас появилось Соглашение ТРИПС. Это Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности. Оно является одним из соглашений, появившихся в результате проведения Уругвайского раунда переговоров о торговле. Административные функции по Соглашению ТРИПС выполняет Всемирная торговая организация.

Соглашение ТРИПС содержит, в числе прочего, ссылки на материально-правовые положения Бернской конвенции, оставляя в стороне неимущественные права, которые не считаются относящимися к торговле. Для соблюдения положений Соглашения ТРИПС страны должны для начала соблюсти положения Бернской конвенции, после чего существует ряд дополнительных норм охраны, которые вводятся Договором ВОИС по авторскому праву (ДАП), и наиболее важные из них относятся к новым видам использования. ДАП охватывает использование произведения, например, посредством Интернет и содержит ясное положение о том, что право на такое использование должно относиться к исключительным правам. Договор также определяет степень, в которой кто-либо может не подпадать под это правило, и устанавливает исключения из него. Он содержит требование охранять устройства технической защиты. Таким образом, так или иначе, существует запрет, например, на использование декодеров с целью получить доступ к телевизионным программам или же программного обеспечения с целью проникнуть в зашифрованные программы или произведения, доступ к которым ограничен. Наконец, Договор содержит положения, относящиеся к информации об управлении правами.

Таким образом страны, присоединившиеся к Соглашению ТРИПС или ратифицировавшие его, должны также соблюдать Бернскую конвенцию (хотя статья 6bis Бернской конвенции, касающаяся неимущественных прав, специально исключена из формулировки ТРИПС, поскольку она не относится к торговле в силу неотчуждаемой природы неимущественных прав). Кроме того, ДАП обращается к аспектам авторского права, относящимся к новым технологиям.

Договор ВОИС по авторскому праву (ДАП), являющийся новейшим международным соглашением по охране авторского права, был заключен на Дипломатической

конференции в декабре 1996 г. и стал ответом на необходимость охраны произведений при передаче цифровыми средствами, в том числе через Интернет. Предмет, охраняемый авторским правом согласно ДАП, включает *программы для ЭВМ*, каким бы способом и в какой форме они не были выражены, и компиляции данных или другого материала (*базы данных*) в любой форме, которые по подбору и расположению содержания представляют собой результат интеллектуального творчества. *Права авторов* включают ранее упомянутые права на *распространение, прокат и сообщение для всеобщего сведения* и очевидно, что право на сообщение для всеобщего сведения включает также передачу произведений посредством цифровых сетей, таких, как Интернет. Эти права, в общем случае, являются предметом определенных ограничений и исключений.

Наконец, в завершение этого модуля по авторскому праву, пожалуйста, прослушайте следующий звуковой отрывок, в котором рассматривается вопрос о значении законов по авторскому праву в развивающихся странах.

Какие экономические выгоды существуют для развивающихся стран в этой сфере?

На самом деле, существуют культурные, а также экономические выгоды. Мы не должны забывать о том, что авторское право также имеет отношение к культуре. Все развивающиеся страны располагают очень сильными художественными сообществами. На земле нет ни одного народа, который не был бы творческим, однако возможности, доступные разным народам, неодинаковы, и, конечно, в отсутствие охраны, предоставляемой авторским правом, художественное сообщество становится объектом обмана и встречается с различного рода препятствиями в получении материальной оплаты своих усилий. Сегодня литературные и художественные произведения стали очень широким понятием, включающим не только объекты культуры, созданные художественным сообществом, но и объекты индустрии информационных технологий или, более конкретно, индустрии программ для ЭВМ.

В Бернской конвенции приведен широкий перечень "литературных и художественных произведений" с включением в него «всех произведений в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой форме они не были выражены». Этот широкий термин охватывает каждое произведение авторства, независимо от его литературного или художественного достоинства.

Обладатель авторского права на охраняемое произведение может использовать это произведение так, как он желает, и может воспрепятствовать другим лицам использовать это произведение без его разрешения. Поэтому, в силу того, что правообладатель может воспрепятствовать другим лицам в осуществлении действий, противоречащих интересам владельца, эти права упоминаются как "исключительные права". Существуют два вида исключительных прав в области авторского права: имущественные права и личные неимущественные права. Под *имущественными правами* понимаются те несколько прав и применимых ограничений, которые могут отчуждаться от первоначального обладателя. *Личные неимущественные права* всегда остаются закрепленными за первоначальным обладателем, независимо от того, переданы или нет имущественные права.

Помимо категорий произведений, упомянутых выше, появился новый жанр произведения, охватываемый авторским правом. Это мультимедийная продукция, и хотя не существует никакого юридического определения, есть согласие о том, что сочетание звука, текста и образов в цифровой форме, которая доступна с помощью программы для ЭВМ, считается оригинальным выражением авторства и поэтому охватывается авторским правом.

Общая характеристика патентного права

Объекты изобретения

Патенты являются одной из старейших форм охраны интеллектуальной собственности и, подобно целям всех систем охраны интеллектуальной собственности, цель патентной системы заключается в содействии экономическому и техническому развитию путем стимулирования интеллектуального творчества. Этот модуль объяснит вам назначение патента, преимущества, возникающие в результате получения патента, какие объекты могут патентоваться и каков срок действия патента. Также будет объяснен характер международной патентной охраны.

Назначение патента состоит в предоставлении определенной формы охраны техническим достижениям. Теоретически охрана патентных прав обеспечивает вознаграждение не только за создание изобретения, но также за развитие изобретения до того состояния, когда оно становится технически выполнимым и пригодным для продажи, и что этот вид стимулирования способствует дальнейшему творчеству и побуждает компании продолжать разработку новых технологий до такого состояния, когда они пригодны для продажи, полезны для общества и желательны для общественного блага.

Система патентования развивалась на протяжении нескольких столетий. Патенты существовали еще в 18 веке. Термин “патент” включен в Конституцию Соединенных Штатов Америки, которая дает Конгрессу право предоставлять охрану изобретениям и авторским произведениям. Эта система развивалась на протяжении многих лет, и сейчас мы располагаем достаточно современной системой. Мы продолжаем развивать международную систему для того, чтобы сделать ее более современной и соответствующей изменениям технологий и меняющейся экономической системе.



Признаки изобретения

В соответствии с международным соглашением, патентная охрана предоставляется изобретениям во всех областях техники. Это означает, что почти все, что вы разрабатываете, может патентоваться, если это промышленно применимо. Химическое соединение может патентоваться. Машина, конечно, может патентоваться. Могут патентоваться способы разработки или изготовления материалов или веществ. На самом деле существует лишь несколько объектов, которые не могут патентоваться, и они обычно

составляют исключения. Не могут патентоваться, например, человеческие гены. Не могут патентоваться материалы или вещества, уже существующие в природе, за некоторыми исключениями. Вечный двигатель, принцип действия которого противоречит законам природы, не может быть запатентован, если кто-то не сможет показать его работающим. В последнем случае, вероятнее всего, неправильно описан принцип действия или создано нечто новое.

Патенты предназначены для эпохальных достижений в технике, однако они также предназначены для технически незначительных достижений. Поэтому достижения в отдельно взятой области техники, являющиеся патентоспособными, могут быть и великими достижениями, подобно открытию пенициллина, и очень незначительными достижениями, подобно новому рычагу на машине, который дает ей возможность двигаться чуть быстрее. Все эти объекты могут патентоваться

Итак, патент охраняет новые и полезные изобретения. Вы прослушали немного о том, что может охраняться с помощью патента, а также о том, каковы общие исключения из этого правила. Чтобы быть патентоспособным, изобретение должно также соответствовать определенным критериям, касающимся новизны и других отличительных признаков.



Существует несколько критериев, наличие которых проверяется патентным ведомством для определения того, является или нет изобретение патентоспособным. Для начала должна быть подана заявка на выдачу патента на изобретение. В большинстве случаев эта заявка на патент рассматривается техническим экспертом в целях установления факта, что изобретение соответствует критериям патентоспособности. **Первым из этих критериев** является то, что изобретение должно быть новым, то есть, изобретение никогда раньше не создавалось, не осуществлялось или использовалось.

Вторым критерием является наличие изобретательского уровня. Другими словами, для того, чтобы считаться патентоспособным, изобретение должно представлять собой значительный прогресс по отношению к известному уровню техники на тот момент, когда оно было создано.

Часто также используется термин "неочевидность": если бы изобретение было очевидно лицу, имеющему среднюю квалификацию в данной области, оно не являло бы собой прогрессивное решение, достаточное для патентной охраны.

Третьим критерием является то, что изобретению необходимо быть промышленно применимым. Оно должно обладать возможностью быть использованным каким-либо образом. Это очень широкий критерий. Почти все объекты могут быть использованы, даже если они находятся на стадии разработки, однако, как я уже упоминал, это правило не применяется к вечному двигателю, так как он просто не будет работать.

Поэтому, суммируя сказанное, отметим, что для того, чтобы на изобретение был выдан патент, в заявке на выдачу патента должно быть показано, что изобретение относится к объектам, охраняемым патентом, и является:

- новым или ранее не существовавшим;
- неочевидным, то есть, оно должно соответствовать изобретательскому уровню;
- полезным, то есть, обладать возможностью промышленного применения.

Другими общими исключениями в соответствии с национальными законами или Соглашением ТРИПС являются:

Научные теории или математические методы.

Схемы, правила или методики, например, для организации производства, выполнения чисто умственных действий или проведения игр.

Методы лечения людей или животных или методы диагностики (однако продукты, используемые в диагностике, могут быть запатентованы)

Для получения патента заявитель должен вначале подать заявку на изобретение. В соответствии с применимым законодательством патентное ведомство может рассматривать заявку с целью определения того, соответствует ли изобретение перечисленным выше критериям, перед тем, как вынести решение о выдаче патента. Как упоминалось выше, могут быть исключены объекты, которые могли бы "подвести" заявку на изобретение. Примеры таких неохраняемых объектов можно найти во многих национальных законодательствах.

Ведомство также рассматривает заявку с целью определения того, достаточно ли в ней раскрыто изобретение, чтобы любой специалист в той области, к которой относится изобретение, смог создать или использовать изобретение. Предоставление соответствующего письменного описания, дающего возможность любому лицу осуществить изобретение на практике, - это в основном то, что должен дать заявитель в обмен на получение выгод, предоставляемых патентом.

Вы можете спросить, какие выгоды предоставляет патент, особенно если изобретение должно быть раскрыто. Как правило, ответ заключается в том, что в течение срока действия патента патентообладатель может запрещать другим лицам изготавливать, использовать и продавать предмет изобретения, заявленного в патенте.

Преимущества, вытекающие из получения патента, очень специфические и определяются тем фактом, что патентообладатель может не допускать изготовления, использования, продажи или ввоза изобретения какими-либо другими лицами на территории, охватываемой патентом. Это вовсе не обязательно дает изобретателю или патентообладателю право использовать изобретение, если, например, такое использование было бы незаконным — как в случае незаконного использования игрового автомата — однако патентообладатель может воспрепятствовать другим лицам в сбыте изобретения и извлечении из него прибыли в течение многих лет. Срок действия патента обычно составляет 20 лет с даты подачи заявки на изобретение, и это дает разработчику технологии право распоряжаться ею в течение определенного количества лет в обмен на полное раскрытие общественности способов ее использования. По истечении срока действия патентных прав технология становится общественной собственностью, и общество имеет право использовать ее.

В каком-то смысле патент является сделкой между обществом и патентообладателем. Одновременно с выдачей патента, которая возможна только при соблюдении всех условий патентоспособности, обсужденных выше, патентообладатель получает право не допускать практического использования изобретения, заявленного в патенте, любыми другими лицами.

В обмен на это государство, требуя соблюдения условий патентоспособности и предоставляя охрану патентным правам на определенный срок, гарантирует, что информация, касающаяся изобретения, доводится до сведения широкой публики, и само изобретение становится доступно для использования любым лицом по истечении срока действия патента. Этот срок обычно составляет 20 лет, считая с даты подачи заявки на изобретение.

Во всех странах, в которых патентообладатель решает запатентовать заявленное изобретение, после выдачи патента большое значение приобретает вопрос об осуществлении прав. Осуществление прав на патент является обширным предметом обсуждения, и в данном курсе будут отмечены лишь общие принципы, относящиеся к этому предмету.

Для начала отметим, что инициатива в осуществлении прав на патент против потенциального нарушения принадлежит исключительно патентообладателю. Обнаружение потенциальных или фактических нарушений и уведомление нарушителя о нарушенных им правах лежит исключительно на патентообладателе.

В большинстве случаев направляется вежливое письмо, в котором отмечается существование патента. Подразумевается, что патентообладатель предъявит иск, если нарушение будет продолжено, и поэтому такие письма часто бывают вполне эффективны, приводя или к пресечению нарушения или к заключению успешного **лицензионного** соглашения.

Однако бывают случаи, когда нельзя найти никакого взаимовыгодного решения на основе переговоров, даже после продолжительных попыток. В ходе рассмотрения дела о нарушении, на стадии предварительного следствия, могут продолжаться переговоры, часто в присутствии мирового посредника или третейского судьи. Интересно, что такие урегулирования часто влекут за собой предоставление вышеупомянутой лицензии.

Как отмечалось выше, вопрос об осуществлении прав является глубоким и сложным; вы можете продолжить его изучение в контексте законодательства той страны, в которой вы проживаете.

Для получения охраны в ряде разных стран, в каждой из них требуется патент. Поэтому вас может заинтересовать, можно ли получить всемирный патент.

Можно ли получить всемирный патент?

При современном состоянии международной патентной системы, нет. Не существует ни одного патента, который охватывал бы все страны мира или хотя бы большое число стран мира. Патентная система все еще остается территориальной системой; для получения охраны в определенной стране вы должны получить патент в этой стране. В настоящее время, в эпоху глобализации мировой экономики, человечество движется к системе, имеющей более международный характер: мы имеем Договор о патентной кооперации, который предусматривает подачу одной международной заявки, которая может стать множеством национальных заявок - не действующих патентов, а заявок - и затем они проходят экспертизу в каждой из указанных стран.

Существуют определенные региональные системы, наподобие системы Европейской патентной организации, в соответствии с которыми экспертиза одной заявки, если она завершается успешно, приводит к выдаче ряда национальных патентов. По всей Европе прокатилась волна дискуссий по поводу наличия единого Европейского патента, который мог бы охватить все страны Европейского союза. Как вы можете себе представить, этот предмет таит в себе большие трудности. Пока еще не существует такого понятия, как единый мировой патент, и нет даже каких-либо планов в отношении него, поскольку и этот предмет предполагает наличие множества трудностей, хотя и продолжаются дискуссии относительно путей снижения затрат на получение патентной охраны по всему миру. Среди прочего здесь

необходимо отметить стоимость экспертизы одного и того же изобретения, которую необходимо проводить в разных странах в соответствии с существующими соглашениями, стоимость перевода материалов патента и стоимость поддержания патента в силе, так как за поддержание обычно уплачивается годовая пошлина, размер которой довольно значителен.

Однако существует международное соглашение, административные функции которого выполняет ВОИС, и оно называется Договором о патентной кооперации (РСТ) в отношении подачи, проведения поиска, публикации и экспертизы международных заявок. РСТ облегчает получение патентов в Договаривающихся государствах за счет предоставления возможности подачи одной международной заявки, по которой затем можно вести **делопроизводство** в различных указанных национальных или региональных ведомствах государств-участников РСТ.

Патент является наиболее эффективным способом охраны изобретения, однако, как я сказал выше, патентные права предоставляются в ответ на полное раскрытие изобретателем технологии для широкой публики. Другой эффективный способ получения охраны состоит в том, чтобы сохранить технологию в тайне и положиться на то, что мы называем торговыми секретами, для сохранения информации об изобретении конфиденциальной. Трудность с этим способом состоит в том, что как только продукт выпущен в продажу и может быть разобран по частям, секреты могут быть узнаны при помощи простого взгляда на продукт; тогда охрана торговых секретов теряется. При наличии патента не имеет значения то, что кто-то еще знает о том, как изготовить ваш продукт; и в самом деле, они узнают об этом, просто прочитав описание к вашей заявке на изобретение. Поэтому не важно, насколько публичной является информация; если вы имеете патент, вы будете защищены. Охрана торговых секретов все еще доступна и очень пригодна, в частности, в отношении того, что называется ноу-хау, то есть, технических знаний, требуемых для использования данной технологии наиболее эффективным образом. И очень часто сама технология не будет охраняться с помощью патентов, так как она является частью знаний людей, компетентных в определенной области, и поэтому сохранение ноу-хау в качестве торгового секрета является собой способ охраны вашей технологии.

Таким образом, патентная охрана охватывает как новые создания, так и дальнейшую разработку существующих. Прорыв в науке, наподобие изобретения пенициллина, в равной мере важен и охраняется, как и новый рычаг в машине, изобретенный для ускорения работы этой машины. Патенты охраняют изобретения, а изобретение можно определить, по существу, как новое решение технической проблемы. Это решение представляет собой 'идею', и охрана, предоставляемая в соответствии с патентным законом, не содержит обязательного требования, чтобы изобретение было реализовано в физической форме. Однако существуют правила и исключения в отношении тех объектов, которым не может предоставляться охрана. Они включают материалы или вещества, открытые в природе, и механизмы, принципы действия которых противоречат законам природы, такие как вечный двигатель. Другими исключениями, которые обычно устанавливаются применяемыми законодательствами, являются научные теории и математические методы; схемы, правила и методы организации производства; а также методы лечения людей или животных или методы диагностики.

В отношении поданной заявки на изобретение существует два основных подхода: в некоторых странах заявка рассматривается только с учетом формальных требований, тогда как по другим законам технический эксперт проводит экспертизу заявки по существу для того, чтобы установить, что изобретение отвечает требованиям патентоспособности. Изобретение должно удовлетворять следующим критериям:

оно должно быть новым или ранее не существовавшим;

оно должно соответствовать изобретательскому уровню;

оно должно быть промышленно применимым.

Короче говоря, патент является сделкой между обществом и изобретателем. Государство, предоставляя охрану на определенный срок, гарантирует, что изобретатель получит вознаграждение. По истечении срока охраны, который обычно составляет 20 лет с даты подачи заявки на изобретение, последнее становится доступным для использования любым лицом. Осуществление прав на патент является серьезным вопросом, и именно патентообладатель должен проводить переговоры или возбуждать гражданские судебные споры по вопросам нарушения его прав. Поскольку такое понятие, как всемирная охрана, отсутствует, то изобретатель должен уплачивать пошлины за подачу заявки и пошлины за поддержание патента в силе каждой стране, в которой он или она желает получить охрану.

Среди множества функций, которые ВОИС выполняет в целях осуществления всемирного содействия охране прав интеллектуальной собственности, существует функция административного управления специальными договорами и конвенциями. В этом модуле вы узнаете о роли ВОИС в управлении системами охраны товарных знаков, промышленных образцов и изобретений. Международная охрана товарных знаков и промышленных образцов осуществляется посредством двух систем регистрации: Мадридской системы для товарных знаков и Гаагской системы для промышленных образцов. Ведущий, с точки зрения доходности, договор, административные функции которого выполняет ВОИС и который упрощает процедуру испрашивания патентов в различных странах, называется Договором о патентной кооперации (РСТ).

Фактически существуют три системы регистрации. Это система, известная как Мадридская система, которая предназначена для международной регистрации товарных знаков и регулируется двумя взаимодополняющими договорами: Мадридским соглашением и Мадридским протоколом. Затем система международной регистрации, или более правильно, международного депонирования промышленных образцов, которая регулируется Гаагским соглашением. Третьей и наиболее крупной системой с точки зрения поступления доходов является Договор о патентной кооперации, который облегчает процесс подачи заявок на патенты в различных странах. Следует упомянуть еще одну систему, связанную с международной регистрацией наименований мест происхождения в соответствии с Лиссабонским соглашением. Однако последняя из числа упомянутых систем в действительности не затрагивает частных обладателей прав промышленной собственности, и поскольку наименования мест происхождения регистрируются по просьбе правительств, то большая часть деятельности ВОИС связана с охраной товарных знаков, промышленных образцов и изобретений посредством международной регистрации.

Полезная модель

Промышленный образец

Каково точное значение промышленного образца? Это внешнее оформление изделия, например, определенные графические элементы или линии, либо контуры, цвета или форма, либо материалы изделия или его орнаментальный вид. Это что-то такое, что, в сущности, является декоративным в противоположность функциональному, что-то такое, что приятно для глаза.

Промышленный образец – это объект интеллектуальной собственности, относящийся к внешнему виду и форме изделия, и его не следует смешивать с изобретением, охраняемым

патентом.



Итак, каково различие между промышленным образцом и изобретением?

Патент - это техническое новшество. Говоря другими словами, изобретением является решение, которое должно отличаться от уже известного какими-то новыми и неочевидными техническими признаками, тогда как промышленный образец - это внешний вид изделия, которое с технической точки зрения может не быть оригинальным, однако с точки зрения эстетики или внешнего вида является новым и оригинальным.

Хорошо, возьмем, например, новый штопор: мы можем представить такой штопор, который работает лучше известных, он превосходит их технически и упрощает извлечение пробки из бутылки. Это пример штопора, созданного с использованием изобретения, на которое вы можете получить патент. Если, с другой стороны, у вас есть нечто такое, что работает по существу так же, как и известные штопоры, но имеет улучшенный внешний вид, например, рукоятка с особым орнаментом, оно становится чем-то таким, что вы смогли бы защитить в качестве промышленного образца. Конечно, из этого следует, что вы можете иметь нечто такое, что является и технически новаторским решением, и имеет орнамент или дизайн, выполненный особым способом, и в этом случае вы действительно можете защитить этот объект патентом на изобретение или регистрацией промышленного образца, либо обоими этими способами.

Охрана всех объектов интеллектуальной собственности дает определенные преимущества, и в следующем звуковом фрагменте приводятся несколько преимуществ охраны промышленных образцов.

Каковы преимущества, вытекающие из приобретения охраны промышленных образцов?

Ну что же, как и в отношении всех прав промышленной собственности, мы приобретаем исключительное право использовать промышленный образец. Другими словами, разработчик штопора, имеющего новый внешний вид, который я только что описал, или создатель нового стиля мебели или нового ассортимента ткани или одежды, изготовленной из этой ткани, приобретает исключительное право на их изготовление и продажу точно так же, как и патентообладатель имеет исключительное право на использование своего изобретения.

Патент на изобретение действителен в течение определенного периода времени. Так ли обстоит дело с регистрацией промышленного образца?

Да, она действительна в течение определенного периода времени, однако продолжительность этого срока в разных странах отличается. Я думаю, что наиболее короткий срок, возможно, составляет десять лет. Общими являются сроки 15 и 20 лет, а новая директива Европейского

союза устанавливает срок 25 лет; поэтому он станет стандартным сроком в странах Европейского союза после реализации положений данной директивы.

завершение части этого модуля по промышленным образцам прослушайте следующий звуковой фрагмент, который объясняет, как действует Гагская система в этой сфере интеллектуальной собственности.

Существует ли в соответствии с Гагским соглашением такое понятие, как всемирная охрана промышленных образцов?

Она не является всемирной в точном смысле слова, однако предоставление международной регистрации дает вам возможность получить охрану в ряде стран. Она функционирует так же, как и Мадридская система, в том смысле, что вы подаете международную заявку на промышленный образец, которая регистрируется в Международном реестре, сведения о регистрации публикуются Международным бюро и доводятся до сведения заинтересованных стран, которые затем имеют право вынести решение о предоставлении охраны или об отказе в ее предоставлении. На самом деле, что касается Гагского соглашения, существует очень незначительное число стран, которые в действительности проводят экспертизу заявок, в результате чего налицо очень и очень незначительное число отказов. Это резко отличается от ситуации с товарными знаками.

Другое различие между охраной промышленных образцов в соответствии с Гагским соглашением и охраной товарных знаков в соответствии с Мадридским соглашением заключается в том, что вам нет необходимости начинать с получения охраны в родной стране. Так, например, создатель промышленного образца во Франции может осуществить международное депонирование промышленного образца и посредством его обеспечить охрану во Франции, а также, например, в Швейцарии, Италии, странах Бенилюкса и Испании.

В этом модуле описывается охрана, которую можно получить для такого объекта интеллектуальной собственности, который называется промышленным образцом. Понятие промышленного образца будет описано вместе с теми преимуществами, которые можно получить в результате охраны промышленных образцов. Изучение этого модуля заканчивается объяснением роли Гагского соглашения в содействии охране в разных странах.

Промышленный образец представляет собой декоративный или эстетический аспект промышленного изделия. Он может состоять из трехмерных элементов, таких как форма или поверхность изделия, или двумерных элементов, таких как очертание, рисунок или расцветка.

Промышленные образцы разрабатываются для большого разнообразия изделий промышленности или ремесла: от часов, драгоценностей, модных изделий и других предметов роскоши до промышленных и медицинских принадлежностей; от посуды, мебели и электрических приборов до транспортных средств и сельскохозяйственных конструкций; от товаров практического применения и текстильных изделий до предметов досуга, таких как игрушки и принадлежности для домашних животных.



Промышленный образец отличается от товарного знака главным образом тем, что он создает внешний вид изделия, который не обязательно должен обладать различительной способностью (первичное условие товарного знака). Товарный знак, хотя и может нести в себе все виды визуальных обозначений, которые могут быть или могут не быть орнаментальными, всегда должен обладать различительной способностью, поскольку товарный знак всегда должен обеспечивать возможность отличить товары и услуги одного предприятия от товаров и услуг другого. Таким образом, функции промышленных образцов и товарных знаков совершенно различны, соответственно различны и мотивы охраны.

Объект охраны промышленного образца отличается от объекта патентной охраны главным образом тем, что промышленный образец должен относиться к внешнему виду объекта, который не обусловлен технической или функциональной необходимостью. Напротив, объект патентной охраны определяется функциональностью объекта или способа, так как он должен быть “изобретением”.

Зачем предоставляется охрана промышленных образцов? Охрана промышленного образца дает владельцу промышленного образца право запрещать третьим сторонам несанкционированное изготовление или его имитаций.

Поскольку промышленные образцы представляют собой тот аспект изделия, который делает его эстетически привлекательным, они способствуют повышению коммерческой ценности продукта и облегчают его продвижение на рынке и продажу.

Как можно получить охрану промышленных образцов? В большинстве стран промышленный образец должен быть зарегистрирован для того, чтобы подлежать охране в соответствии с законодательством о промышленных образцах, и, как правило, для того, чтобы быть зарегистрированным, образец должен быть “новым” или “оригинальным”. В настоящее время вопрос о том, что составляет новизну или оригинальность, может отличаться в разных странах, и в действительности сама процедура регистрации меняется от страны к стране. В частности, она может включать или не включать формальную экспертизу и экспертизу по существу заявки на регистрацию образца, особенно в целях определения новизны или оригинальности.

Кроме того, должна быть предоставлена возможность применить промышленный образец к изделию, которое может быть или двумерным, или трехмерным.



В принципе промышленный образец должен быть опубликован или перед регистрацией, или во время регистрации, или в определенный срок после регистрации. Это зависит от национального законодательства, а иногда от решения заявителя.

Более того, следует иметь в виду, что регистрация промышленного образца не обязательно является единственным способом охраны. При соблюдении определенных условий можно предоставить охрану промышленного образца в соответствии с законодательством по авторскому праву или законодательством о пресечении недобросовестной конкуренции.

В зависимости от конкретного законодательства и вида образца промышленному образцу может быть предоставлена охрана как произведению искусства в соответствии с законом об авторском праве. В некоторых странах охрана промышленных образцов и охрана авторских прав может быть кумулятивной. Это означает, что эти две формы охраны могут сосуществовать. Однако в некоторых странах, если для объекта допускается охрана посредством авторского права, то для него полностью исключается охрана в качестве промышленного образца. Это значит, что как только владелец выбрал одну форму охраны, он не может требовать применения другой.

Можно ли получить международную охрану промышленного образца? Как правило, охрана промышленных образцов ограничивается той страной, в которой испрашивается и предоставляется охрана. Если охрана желательна в нескольких странах, должны быть поданы отдельные национальные заявки (или испрашены “депонирования”), и процедуры, как правило, будут отличаться в разных странах. Однако Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов помогает упростить эту процедуру.

Это Соглашение, административные функции которого выполняет ВОИС, позволяет гражданам и резидентам договаривающихся государств или компаниям, учрежденным в этих государствах, путем простой процедуры получить охрану промышленного образца в ряде стран, также являющихся участниками этого соглашения.. Одно международное депонирование на одном языке (английском или французском), предусматривающее один платеж и подачу заявки в одно ведомство – вот все, что необходимо. Ведомством может быть Международное бюро ВОИС или, возможно, национальное ведомство договаривающегося государства.

Как только промышленный образец становится предметом такого международного депонирования, он пользуется охраной, которая была бы получена в каждой из перечисленных стран, как если бы заявитель обратился непосредственно в эту страну, при условии, что конкретная страна не отказывает определенно в предоставлении охраны.

Промышленный образец представляет собой декоративный или эстетический аспект промышленного изделия. Он может состоять из трехмерных элементов, таких как форма или поверхность изделия, или двумерных элементов, таких как очертание, рисунок или расцветка. Как и другим объектам интеллектуальной собственности, промышленному

образцу может быть предоставлена охрана.

Охрана промышленного образца дает владельцу промышленного образца право запрещать третьим сторонам несанкционированное изготовление промышленного образца или его имитаций в течение срока, который, как правило, составляет максимум 15-25 лет в зависимости от конкретного национального законодательства. Минимальный срок, требуемый по Соглашению ТРИПС, составляет 10 лет.

В большинстве стран промышленный образец должен быть зарегистрирован для того, чтобы получить охрану в соответствии с законодательством о промышленных образцах, и, как правило, для того, чтобы быть зарегистрированным, образец должен быть “новым” или “оригинальным”. В настоящее время вопрос о том, что составляет новизну или оригинальность, может отличаться в разных странах, и в действительности сама процедура регистрации меняется от страны к стране. В частности, она может включать или не включать формальную экспертизу и экспертизу по существу заявки на регистрацию образца, особенно в целях определения новизны или оригинальности.

Кроме того промышленный образец должен воспроизводиться промышленным способом.

Гаагское соглашение, административные функции которого выполняет ВОИС, позволяет гражданам и резидентам договаривающихся государств или компаниям, учрежденным в этих государствах, путем простой процедуры получить охрану промышленного образца в ряде стран, также являющихся участниками этого соглашения.. Одно международное депонирование на одном языке (английском или французском), предусматривающее один платеж и подачу заявки в одно ведомство – вот все, что необходимо. Ведомством может быть Международное бюро ВОИС или, возможно, национальное ведомство договаривающегося государства.

Понятие, признаки и правовая охрана товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров

Товарные знаки существовали еще в древнем мире. Еще 3000 лет назад индийские ремесленники имели обыкновение запечатлевать свои подписи на художественных творениях перед их отправкой в Иран. Позднее в употреблении находилось около тысячи различных римских гончарных клейм, включая фабричное клеймо FORTIS, которое стало настолько знаменитым, что его копировали и подделывали. Сфера использования товарных знаков возросла в условиях процветающей торговли средних веков.

Сегодня товарные знаки (часто сокращенно обозначаемые ТМ на английском языке) используются повсеместно, и большинство людей на планете могут отличить товарные знаки, используемые для двух видов безалкогольных напитков Пепси-кола® и Кока-кола® .

В этом модуле вы узнаете, какие виды обозначений могут быть использованы для товарных знаков и какими отличительными свойствами они должны обладать. Также вы узнаете, каким образом можно защитить товарные знаки от злоупотребления.

Товарный знак – это, как правило, обозначение, которое используется для того, чтобы отличать товары или услуги одного предприятия от товаров или услуг другого предприятия

Какими отличительными свойствами должен обладать товарный знак?

В основном существуют два отличительных свойства товарного знака: он должен

обладать различительной способностью и не должен вводить в заблуждение.

Поэтому официальным определением термина «товарный знак» могло бы быть следующее:

«Товарный знак представляет собой любое обозначение, которое индивидуализирует товары данного предприятия и отличает их от товаров или услуг его конкурентов.»



Компания Кока-Кола ®



Корпорация Пепсико, Инк. ®

Существуют словесные знаки, состоящие из слов, букв, чисел, сокращений или имен, например, фамилий. Нам стоит лишь вспомнить о знаменитом производителе автомобилей, компании Форд, названной, естественно, в честь Генри Форда, который построил первый ее автомобиль; потом есть компания УН Смит - книгоиздатели, и т. д. Мы встречаемся со многими именами, используемыми в качестве товарных знаков. Мы также встречаемся с сокращениями, такими как IBM, однако товарные знаки могут быть также выполнены в виде эмблем или изобразительных элементов, как в случае нефтяной компании Шелл ойл.



Одним из примеров является логотип Шелл.

Но это только двухмерная эмблема, тогда как товарные знаки также могут быть трехмерными – представляющими собой упаковку товаров или сами товары. Кроме того, могут быть, конечно, защищены и цветовые решения товарных знаков.

Мы также встречаемся, особенно в последнее время, с новым видом товарного знака, фигурирующим на рынке. Это товарный знак в виде голограммы. Если вы посмотрите, например, на кредитную карточку, вы увидите маленькое изображение, которое меняется в зависимости от угла, под которым вы на него смотрите. Существуют и такие вещи, как звуковые знаки: рекламный перезвон может служить товарным знаком. В некоторых странах существуют даже обонятельные знаки, когда определенный запах может быть защищен в качестве товарного знака. Итак, существует целый ряд разнообразных обозначений, используемых как товарные знаки, однако всегда действуют два одинаковых условия: знак должен обладать различительной способностью и не должен вводить в заблуждение.



Для того, чтобы быть признанным обладающим различительной способностью, он должен по своей природе быть способным отличать товары и услуги, о чем я только что упомянул. Я думаю, хорошим примером могло бы стать слово «Apple - яблоко». Слово «Apple» обладает хорошей различительной способностью в качестве товарного знака для компьютера, поскольку это слово не имеет совершенно ничего общего с компьютерами, однако, оно не будет обладать различительной способностью для самих яблок. Другими словами, тот, кто выращивает и продает яблоки, не может зарегистрировать слово «яблоко» в качестве товарного знака и защитить его, так как его конкуренты должны иметь возможность использовать это слово для описания их собственных товаров. Поэтому, вообще говоря, товарный знак не признается обладающим различительной способностью, если он описательный. Он является описательным, если описывает характер или вид товаров или услуг, для которых он используется. Однако товарный знак также может быть вводящим в заблуждение, а именно, когда он заявляет качество товаров, которыми они не обладают.

Чтобы товарный знак приобрел известность и признание, требуются значительные капиталовложения и, обычно, значительный период времени. Поэтому в интересах каждого, кто стремится использовать товарный знак, быть уверенным, что ему предоставляется охрана как ценному объекту интеллектуальной собственности. Прослушайте следующий звуковой фрагмент, касающийся того, как предоставляется эта охрана.

Очевидно, что компании расходуют большие деньги на создание своих товарных знаков. А как они препятствуют другим лицам в использовании этих знаков?

Конечно, это зависит от законов о товарных знаках, однако наиболее общепринятым способом охраны товарного знака является его регистрация в Реестре товарных знаков, и большое число стран ставит эту регистрацию условием охраны товарных знаков. Сначала знак должен быть зарегистрирован, и как только он зарегистрирован, он охраняется, и его владелец имеет право воспрепятствовать другим лицам в его использовании. Однако регистрация не является единственным способом охраны товарного знака; в некоторых странах также охраняются незарегистрированные товарные знаки, однако это менее надежная форма охраны, поскольку незарегистрированный товарный знак не защищен до тех пор, пока он не приобрел достаточную узнаваемость и репутацию на рынке, на что может уйти значительное время после первоначального выпуска на рынок.

Многие компании желают использовать свои товарные знаки в целом ряде других стран, так что прослушайте следующий звуковой фрагмент, чтобы понять, можно ли получить

всемирную охрану для товарного знака.

Итак, необходимо получить охрану для товарного знака в каждой из стран, в которых вы желаете использовать знак. К сожалению, национальные системы характеризуются значительными различиями.

ВОИС прилагает большие усилия к тому, чтобы сделать и национальные, и региональные системы регистрации товарных знаков более "дружественными" путем гармонизации и упрощения некоторых процедур.

Итак, товарный знак представляет собой любое обозначение, которое индивидуализирует товары или услуги данного предприятия и отличает их от товаров или услуг его конкурентов.

Данный раздел познакомил вас с основами товарных знаков. Вы узнали о том, что товарный знак представляет собой слово, логотип, цифру, букву, лозунг, звук, цвет, иногда даже запах, которые указывают источник товаров и/или услуг, для которых используется товарный знак.

Товарные знаки составляют одну из разновидностей объектов сферы прав интеллектуальной собственности. Цель их охраны состоит в охране обозначений продукта, а не изобретения или идеи, воплощенных в продукте. Товарные знаки могут принадлежать отдельным лицам или компаниям и должны регистрироваться в государственном учреждении, которое часто упоминается как Ведомство по товарным знакам. Когда товарный знак используется в связи с услугами, его называют «знаком обслуживания».

Вообще говоря, товарные знаки должны обладать различительной способностью и не должны являться ни родовыми, ни просто описательными понятиями в отношении товаров или услуг, которые они представляют. Например, слово «овощи» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака супермаркета, поскольку оно, конечно же, служит описанием продуктов, которые продаются в супермаркете. Кроме того, его нельзя зарегистрировать в качестве товарного знака для моркови, так как это родовой термин для моркови. С другой стороны, слово «овощной» могло бы выполнять функцию товарного знака для велосипедов, поскольку оно мало что имеет, или ничего не имеет общего с велосипедами.

Предпочтительно, чтобы товарные знаки не являлись географическими понятиями или фамилиями. Так, «Париж» не может служить товарным знаком для духов. Во многих странах товарные знаки, состоящие просто из букв и/или цифр (то есть, предлагаемый товарный знак нельзя произнести как слово или слова, либо он имеет только несколько букв) или являющиеся фамилиями, считаются не обладающими различительной способностью.

В некоторых случаях регистрация все же может быть получена для товарных знаков, которые являются просто (i) описательными, (ii) фамилией, (iii) географическими названиями или (iv) не обладающими различительной способностью. Товарные знаки, также известные как фабричные марки, составляют часть повседневной жизни. В среднем человек видит или слышит каждый день более 1500 товарных знаков! Также, как и ваше собственное имя идентифицирует и отличает вас, товарный знак выполняет основную функцию идентифицировать источник продукта и отличить этот продукт от продуктов из других источников. Например, товарный знак помогает вам сделать выбор между мылом «Ivory» и мылом «Dial».

Мадридская система была создана свыше 100 лет тому назад, и ее назначение заключается в содействии и упрощении международной регистрации товарных знаков. Если любое лицо захочет получить охрану своего товарного знака, оно должно вначале зарегистрировать его в своей стране. Если оно желает распространить эту охрану на другие страны, то доступный путь предоставляется государствами-участниками Мадридского соглашения и/или Протокола. В течение первых пяти лет существует зависимость, согласно которой, при отказе

в регистрации товарного знака *ex officio* или в силу возражения третьей стороны в стране происхождения, хотя эта регистрация и разрешена в других указанных странах, международная регистрация аннулируется. По истечении пятилетнего срока международная регистрация становится независимой от аннулирования в родной стране. Международная охрана товарных знаков не ограничена во времени; однако она должна продлеваться каждые десять лет. Число продлений регистрации товарного знака не ограничено.

Использование географических указаний является важным способом указания источника происхождения товаров и услуг. Одна из целей их использования состоит в содействии торговле путем информирования покупателя о происхождении продуктов. Часто это может подразумевать определенное качество, которое может ожидать покупатель. Географические указания могут быть использованы для промышленных и сельскохозяйственных продуктов. Охрана таких указаний осуществляется на национальном уровне, однако существуют различные международные договоры, которые содействуют охране в ряде стран.

В сущности, географическое указание – это уведомление, которое указывает на то, что данный продукт происходит из данного географического района. Наиболее известные примеры географических указаний – это те, которые используются в отношении вин и крепких спиртных напитков. Например, географическое указание “шампанское” используется для указания, что особый вид игристого вина происходит из района Шампань во Франции. Аналогичным образом “коньяк” используется в отношении бренди из французского района, расположенного вокруг города Коньяк. Однако географические указания также используются в отношении продуктов иных, нежели вина и крепкие спиртные напитки, например, кубинский табак или сыр, такой как рокфор. Они могут использоваться и для промышленных товаров, так, например, как “Шеффилд” используется в отношении стали.

Каково различие между географическим указанием и товарным знаком?

Товарный знак – это обозначение, которое отдельный торговец или компания использует для того, чтобы отличить свои собственные товары или услуги от товаров или услуг конкурентов. Географическое указание используется для того, чтобы показать, что определенные продукты имеют определенное региональное происхождение. Географическое указание должно быть доступно для использования всеми производителями в этом районе. Например, “бордо” и “шампанское” могут использоваться всеми виноделами в районе Бордо или Шампани, но только компания “Moët & Chandon” может назвать “Moët & Chandon®” товарным знаком для своего шампанского.

Каким образом охраняются географические указания?

*В отличие от товарных знаков и патентов, существует большое разнообразие видов охраны, доступных для географических указаний. Они могут охраняться при помощи или законодательства “*sui generis*” (специального законодательства), или постановлений; то есть, системы, используемой, например, Францией и Португалией. Другая возможность заключается в ведении реестра географических указаний.*

*Еще одна возможность состоит в том, чтобы положиться на закон о защите от недобросовестной конкуренции или о гражданском правонарушении “*passing off*” (коммерция под чужим именем), который по существу говорит о недопустимости применения недобросовестной торговой практики. Использование географического указания в отношении продукта, который не происходит из указанного региона, было бы очень хорошим примером недобросовестной торговой практики. Если охрана испрашивается в соответствии с гражданским правонарушением, то нет необходимости соблюдать какие-либо формальности, такие как регистрация или постановление; пострадавшая сторона*

идет в суд и предъявляет иск.

Географические указания также можно защитить путем регистрации коллективных знаков или сертификационных знаков. В отличие от индивидуальных товарных знаков, коллективные знаки принадлежат группе торговцев или производителей. Сертификационный знак, с другой стороны, не принадлежит никому; он регистрируется, исходя из понимания того, что любому лицу, отвечающему установленным требованиям, разрешается использовать этот знак. Например, использование сертификационного знака для сыра Атлет предоставляется только определенным фермерам, соблюдающим правила, которые необходимо соблюдать для получения разрешения на использование.

Итак, существует целый ряд различных способов, с помощью которых можно получить охрану для географических указаний в зависимости от национального законодательства, и существуют различные способы, с помощью которых охрана может быть распространена в международном масштабе.

Патенты и товарные знаки имеют хорошо установленные процедуры по заявкам, а вот с географическими указаниями ситуация совершенно другая, и это связано с разнообразием имеющихся систем охраны. Если местная система не предусматривает регистрацию географического указания или предоставление права на использование наименования места происхождения, тогда существует опасность столкнуться с проблемами. Обычно можно провести различие между двумя ситуациями, одна – двусторонняя, другая – многосторонняя. В двустороннем аспекте одна страна заключает соглашение с другой страной о взаимной охране их географических указаний. Следующий этап заключается в обмене перечнем определенных географических указаний, после чего охрана предоставляется на взаимной основе. Например, если бы Франция заключила двустороннее соглашение с Испанией, Франция направила бы свой перечень географических указаний Испании, а Испания – свой перечень Франции, после чего географические указания каждой из этих стран охранялись бы другой страной.

Наименования мест происхождения являются специфическими видами географического указания. Географическое указание представляет собой уведомление, в котором указывается, что данный продукт происходит из конкретного района. Например, выражение «сделано в Швейцарии» является географическим указанием: покупатель знает, что продукт происходит оттуда. Наименование места происхождения является более точным географическим указанием, которое определяет, что тот или иной продукт имеет определенные особенности, и что эти особенности определяются главным образом или исключительно местом его происхождения. Основная идея заключается в том, что определенные продукты . обязаны своими особыми свойствами месту их происхождения. Это является общим признаком сельскохозяйственных продуктов, таких как сыр рокфор. Люди, которые изготавливают сыр рокфор, говорят, что он имеет такой вкус, так как созревает в пещерах области Рокфор. И только потому, что он созревает в этом особом месте, он в конце концов приобретает тот вкус, которым знаменит.

Если бы вы использовали тот же самый способ изготовления сыра в других пещерах, то сыр имел бы другой вкус и не был бы рокфором. То же самое применимо к естественным условиям, влияющим на выращивание винограда, таким как климат, почва и т.п.

По существу наименование места происхождения является географическим указанием, которое заявляет, что качество продуктов, в отношении которых оно используется, обусловлено главным образом или исключительно районом производства.

Итак, давайте вернемся к нашему первоначальному примеру с шампанским и определим, что это: наименование места происхождения или географическое указание?

И то, и другое. Однако географическое указание является более широким термином. Говоря иначе, все наименования мест происхождения являются географическими указаниями, но не все географические указания являются наименованиями мест происхождения.

В сущности, географическое указание – это уведомление, которое указывает на то, что данный продукт происходит из данного географического района. Наименование места происхождения является более точной формой географического указания, указывающей на то, что продукт имеет качества или свойства, которые являются результатом того, что этот продукт изготовлен в конкретном регионе.

Географические указания могут охраняться на национальном уровне постановлениями или регистрацией.

На международном уровне они могут охраняться посредством взаимных соглашений между странами или, в случае наименований мест происхождения, Лиссабонским соглашением. Кроме того, Соглашение ТРИПС требует, чтобы все государства-члены Всемирной торговой организации охраняли географические указания.

Большая часть того, что происходит по процедуре РСТ, начинается где-то в другом месте и продолжается опять где-то в другом месте. Во-первых, заявитель подает заявку в так называемое получающее ведомство. Это, как правило, ведомство родной страны заявителя. Однако это может быть другое национальное ведомство или региональное ведомство, а также это может быть Международное бюро ВОИС в Женеве. Поэтому может случиться, что Международное бюро становится задействованным на этой ранней стадии, хотя это и не является общим правилом.

Что касается второй стадии, то есть международного поиска, то на сегодняшний день существует только десять ведомств, специально назначенных Ассамблеей Союза РСТ, которые уполномочены проводить международный поиск. Эти ведомства выбраны в соответствии с определенными критериями, и они оказывают услуги заявителям в рамках системы РСТ в зависимости в некоторых случаях от языка, на котором они работают. Поэтому не все ведомства доступны для всех заявителей, которые подают заявки РСТ. Например, Японское патентное ведомство осуществляет деятельность только на японском языке, и поэтому оно не доступно для заявителей, подающих свои заявки на английском, французском или немецком языке. То же самое относится к Испанскому ведомству по патентам и товарным знакам, которое работает только на испанском языке. С другой стороны, некоторые другие ведомства осуществляют деятельность на четырех, пяти или даже шести разных языках.

Следующая стадия, публикация, полностью поддерживается Международным бюро в Женеве. Фактически это единственная функция по РСТ, за которую ВОИС несет исключительную ответственность. Организация публикует все заявки РСТ, откуда бы они ни поступали и на каком языке ни подавались бы.

Четвертая стадия представляет собой международную предварительную экспертизу, и для этого ВОИС обычно обращается в ведомство, которое проводило международный поиск. Я говорю “обычно”, потому что заявители могут обращаться, и в некоторых случаях обращаются, в другое ведомство, поскольку им предоставлена определенная свобода выбора. Но по завершении международной фазы или, вернее, при переходе на национальную фазу – и в этом Международное бюро опять не принимает участия – заявителю приходится обращаться непосредственно в каждое из ведомств и представлять необходимую документацию. Можно сказать, однако, что участие Международного бюро в общей процедуре носит в некотором смысле неявный характер, так как оно отвечает за предоставление определенных документов ведомствам, заявителю и так далее, а также за

рассылку определенных документов в определенное время в соответствии с положениями Договора. Таким образом, даже если Международное бюро на самом деле не осуществляет большого объема работы по существу заявки, оно тем не менее определенным образом задействовано в этой фазе, что бы ни случилось с заявкой. Оно опирается на ведомства, которые должны представлять ему документы, а затем работает с ними по мере их поступления.

Как отмечалось во вступлении, основная цель РСТ состоит в упрощении процедур, связанных с получением патентов в ряде разных стран. Дополнительным преимуществом для заявителя, по сравнению с традиционной системой патентования, является возможность решить, продолжать ли делопроизводство по заявке в какой-либо конкретной стране, или отсрочить эту процедуру.

Какими преимуществами пользуются частные лица и организации, испрашивающие патент в соответствии с Договором о патентной кооперации?

Основное преимущество для заявителя заключается в том, что, подавая одну заявку в одно патентное ведомство, которое в большинстве случаев является его отечественным патентным ведомством, он получает дату международной подачи для своей заявки, и что эта заявка с соответствующей датой подачи имеет силу правильно оформленной национальной заявки в каждой стране, указанной заявителем. Причем заявитель должен выполнить небольшое количество обязательных требований, таких как подача специального заявления при подаче заявки РСТ, в котором указывается гражданство или местожительство в подтверждение того, что заявитель имеет право на подачу такой заявки, а также представление описания и формулы изобретения.

Другое преимущество, о котором стоит упомянуть, состоит в том, что заявитель, подавая заявку, по существу выигрывает время, причем довольно много времени, чтобы решить, в каких странах он хотел бы продолжить делопроизводство по своей заявке. Эта отсрочка может составить примерно полтора года, что позволяет воспользоваться в самой полной мере общей процедурой РСТ.

Однако существуют и некоторые другие виды снижения пошлин. В частности, ряд ведомств решили установить более низкие пошлины для заявителей, которые делают выбор в пользу РСТ: они даже отказываются от взимания пошлины за поиск, если заявка РСТ подверглась международному поиску. Некоторые ведомства значительно снижают размер пошлины за экспертизу на национальной фазе, если экспертиза имела место в ходе осуществления процедуры РСТ. Диапазон таких льгот достаточно широк и изменяется с течением времени и в зависимости от решения того или иного ведомства.

Существуют скидки, предоставляемые заявителям, которые воспользовались РСТ во время перевода их заявок на национальную фазу рассмотрения в некоторых ведомствах; например, если составлены отчет о международном поиске и/или заключение международной предварительной экспертизы, размер

Служебная и коммерческая тайна

Значительная доля коммерческой конкуренции предприятия может быть обусловлена информацией, полученной и накопленной этим предприятием или его служащими. Например, список покупателей и потенциальных покупателей может дать этой компании преимущество перед ее конкурентами, не располагающими таким высококачественным списком. Другим примером мог бы стать следующий: предприятие разработало секретный способ промышленного производства, который дает ей возможность продавать более

качественные или более дешевые товары. Я полагаю, вы согласитесь со мной, что если бы такая информация попала в руки конкурента без разрешения владельца информации, это привело бы к недобросовестной конкуренции. Действительно, раскрытие секретной информации определено как акт недобросовестной конкуренции в Соглашении ТРИПС 1994 г., которое обязывает страны-члены Всемирной торговой организации предоставлять охрану “закрытой информации”.

Соглашение ТРИПС специально описывает охрану закрытой информации как необходимую для защиты от недобросовестной конкуренции.

Соответствующим разделом этого соглашения является статья 39 (2), в которой указывается:

“Физическим и юридическим лицам предоставляется возможность препятствовать тому, чтобы информация, правомерно находящаяся под их контролем, без их согласия была раскрыта, получена или использована другими лицами способом, противоречащим честной коммерческой практике, при условии, что такая информация:

- (a) является секретной в том смысле, что она в целом или в определенной конфигурации и подборе её компонентов не является общеизвестной и легко доступной лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией;
- (b) ввиду своей секретности имеет коммерческую ценность; и
- (c) является объектом надлежащих в данных обстоятельствах шагов, направленных на сохранение её секретности со стороны лица, правомерно контролирующего эту информацию”.

Почему патентную охрану нельзя использовать для охраны секретной информации?

Как правило, конкурентоспособность в промышленной и/или коммерческой деятельности зависит от использования новаторских методов и соответствующего ноу-хау. Однако такие методы и ноу-хау не всегда находятся под охраной патентного права. Во-первых, патенты применяются исключительно к изобретениям в области технологии, а не к новаторским методам управления предприятием и т. п. Во-вторых, некоторые открытия или технические новшества, обеспечивая важные преимущества коммерческого характера конкретному предпринимателю, могут не иметь достаточной новизны или изобретательского уровня, а следовательно, не являются патентоспособными. Кроме того, после подачи заявки и до раскрытия общественности информации, содержащейся в заявке, владелец этой информации должен быть защищен от ее любого неправомерного раскрытия другими лицами, независимо от того, будет выдан патент на основании этой заявки или нет.

Сравнительная реклама может быть двух видов: позитивная ссылка на чужой продукт (утверждение, что свой продукт такой же хороший, как и чужой) или негативная ссылка (утверждение, что свой продукт лучше, чем чужой). В первом случае, когда товар конкурента, как правило, общеизвестен, главный вопрос относится к возможности неправомерного присвоения чужой репутации. Во втором случае, когда критикуется продукт конкурента, возникает вопрос о дискредитации. Однако обе формы сравнения включают (несанкционированную) ссылку на конкурента, который либо называется по имени, либо вполне распознаваем потребителями.

Само собой разумеется, что при сравнительной рекламе должны соблюдаться ограничения, действующие в отношении всех видов рекламы. В частности, она не должна вводить в заблуждение или дискредитировать. Сравнения, основанные на ложных или вводящих в заблуждение заявлениях в отношении своего продукта или ложных заявлениях в отношении продукта конкурента, запрещены во всех странах.

При этом следует помнить, что существуют различные оценки понятия “введение в заблуждение” и особенно понятия “дискредитация”. Как было сказано выше, в некоторых

странах считается, что заявления о превосходстве или уникальности (типа “самый лучший” и т. п.) являются вводящими в заблуждение, если не может быть доказана их правильность, тогда как в других странах такие заявления рассматриваются как безобидные преувеличения. Различия в оценке понятий “дискредитация” и “присвоение” имеют еще большее значение. В странах с достаточно либеральным отношением к правдивым, но, тем не менее, дискредитирующим заявлениям сравнительная реклама, как правило, допускается. До тех пор пока заявление носит правдивый характер, судебные инстанции не вмешиваются, даже если ссылка на конкурента или его продукт носит явно дискредитирующий характер или использует его репутацию. В странах, которые традиционно уделяли особое внимание защите “честного” предпринимателя и его репутации, сравнительная реклама либо запрещена, либо весьма строго ограничена. Иногда сам факт упоминания конкурента вопреки его воле рассматривается как акт дискредитации и, следовательно, недобросовестной конкуренции. В соответствии с правилом о том, что “честный предприниматель имеет право на то, чтобы о нем не говорили, даже если говорится правда”, законодательство некоторых стран прямо запрещает любые сравнения, в которых без необходимости упоминается конкурент. На том же основании суды других стран признают, что сравнительная реклама более или менее автоматически противоречит честным обычаям в торговых делах (и, следовательно, противоречит общим положениям законов о недобросовестной конкуренции).

Хотя многие страны строго следуют пониманию, что сравнительная реклама является недобросовестной практикой, в последние годы такое негативное отношение к сравнительной рекламе начало меняться. Постепенно растет понимание того факта, что правдивые сравнения взаимосвязанных фактов могут не только снизить затраты потребителя на поиск информации, но также положительно влиять на экономику, повышая предсказуемость рынка. В странах, которые традиционно рассматривали сравнительную рекламу как дискредитацию, суды постепенно ослабили строгий запрет на все заявления с упоминанием конкурента. Например, могут допускаться сравнения в отношении цен, если эта информация основана на правдивом, сопоставимом и обширном материале. В целом, видимо, существует четкая тенденция в пользу разрешения правдивой сравнительной рекламы.

Идея недобросовестной конкуренции возникла давно и была отмечена в качестве составной части охраны прав интеллектуальной собственности еще в 1900 г. на Брюссельской дипломатической конференции по пересмотру Парижской конвенции. Лучше всего ее можно определить как действия, искажающие свободное функционирование интеллектуальной собственности и системы вознаграждений, которую она предусматривает.

Актом недобросовестной конкуренции является всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В процессе изучения мы познакомились с разными видами интеллектуальной собственности и разными формами их охраны. В этих модулях отмечались преимущества различных форм охраны с точки зрения прав владельца. Основным лейтмотивом всех этих пояснений было то, что создатели интеллектуальной собственности, осуществляя свои права, могут создавать источники финансового вознаграждения. Просто владея правами интеллектуальной собственности, не заработаешь денег. Для получения прибыли владельцы прав должны пользоваться ими в финансовом выражении посредством различных видов коммерческих соглашений, включая лицензионные договоры и соглашения о передаче прав. В известном смысле все эти коммерческие соглашения являются попыткой превратить интеллектуальную собственность в интеллектуальный капитал.

Мы изучили общую структуру закона по авторскому праву и познакомились с обзором произведений, охраняемых авторским правом;

прав, предоставляемых обладателю авторского права;

ограничений в отношении таких прав;

владения и передачи авторского права;

осуществление правовой защиты.

Бернская конвенция указывает, что авторское право охватывает «все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены». Этот широкий термин охватывает все оригинальные произведения авторства, независимо от их литературного или художественного достоинства. Владелец авторского права на охраняемое произведение может использовать это произведение так, как он желает, и может воспрепятствовать другим лицам использовать это произведение без его разрешения. Такие права называются «исключительными правами». Существуют два вида исключительных прав в области авторского права: имущественные права и неимущественные права.

Помимо категорий произведений, упомянутых выше, Соглашение ТРИПС ввело новый жанр произведения, охватываемый авторским правом. Это мультимедийное производство, и хотя не существует никакого юридического определения, есть согласие о том, что сочетание звука, текста и образов в цифровом формате, доступное с помощью программы для ЭВМ, считается оригинальным выражением авторства и поэтому охватывается авторским правом.

Смежные права или, более конкретно, «права, смежные с авторским правом», защищают правовые интересы определенных лиц или организаций, которые способствуют обнародованию произведений, или тех, кто приносит творческое, техническое или организаторское мастерство в доведение их до публики.

Традиционно смежные права предоставляются трем категориям возможных владельцев: исполнителям, производителям фонограмм и организациям эфирного вещания. Необходимость в правовой охране этих трех групп была определена в 1961 году Римской конвенцией, которая явилась попыткой установить международные нормы в новой области, в которой уже существовали национальные законы. Другими словами, большинству государств пришлось бы составить проекты законов и принять их до присоединения к Конвенции. Римская конвенция, хотя и не совершенная и нуждающаяся в пересмотре, все же является единственной международной базой для охраны в этой области. Также, как и в случае с авторским правом, Римская конвенция и национальные законы допускают определенные ограничения смежных прав, разрешающие использование в личных целях, использование коротких отрывков и использование в целях образования и научных исследований.

Срок действия охраны смежных прав в соответствии с Римской конвенцией составляет 20 лет, начиная с конца года, в котором

- осуществлена запись;
- состоялось исполнение;
- состоялась вещательная передача.

Охранительные или временные меры охватывают средства судебной защиты от нарушений смежных прав. Они включают гражданско-правовые средства судебной защиты; уголовные санкции; меры, предпринимаемые на границе; а также меры, средства судебной защиты и санкции против злоупотреблений в отношении технических устройств.

Смежные права также охраняют нигде не записанное и не зарегистрированное культурное наследие многих развивающихся стран. Охрана смежных прав стала частью намного более важного дела и является необходимой предпосылкой для участия в зарождающейся системе международной торговли и инвестиций.

Модуль о патентной области интеллектуальной собственности содержит основную информацию. Патенты представляют собой одну из старейших форм охраны интеллектуальной собственности и, подобно целям всех систем охраны интеллектуальной собственности, цель патентной системы заключается в содействии экономическому развитию путем стимулирования интеллектуального творчества. Данный раздел поясняет, с какой целью получают патенты.

Патентная охрана охватывает как новые творения, так и дальнейшую разработку существующих. Прорыв в науке, наподобие изобретения пенициллина, в равной мере важен и охраняется, как и новый рычаг в машине, изобретенный для ускорения работы этой машины. Патенты охраняют изобретения, а изобретение можно определить, по существу, как новое решение технической проблемы. Это решение представляет собой 'идею', и охрана, предоставляемая в соответствии с патентным законом, не содержит обязательного требования, чтобы изобретение было реализовано в физической форме. Однако существуют правила и исключения для тех объектов, которым не может предоставляться охрана. Они включают человеческие гены, материалы или вещества, открытые в природе, и машины, описанный принцип действия которых противоречит законам природы, такие как вечный двигатель. Другими исключениями, которые обычно устанавливаются национальным законодательством, являются научные теории и математические методы; схемы, правила и методы организации производства; а также методы лечения людей или животных или методы диагностики.

Как только заявка на изобретение подана, она рассматривается и подвергается экспертизе техническим экспертом, который определяет, отвечает ли она требованиям патентоспособности. Изобретение должно удовлетворять следующим условиям: (1) оно должно быть новым или ранее не известным; (2) оно должно иметь изобретательский уровень; (3) оно должно быть промышленно применимым. Коротко говоря, патент является сделкой между национальным правительством и изобретателем. Государство, предоставляя охрану на определенный срок, гарантирует, что изобретатель получит вознаграждение. По истечении срока охраны, который обычно составляет 20 лет с даты подачи заявки на изобретение, последнее становится доступным для использования любым лицом. Поскольку такое понятие, как всемирная охрана, отсутствует, то изобретатель должен уплачивать пошлины за подачу заявки и пошлины за поддержание патента в силе каждой стране, в которой он желает получить охрану.

В модуле о товарных знаках вы узнали о том, что товарный знак представляет собой слово, логотип, цифру, букву, лозунг, звук, цвет, иногда даже запах, которые определяют источник товаров и/или услуг, для которых используется товарный знак

Товарные знаки составляют одну сферу интеллектуальной собственности, и их назначение состоит в защите названия продукта, а не изобретения или идеи, воплощенной в продукте. Вообще говоря, товарные знаки должны обладать различительной способностью и не должны вводить в заблуждение.

Использование географических указаний является важным способом указания источника происхождения товаров и услуг. Одна из целей их использования состоит в содействии торговле путем информирования потребителя о происхождении продуктов. Часто это может подразумевать определенное качество, на которое может рассчитывать потребитель. Географические указания могут быть использованы для промышленных и

сельскохозяйственных продуктов. Охрана таких указаний осуществляется на национальном уровне, однако существуют различные международные договоры, которые содействуют охране в ряде стран.

Наконец, мы изучили договора ВОИС, касающиеся систем международной регистрации по охране товарных знаков и промышленных образцов. Роль ВОИС в этом процессе заключается в том, чтобы выступать в качестве администратора, управляющего основными системами регистрации.

Мадридская система была создана свыше 100 лет тому назад, и ее роль заключается в том, чтобы контролировать международную регистрацию товарных знаков. Если любое лицо захочет получить охрану своего товарного знака во многих странах, оно должно вначале зарегистрировать его в своей стране. В течение первых пяти лет существует зависимость, согласно которой, если в регистрации товарного знака отказано в стране происхождения, однако эта регистрация разрешена в других указанных странах, тогда международная регистрация аннулируется. Международная охрана товарных знаков не ограничена во времени; однако она должна продлеваться каждые десять лет. Число продлений регистрации товарного знака не ограничено.