



Авторское право и патентование



**Кафедра «Коммерческое и
предпринимательское право»**

Лекционный курс

Авторы

Сапожникова Е.Ю.

Ненахова О.А.

Аннотация

Лекционный курс предназначен для студентов-бакалавров очной формы обучения по направлению 54.03.01 в качестве основного учебного материала

Авторы

Сапожникова Екатерина Юрьевна –

**КАНДИДАТ ЭКОНОМИЧЕСКИХ НАУК, заведующий
кафедрой**

**Ненахова Ольга Александровна – старший
преподаватель**

ОГЛАВЛЕНИЕ

Лекция 1. Авторское право как институт гражданского права.....	4
Лекция 2. Источники авторского права	13
Лекция 3. Объекты и субъекты авторского права	16
Лекция 4. Авторские права	49
Лекция 5. Гражданско-правовые формы распоряжения исключительным правом на произведение	57
Лекция 6. Коллективное управление авторскими правами.....	74
Лекция 7. Смежные права	79
Лекция 8. Защита авторских и смежных прав.....	84
Лекция 9. Правовое регулирование авторских правоотношений, осложненных иностранным элементом.....	101
Лекция 10. Патентное право.....	118

ЛЕКЦИЯ 1. Авторское право как институт гражданского права

Право — это обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения.

Авторское право является одним из четырех институтов права, входящих в подотрасль «право интеллектуальной собственности». Кроме него в эту подотрасль входят следующие институты:

- ◆ смежных прав;
- ◆ патентного права;
- ◆ средств индивидуализации участников гражданского оборота и правового регулирования производимой ими продукции (работ, услуг).

Объекты этих институтов являются результатами интеллектуальной деятельности.

Совокупность исключительных прав на объекты, являющиеся результатами интеллектуальной деятельности, принято называть интеллектуальной собственностью.

Понятие авторского права следует рассматривать в двух аспектах: в объективном и субъективном.

Авторское право в объективном смысле — это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения по поводу создания и использования произведений трех видов: науки, литературы и искусства.

Авторское право в объективном смысле - совокупность правовых норм, установленных в законном порядке компетентным органом власти, регулирующих общественные отношения, которые распространяются на обнародованные и на необнародованные произведения науки, литературы и искусства, и являются результатом творческой деятельности, а также отношения, связанные с

Авторское право и патентование

использованием результата творческой деятельности автора, наделению авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей.

Авторское право в субъективном смысле - личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства.

Первой функцией авторского права является признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства. Как и ранее действовавшее законодательство, ГК РФ закрепляет право авторства - право признаваться автором произведения (ст. 1265) и устанавливает охрану произведений с момента их создания. При этом, как и прежде, нет легального определения понятия произведения. Даются лишь определения отдельных видов произведений. Например, понятие служебного произведения закреплено в ст. 1295 ГК РФ. Статья 1263 ГК РФ содержит понятие аудиовизуального произведения - это произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Аудиовизуальными являются кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и другие подобные произведения).

Второй функцией авторского права следует считать установление режима использования произведений (кто и на каких условиях вправе использовать охраняемое произведение). Согласно ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (правообладатель), вправе использовать его по своему усмотрению любым способом, не противоречащим закону.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать использование произведения другим лицам. При этом отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Авторское право и патентование

Другие лица не могут использовать произведение без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ (ст. ст. 1273 - 1280).

Третью функцию авторского права составляет наделение авторов интеллектуальными правами на произведения науки, литературы и искусства (авторскими правами).

Четвертой функцией авторского права является защита прав авторов и других правообладателей.

Задачи авторского права:

= стимулирование деятельности по созданию произведений науки, литературы и искусства;

= создание условий для использования авторских произведений в интересах общества.

Назначение авторского права — охрана прав и интересов авторов произведений науки, литературы и искусства.

Принципы авторского права:

- принцип свободы творчества;
- принцип территориального и национального характера исключительного права на произведение;
- принцип двойственного характера авторского права;
- принцип охраны авторским правом произведения как результата творческого труда;
- принцип баланса интересов автора и общества;
- принцип возникновения авторского права в силу создания произведения;
- принцип ограниченности во времени исключительного права на произведение;
- принцип наибольшей полноты авторских прав;
- принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав;
- принцип свободы авторского договора.

Учения о природе авторского права

Авторское право и патентование

Как отмечает А.П. Сергеев, право интеллектуальной собственности исторически возникло как специфическое средство правовой охраны интересов инвесторов (издателей, книготорговцев, владельцев мануфактур и др.), которые в условиях рыночной экономики всегда оставались главными партнерами создателей художественных произведений и технических решений. Он также отмечает, что происхождение термина «интеллектуальная собственность» связано с французским законодательством конца XVIII в.

В конце XVIII в. усилиями французских философов и просветителей (Вольтера, Дидро, Руссо и др.) была создана проприетарная теория авторского и патентного права, получившая распространение и в дореволюционной России.

Очевидно, что авторское право имеет сходство с правом собственности. Собственность, если говорить о ней схематично, представляет собой господство лица над вещью. Авторское право, есть господство лица над произведением. Однако между правом собственности и авторским правом есть существенные отличия, что, в конечном счете, обусловлено их объектами.

Объектами авторского права являются результаты творческой деятельности. Особенностью этих объектов является то, что они нематериальны, поэтому неограниченны в пространстве и могут использоваться одновременно неограниченным кругом лиц.

В. А. Дозорцев приводит известную классическую формулу, отображающую разницу в характере материальных и нематериальных объектов: «Если у тебя есть яблоко и у меня есть яблоко и мы обменялись, у каждого из нас будет по яблоку. А если у тебя есть идея и у меня есть идея и мы обменялись, у каждого из нас будет по две идеи».

Право собственности включает в себя триаду правомочий: владение, пользование и распоряжение. Эта триада правомочий неприменима к нематериальным объектам. Так, И. А. Зенин писал: «...в отношении нематериальных благ, какими являются все продукты

интеллектуальной деятельности, неприменимо правомочие «владение», нельзя физически обладать идеями и образами».

Авторское право имеет двойственный характер: оно содержит как имущественные, так и неимущественные правомочия.

В качестве аргумента при исследовании различий между правом собственности и авторским правом в литературе указывают на различные основания возникновения и прекращения авторского права и права собственности. «Приобретение права возможно только в силу создания объекта или заключения договора, невозможна оккупация, приобретение по давности владения, практически не применимы варианты уничтожения собственником вещи, отказ от нее».

К произведениям неприменимы договоры, заключаемые в отношении вещей, так как содержание договоров в отношении нематериальных объектов обусловлено именно их нематериальной природой, не может быть, в частности, заключен договор купли-продажи произведения.

Неприменимы к нематериальным результатам и способы защиты, присущие вещному праву, в частности, виндикационный иск — иск об истребовании вещи из чужого незаконного владения.

Подведем итог. К произведениям не может быть применен режим собственности, так как к ним не могут быть применены правомочия собственника; не применимы основания возникновения и прекращения права собственности, договоры, заключаемые в отношении вещей, а также способы защиты, присущие вещному праву.

Таким образом, авторское право есть право иного рода, нежели право собственности.

Чуть позже появляется теория исключительных прав. Исключительные права на произведение рассматриваются как разновидность абсолютных прав, благодаря которым обеспечивается господство лица над произведением и которые построены с учетом особенностей объекта регулирования. Эта теория получила широкое

развитие и признание в законодательстве ряда стран континентальной системы права. Об исключительном праве автора говорится в Законе ФРГ 1965 г., Законе Норвегии 1961 г. и Законе Швеции 1960 г.

Становление двух основных систем авторского права

Правовое положение авторов произведений науки, литературы и искусства обеспечивается законодательно закрепленной совокупностью личных неимущественных и исключительных имущественных прав.

Моральные, или личные неимущественные, права авторов стали естественным образом признаваться с появлением письменности и письменных литературных произведений. Экономические, или исключительные имущественные, права стали косвенным образом признаваться только после изобретения печатной технологии И. Гуттенбергом в 1440 г. и становления полиграфической промышленности в ряде европейских стран.

В настоящее время в большинстве стран личные неимущественные права бессрочны и неотделимы от личности автора, а исключительные имущественные права ограничены сроком действия и могут быть переданы иным лицам полностью или в части исключительным или неисключительным способом.

Такой подход к правовому положению автора в отношении его творений сложился в основном на европейском континенте. В восточных странах существовали иные традиции и подходы к результатам творчества, в частности, имущественные права авторов не признавались. Индия и Китай отдавали приоритет общественным, а не личным интересам. Поэтому в восточных культурах было важно, «что сказано», а не «кем сказано» в произведениях, поэтому авторское право в сегодняшнем понимании там не существовало. Первый закон об авторском праве был принят в Китае лишь в 1991 г., а в Индии — в 1957 г.

Вместе с тем, некоторые идеи, на которых базируется современное авторское право, появились еще в древней Индии, а чуть позднее — в античной Греции и Риме.

Главная причина возникновения имущественных прав на опубликованные произведения связана с ущербом, наносимым издателям от перепечатки их книг другими издателями. Когда такая перепечатка книг приняла массовый характер, т. е. когда появилось явление, которое сейчас неправомерно называют «пиратством», а точнее - нарушением авторского права, издатели стали обращаться за защитой к государству. Венецианская республика первой приняла в 1476 г. Указ о патентах или привилегиях, который распространялся на некоторые творения человеческого разума, в частности на изобретения и книги. Правительственные привилегии в книгоиздательском деле были первой формой охраны интересов издателей и авторов издаваемых произведений и можно считать, что имущественное авторское право появилось вместе с привилегиями на издание книг.

Считается, что имущественное авторское право возникло 3 января 1941 г., когда автору книги «Феникс» была выдана привилегия следующего содержания:

«Явившийся к светлейшему вождю и в славные наши владения знатный юрисконсульт по имени Петр из Равенны, читающий каноническое право, почтительно заявил, что в течение всей своей жизни употребил весьма много старания и труда... посему смиренно просил, дабы запрещено было другим собирать плоды его трудов и бессонных ночей.

Признавая справедливость и пристойность этой просьбы... повелевается, чтобы никто не осмеливался в городе Венеции и во всех подвластных нам славных владениях печатать или продавать напечатанные экземпляры сказанного сочинения, озаглавленного «Феникс», под страхом конфискации этих экземпляров и уплаты двадцати пяти ливров за каждый из них. Тому же, наказанию подлежат и те, кои станут продавать в ниженазванных славных владениях те же книги, напечатанные в других местах, исключая только того типографа, которому вышесказанный доктор это разрешит» (См.: Канторович Я. А. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. Петроград: Брокгауз-Ефрон. 1916. С. 10).

Содержание этой привилегии свидетельствует о том, что она защищала не права автора, а интересы издателя, которому автор разрешал опубликовать свое произведение. Другими словами, автор обладал правом разрешать публикацию произведения, но после такого разрешения право на публикацию произведения переходило к издателю.

Таким образом, исторически становление авторского права связано с выдачей привилегий, предоставляемых различными органами государственной власти отдельным издателям. Во Франции и в Англии эти привилегии выдавались королями, в Германии — князьями. Позднее привилегии стали выдаваться авторам.

Следует отметить, что привилегии не свидетельствуют о появлении авторского права, ведь для права характерна всеобщность. Суть привилегии, напротив, заключается в отсутствии всеобщности. «Право — это отрицание привилегий, всеобщий и единый для всех масштаб».

Первые законы об авторском праве появляются вслед за возникновением буржуазного государства и являются источниками буржуазного права. К этому времени люди посчитали необходимым закреплять права именно за творцами и именно на нематериальные блага. Это было время появления и развития капиталистического способа производства, развития конкуренции. Законодатель закрепляет право на воспроизведение и распространение произведения не за издателями, а за авторами.

Привилегии не соответствовали экономическому развитию, что привело к принятию в Англии в 1710 г. Статута Анны. Это был первый закон об авторском праве. В конце XVII в. в Англии развернулось движение против монополии лондонской Компании издателей и книготорговцев (Stationers Company), которая имела пожизненное право копирайта, основанное на привилегии, и право осуществлять цензуру произведений.

Авторское право и патентование

Данный закон предоставил авторам исключительное право публиковать свои произведения. Особенностью закона являлась необходимость регистрации названия произведения в лондонской Компании издателей и книготорговцев (Stationers Company) и депонирования девяти экземпляров произведений в университетах и библиотеках. Неопубликованные произведения и права, касающиеся личности автора, охранялись общим правом.

Несколько иначе становление и развитие авторского права происходило в других странах. В частности, во Франции, также существовала система привилегий, которая впоследствии была отменена. Первыми законами об авторском праве стали декреты 1791 г. и 1793 г., которые просуществовали вплоть до 1957 г. Декрет 1791 г. устанавливал исключительное право на театральную постановку. Авторское право действовало с момента создания произведения и в течение пяти лет с момента его смерти, в отличие от английского закона, определяющего момент охраны датой первой публикации произведения. Материальная форма произведения не являлась обязательным условием для предоставления охраны.

Вначале содержание авторского права во Франции составляли только имущественные права, позднее в него были включены и неимущественные права. Таким образом, авторское право приобрело двойственную природу.

Так начинали складываться две системы авторского права (позитивного права): система *droit d'auteur* и система *copyright*.

Лекция 2. Источники авторского права

Источниками авторского права, как и гражданского права в целом, служат международные договоры РФ, законы и иные правовые акты РФ, а также обычаи делового оборота. Согласно Конституции РФ и ГК РФ источниками авторского права являются отдельные статьи ГК, статьи принятых в соответствии с ГК иных федеральных законов, а также указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти по гражданско-правовым вопросам науки, литературы и искусства, не противоречащие ГК РФ и другим федеральным законам.

1) Из числа международных договоров РФ наибольшее значение в качестве источников авторского права имеют:

а) Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в парижской редакции от 24 июля 1971 г.), вступившая в силу для Российской Федерации с 13 марта 1995 г.;

б) Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г., действующая для России в первоначальной редакции с 27 мая 1973 г., а в редакции 1971 г. — с 9 марта 1995 г.

в) Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности от 14 июля 1967 г.;

г) Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники, подписанная в Брюсселе.

К авторско-правовым отношениям применяется общий принцип, согласно которому, если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются нормы международного договора (п. 2 ст. 7 ГК).

Предпринимательскую деятельность в сфере науки, литературы и искусства могут регулировать также обычаи делового оборота, т. е. сложившееся и широко применяемые предпринимателями правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (п. 1 ст. 5 ГК).

2) Законы:

а) Закон РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» - имеет рыночную направленность, содержит ссылки на гражданско-процессуальное законодательство (ст. 50) и на административное законодательство (ст. 48);

б) Закон РФ от 23 сентября 1992 г. «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» Программы для ЭВМ и баз данных относятся к объектам авторского права (ст. 2 Закона);

в) Закон РСФСР от 27 декабря 1991 г. «О средствах массовой информации» - определяет понятие выхода в свет продукции средств массовой информации (ст. 2728), порядок распространения такой информации (ст. 25), условия использования авторских произведений (ст. 42) и др.;

г) Закон РФ от 17 ноября 1995 г. «Об архитектурной деятельности в РФ» и др.;

д) Отдельные статьи Уголовного кодекса РФ об уголовной ответственности за нарушение авторских и смежных прав (ст. 146) и Гражданско-процессуального кодекса о порядке взыскания на авторское вознаграждение. Правила ГК РФ общего характера: о сделках, праводееспособных субъектах, средствах защиты нарушенных прав, о наследовании, о правоспособности иностранных граждан и лиц без гражданства;

е) иные акты.

3) Подзаконные акты:

а) постановления Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 215 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» и от 17 мая 1996 г. «Основы вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановка)»;

б) положения, принятые Правительством РФ, например, Положение о регистрационных сборах за официальную регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем

от 12 августа 1993 г. Положение о регистрации кино- и видеофильмов от 28 апреля 1993 г. и др.;

в) нормативные акты, издаваемые Министерством культуры, Государственным комитетом РФ по печати. Например, Приказ Министерства печати и информации РФ от 28 июля 1998 г. № 27 «Об утверждении перечня выходных сведений, размещенных в неперiodических изданиях»;

г) иные подзаконные акты.

4) Локальные акты:

а) акты местных органов государственной власти и органов местного самоуправления (организация выставок, вернисажей, реализация произведений искусства);

б) уставы и положения издательств, редакций газет, журналов;

в) постановления Пленумов Верховного и Высшего арбитражного судов. Постановление Пленума СССР от 18 апреля 1986 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении конкретных споров, возникших с рассмотрением авторских правомочий».

5) Предпринимательскую деятельность в сфере науки, литературы и искусства могут регулировать также обычаи делового оборота, т. е. сложившееся и широко применяемые предпринимателями правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (п. 1 ст. 5 ГК).

Лекция 3. Объекты и субъекты авторского права

ОБЪЕКТЫ АП, ИХ ПРИЗНАКИ И ОСНОВНЫЕ РАЗНОВИДНОСТИ

Объекты, охраняемые авторским правом, относятся к таким областям человеческой деятельности, как наука, литература и искусство, во-первых, являющиеся результатом творческой деятельности и, во-вторых, существующие в какой-либо объективной форме. Отсутствие любого из названных критериев не позволяет говорить о наличии произведения как объекта авторского права.

При этом объектом авторского права может служить как произведение в целом, так и его часть (включая его название), которая удовлетворяет названным критериям охраноспособности и может использоваться самостоятельно.

Творческой считается умственная деятельность, завершающаяся созданием творчески самостоятельного результата науки, литературы или искусства. Такая деятельность иногда называется продуктивной, в отличие от репродуктивной, выражающейся в воспроизводстве готовых мыслей или образов по правилам формальной логики или иным известным правилам.

Разумеется, творчество — субъективный критерий, до сих пор не удалось найти общеприемлемого критерия творческой деятельности.

Творческой по общему правилу признается любая умственная деятельность, и результат этой деятельности охраняется авторским правом, если не доказано, что он является следствием прямого копирования, «пиратства», плагиата, либо он вообще по закону не может являться объектом авторского права. То есть имеет место своеобразная презумпция творческого характера как самой умственной деятельности, так и любого из ее результатов.

Авторское право и патентование

В случае, если имело место пиратское копирование, орган, рассматривающий конфликт, прежде всего суд, может назначить экспертизу. Специалисты в соответствующей области творчества дадут свое заключение о самостоятельном создании произведения либо о недозволенном полном или частичном заимствовании чужого произведения. В последнем случае произведение или его часть не будет являться объектом авторского права. Более того, будут приняты все меры по защите прав подлинного автора.

Для авторского права безразличны собственно научные, литературные или художественные качества произведения. Авторское право охраняет любые творчески самостоятельные произведения независимо от их назначения и достоинства. Необходимо лишь, чтобы творчески самостоятельное произведение отвечало второму критерию — было выражено, т. е. существовало в какой-либо объективной форме. Закон предусматривает примерный перечень объективных форм произведений:

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и так далее);
- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее);
- звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и т.д.);
- объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и так далее);
- в других формах.

В п. 5 ст. 6 ЗоАП прямо подчеркивается, что авторское право не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. И естественно, «передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачу каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте».

Исключение составляют только так называемые право доступа и право следования, регулируемые ст. 17 ЗоАП.

Для признания произведения, выраженного в объективной форме, объектом авторского права не имеет значения также способ его выражения.

Юридически безразличным является и такой аспект произведения, как его обнародование. Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, если они существуют в какой-либо объективной форме. Формами обнародования произведения служат его опубликование, публичный показ, публичное исполнение, передача в эфир и т. п. Произведение считается обнародованным с момента, когда оно стало потенциально доступным для сведения неопределенного круга лиц, независимо от числа лиц, реально воспринимавших это произведение.

Опубликование — это выпуск в обращение с согласия автора экземпляров произведения в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики, исходя из характера произведения. В форме опубликования обнародуется большинство литературных (в том числе научных) произведений, издающихся тиражами, оправданными читательским спросом.

Под показом произведения понимается, в частности, демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств. Типичные объекты авторского права, обнародуемые в форме показа, — это кинофильмы и произведения живописи, экспонируемые на открытых выставках. Экземпляром произведения именуется его копия, изготовленная в любой материальной форме.

Исполнение — это представление произведения посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (теле- и радиовещания, кабельного телевидения и т. п.); показ кадров аудиовизуального произведения в их

последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком).

Передачей в эфир признается сообщение произведения посредством его передачи по радио или телевидению.

Для того чтобы показ, исполнение или передача в эфир трактовались как обнародование произведения, они должны носить публичный характер, т. е. делать произведение потенциально доступным неопределенному кругу лиц. Первый показ произведения с согласия автора по каналам кабельного телевидения не признается передачей в эфир и, следовательно, обнародованием данного произведения.

Публичный показ, публичное исполнение или сообщение произведения для всеобщего сведения понимаются как любые показ, исполнение или сообщение произведения непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи.

Закон дает лишь примерный перечень наиболее распространенных из таких объектов с учетом не только их объективной формы, но и назначения, жанра, сферы применения и взаимосвязи отдельных произведений творчества.

Объектами авторского права, в частности, являются:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);

Авторское право и патентование

- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- научные произведения;
- научно-технические произведения;
- аудиовизуальные произведения;
- база данных;
- мультимедийные произведения;
- сетевые произведения;
- программное обеспечение;
- закрытая информация;
- производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
- сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Литературные произведения — это произведения художественного, публицистического и прикладного характера, воплощенные на материальном носителе.

Не следует считать, что литературные произведения включают только художественные литературные произведения. К литературным произведениям относятся литературные сценарии, либретто, тексты и нотные записи, статьи в газетах и журналах, дневники, письма и т. д.

С конца XX в. к литературным произведениям стали относить и компьютерные программы. Обычные базы данных в виде сборников также относят к литературным произведениям.

Объектами авторского права являются **музыкальные, драматические и музыкально-драматические и хореографические произведения**, хотя в действительности эти «произведения» являются исполнениями тех или иных произведений. Эти объекты могут считаться произведениями только в том случае, если существуют ноты (текст музыкального произведения в нотной записи); партитура (нотная запись многоголосного и музыкального исполнения для оркестра, ансамбля, хора); либретто (словесный текст музыкально-драматического исполнения — оперы, оперетты), сценарий (сюжетная схема постановки, пьесы, оперы, балета, фильма и т. д.).

Научные произведения — письменные произведения научной, научно-популярной, учебной направленности, воплощенные на материальном носителе.

Произведения науки упоминаются в Бернской конвенции с момента ее принятия, хотя все время были попытки исключить их оттуда. Обычно под научными произведениями понимают любые оригинальные письменные произведения научного, учебного, научно-популярного, научно-художественного и прикладного характера, выраженные в научных монографиях, диссертациях, отчетах, учебниках, справочниках, статьях в научных журналах и т. д.

Научно-технические произведения — произведения научно-технической и прикладной направленности, воплощенные на материальном носителе.

Разновидностью научных произведений являются произведения научно-технического содержания, выраженные в книгах, брошюрах, статьях, технических руководствах, патентной документации, нормативно-технической документации, промышленных каталогах, конструкторской документации, отчетах по научно-исследовательским,

опытно-конструкторским и опытно-технологическим работам, депонированных рукописях, переводах научно-технической литературы, других опубликованных и неопубликованных научно-технических документах, в частности в заявках, подаваемых в патентные ведомства на получение охранных документов. Патентные ведомства иногда отказываются признавать заявочные материалы объектами авторского права, считая, что эти материалы формализованы. Однако даже диссертационные работы должны соответствовать некоторым формальным требованиям, но никогда никто не сомневался, что в них выражены объекты авторского права.

Произведения изобразительного искусства — это произведения живописи, графики, скульптуры, выраженные различными методами, на различных предметах или из различных материалов.

Изобразительное искусство объединяет живопись, графику, скульптуру; оно отображает действительность в наглядных и зрительно воспринимаемых образах. Произведения изобразительного искусства эстетически выражают мысли, переживания и взаимоотношения людей, воплощают те или иные идеи и представления.

Изобразительное искусство предполагает не столько унифицированное, сколько субъективное восприятие, другими словами, одно и то же произведение может вызывать возвышенные чувства и эмоции у одних зрителей и полное неприятие у других. Особенно это относится к произведениям нереалистических школ. Субъективизм в восприятии живописи, графики и скульптуры может доходить до абсурда. Примеры здесь бесчисленны.

Охрана произведений изобразительного искусства авторским правом имеет особенности, вызванные уникальностью каждого произведения. Для произведений искусства, как ни для какого-либо другого вида произведений различие между оригиналом и копией имеет существенное значение. Уникальность художественного произведения ведет к дополнительным формам охраны прав художника, поскольку после продажи художник может больше никогда

не увидеть свое творение. Кроме того, он не сможет предотвратить его использование (создание репродукций, альбомов репродукций, тиражирование в промышленности открыток, созданных на основе оригинального произведения, и т. д.). Для того чтобы хотя бы частично помочь автору, в Бернской конвенции и в национальном законодательстве некоторых стран введено право следования.

Произведения прикладного искусства — это произведения изобразительного искусства, выраженные в товарах прикладного назначения, произведенные промышленным, ремесленным или кустарным способом.

Другими словами, прикладное искусство — это искусство производства бытовых предметов, обладающих художественно-эстетическими качествами и предназначенных не только для удовлетворения практических потребностей, но и для украшения жилищ, архитектурных сооружений, парков, в качестве элементов оформления зданий и помещений, промышленной и полиграфической продукции и т. д. Поэтому иногда прикладное искусство называют декоративно-прикладным искусством.

Произведения прикладного искусства могут охраняться патентным законодательством как промышленные образцы, если выполнены условия патентоспособности. При этом во многих странах установлено, что при патентной охране объект перестает охраняться авторским правом. Другие же страны допускают двойную охрану как патентным, так и авторским правом.

Произведения архитектуры — это объекты, воплощенные в зданиях, сооружениях, их комплексах, спроектированных и построенных с использованием различных методов и технологий для создания удобной среды обитания и производства.

В архитектурном произведении взаимосвязаны функциональные (полезность), эстетические (красота) и технические (качество) функции. Назначение архитектурного сооружения определяет его пространственную структуру, а уровень техники и технологии

определяет конкретные методы его создания. Выразительными средствами являются композиция, масштаб, пропорции, пластика, фактура и цветовая гамма материалов.

Необходимо отметить, что Бернская конвенция в качестве охраняемых произведений упоминает только произведения архитектуры. Однако в законодательстве ряда стран охрана предоставляется и объектам градостроительного и садово-паркового искусства, поскольку такие объекты могут рассматриваться как составные произведения, включающие различные виды произведений, в том числе произведения архитектуры.

Фотографические произведения — это воплощенные на материальном носителе изображения объектов окружающего мира в некоторый момент времени, предназначенные для зрительного восприятия, в том числе с помощью или посредством технических средств.

Охрана фотографических произведений имеет долгую историю, поскольку на первых порах в ней видели лишь техническое средство фиксации действительности.

Охрана фотографических произведений отличается от охраны иных произведений литературы, науки и искусства в отношении срока охраны. В Бернской конвенции установлено, что срок охраны фотографических произведений не может быть короче 25 лет со времени создания такого произведения. В Соглашении ТРИПС эта норма подтверждена.

Другими словами, срок охраны фотографических произведений может не зависеть от продолжительности жизни автора. Именно такой принцип исчисления сроков охраны используется для объектов смежных прав. Таким образом, по сроку охраны фотографические произведения ближе к объектам смежных прав, видимо, потому, что творческое начало в создании фотографических произведений не столь очевидно, как в отношении иных произведений.

Многие страны относят фотографические произведения к объектам смежных прав. В странах с переходной экономикой фотографические произведения продолжают охранять как объекты авторского права, несмотря на то, что гораздо более сложный объект — аудиовизуальное произведение — стали понимать как объект смежных прав.

Аудиовизуальные произведения — это воплощенные на материальном носителе звуки и подвижные (динамические) изображения объектов окружающего мира, в частности исполнения произведений литературы, предназначенные для зрительного и слухового восприятия с помощью или посредством различных технических средств.

Аудиовизуальные произведения относятся к наиболее сложным объектам авторского права. К аудиовизуальным произведениям относятся кинематографические и иные произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографии (телефильмы, видеофильмы, видеоклипы). Важность аудиовизуальных произведений заключается в том, что они являются одним из сильнейших средств воздействия на мысли и поступки человека.

Охрана аудиовизуальных произведений на международном уровне обеспечивается Бернской конвенцией по охране литературных и художественных произведений с 1948 г. Однако их охрана отличается от охраны других произведений. В Бернской конвенции устанавливается, что срок их охраны составляет 50 лет с момента создания произведения. Именно такой принцип охраны используется для объектов смежных прав. Это дает основание полагать, что в действительности аудиовизуальные произведения следует считать объектами смежных прав.

На международном уровне в настоящее время вместо термина «аудиовизуальное произведение» используют термин «аудиовизуальное исполнение», т. е. признается, что аудиовизуальные произведения — это объекты смежных прав. В декабре 2000 г. проведена Дипломатическая конференция ВОИС, посвященная охране аудиовизуальных исполнений. В результате противоречий между странами не удалось принять международный

договор по аудиовизуальным исполнениям, хотя его текст был подготовлен. В этом проекте договора нет термина «аудиовизуальное произведение».

Таким образом, на международном уровне аудиовизуальные произведения понимаются как аудиовизуальные исполнения, т. е. как объекты смежных прав. В ряде стран аудиовизуальные произведения отнесены к объектам смежных прав. В странах с переходной экономикой аудиовизуальные произведения по-прежнему относят к объектам авторского права, несмотря на все тенденции, которые существуют как на национальном, так и на международном уровне.

Картографические произведения — это воплощенные в двухмерном и трехмерном материальном носителе изображения архитектурных, географических, топографических и иных объектов, имеющих отношение к науке, технике, строительству.

Такие произведения представляют собой специальные тематические проблемно-ориентированные карты и их сборники (атласы) — географические, топографические, астрономические, космические, магнитные и иные карты создаются на основе теоретических представлений, математического аппарата и экспериментальных данных.

Что касается планов, эскизов, диаграмм, рисунков, относящихся к различным направлениям науки и техники, невозможно даже перечислить их виды, но одним из важнейших считается чертежно-конструкторская документация. Как своеобразные трехмерные топографические карты могут рассматриваться топологии интегральных микросхем. Слово «топология» не должно вводить в заблуждение, поскольку оно оказалось неправильным переводом англоязычного термина «topography».

Компьютерные программы — это воплощенные на материальном носителе упорядоченные совокупности команд и данных для получения определенного результата с помощью компьютера.

Компьютерные программы — относительно новый объект охраны, поскольку массовое производство персональных компьютеров,

разработка и распространение компьютерных программ для них началось лишь в конце XX в. Международная охрана компьютерных программ была впервые признана в 1991 г. Директивой Европейского союза «О правовой охране компьютерных программ». Такой же подход к компьютерным программам подтвержден в Соглашении ТРИПС и в Договоре ВОИС по авторскому праву, в которых заявлено, что компьютерные программы охраняются как литературные произведения. Несмотря на однозначную правовую трактовку, компьютерные программы продолжают оставаться сложным и спорным объектом правовой охраны.

Охрана компьютерных программ как литературных произведений не означает, что они являются таковыми. Любая современная компьютерная программа имеет признаки произведений «в области литературы, науки и искусства».

Во-первых, исходный текст компьютерной программы имеет черты литературного произведения.

Во-вторых, алгоритмы, методы, идеи, теории, формулы, использованные при разработке компьютерной программы, придают ей черты научного произведения.

В-третьих, аудиовизуальные отображения, анимация и графика, создаваемые компьютерной программой, имеют черты художественного произведения.

Компьютерные программы существуют в виде исходного текста и дистрибутива компьютерной программы. Компилирование исходного текста производится с помощью компилятора — специальной компьютерной программы. Исполняемые, библиотечные и иные модули программы переносят на материальный носитель (обычно диски CD или DVD), добавляют к ним ту или иную документацию, упаковывают и получают дистрибутив компьютерной программы. Пользователь, как правило, имеет дело только с дистрибутивами программами, но не исходными текстами, которые являются закрытой информацией производителя. Следует особо подчеркнуть, что компилирование исходного текста программы в цифровую форму является необратимым процессом, т. е. невозможно получить полный исходный текст программы ее декомпилированием. Необратимость

Авторское право и патентование

компилирования делает компьютерные программы технически защищенными от существенных изменений. С появлением современных программ-монстров полное декомпилирование стало почти бессмысленным, хотя «взламывание» программ продолжается, например, для того, чтобы сделать демонстрационную (trial version) версию программы полнофункциональной, обойти регистрацию программы (serial number, patch), создать регистрационный номер (key-generator) и т. д.

Необратимость компилирования, хорошо известная программистам, лишь недавно отражена в литературе. К сожалению, эта особенность компилирования до сих пор не понята. Более того, декомпилирование продолжает рассматриваться большинством стран как панацея от экспансии конкурентных программных продуктов.

Право на декомпилирование признано рядом международных договоров и национальных законов. Например, Директивы Европейского союза «О правовой охране компьютерных программ» посвящена декомпилированию компьютерных программ. Эти положения включены в законодательство стран Европейского союза, а также в законодательство стран, которые не являются членами Европейского союза. Право на декомпилирование признавалось ранним законодательством Российской Федерации. Подтверждено это право и в Гражданском кодексе, в соответствии с которой «лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ)». Разработчики проигнорировали либо не знали, что полный исходный текст из объектного кода получить невозможно.

Компьютерные программы могут быть частью технического устройства, технологического процесса и т. д. и совместно с ними объектом патентной охраны. При обосновании такого подхода часто используют *mutatis mutandis* (с соответствующими изменениями) — принцип проката компьютерных программ, предложенный Договором ВОИС по авторскому праву. Другими словами, компьютерная

программа может быть объектом патентной охраны в том случае, если она не является основной частью патентуемого объекта.

Несмотря на то, что Европейская патентная конвенция признала, что компьютерные программы не являются объектом патентной охраны, Европейское патентное ведомство выдало более 30 тыс. патентов на компьютерные программы. Для легализации этой деятельности в 2002 г. был разработан проект Директивы Европейского союза «О патентовании изобретений, включающих компьютерные программы». Эта инициатива вызвала крайне отрицательную реакцию большинства программистов, которые интерпретировали ее как стремление крупных производителей программного обеспечения добиться еще большего монопольного положения, поскольку отдельные программисты, а также малые и средние предприятия, в том числе венчурные, не могут позволить себе патентную охрану, требующую значительных средств как на получение охраняемых документов, так и на поддержание их в силе. Пока руководству Европейского союза не удастся добиться принятия этой Директивы.

База данных — это воплощенные на материнском носителе совокупности данных, подбор и расположение которых представляют результат творческого труда.

База данных может включать не только любую информацию, но и охраняемые и не охраняемые произведения, объекты смежных прав и промышленной собственности. Базы данных широко распространены и включают как частный случай сборники, составные и делимые совместные произведения.

Базы данных являются одним из наиболее сложных объектов охраны, возможно, потому, что под базами данных понимают иногда разные объекты в зависимости от того, какой критерий положен в определение базы данных.

В соответствии с творческим критерием базы данных подразделяются на:

- креативные
- некреативные.

Креативная база данных является результатом творческого труда, выражающегося в подборе и расположении материалов базы данных, который почти всегда можно признать творческими. Другими словами, в создании некреативной базы данных иногда трудно отрицать результат творческого труда, а в создании креативной — отсутствие результата творческого труда.

В соответствии с инвестиционным критерием базы данных подразделяются на:

- инвестиционные
- неинвестиционные.

Инвестиционная база данных считается результатом значительного вклада в сбор, компоновку, проверку, систематизацию или представление содержания базы данных, причем под значительным вкладом понимают любое существенное инвестирование интеллектуальных, финансовых, технических или иных ресурсов. Любая база данных, которая для создания и актуализации требует значительных средств, признается инвестиционной. Субъективный характер этого критерия очевиден, поскольку создание любого объекта интеллектуальной собственности требует инвестиций. Ссылка на значительные инвестиции ничего не означает, поскольку один и тот же объем инвестиций для физического лица может быть значительным, а для крупной фирмы — незначительным.

Таким образом, разделение баз данных на креативные и некреативные, с одной стороны, и на инвестиционные и неинвестиционные — с другой, является в значительной мере субъективным.

На международном уровне охрана креативных баз данных впервые введена в Соглашение ТРИПС, в Директиву Европейского союза «О правовой охране баз данных» и в Договор ВОИС по авторскому праву. В соответствии с этими нормами авторское право распространяется только на креативные базы данных. Причем охрана не распространяется на материалы базы данных.

Базы данных могут включать два вида объектов:

- охраняемые
- не охраняемые.

Использование охраняемых объектов в базах данных возможно только с разрешения правообладателя. При наличии такого разрешения никакая дополнительная охрана этому объекту не может быть предоставлена, поскольку объект уже является охраняемым.

При включении в базу данных не охраняемых объектов охрана этим объектам не предоставляется. Дело в том, что ряд объектов интеллектуальной собственности изначально признается не охраняемым, и поэтому никакие иные условия не могут распространить охрану на такие объекты.

Мультимедийные произведения — это воплощенные на локальном материальном носителе (жестком диске, CD, DVD и т. д.) совокупности произведений и исполнений и иных объектов интеллектуальной собственности в цифровой форме, к которым возможен интерактивный доступ.

Предшественниками мультимедийных произведений считаются анимационные, или мультипликационные, фильмы (рисованные и кукольные). В 80-е гг. XX в. появились компьютерные игры, которые привнесли интерактивный элемент в мультимедийные произведения. Человек перестал быть простым зрителем и слушателем, а превратился в непосредственного участника виртуального действия, создающего иллюзию, виртуальность реальности. В 90-е гг. появились мультимедийные энциклопедии, электронные журналы, книги, справочники, учебники, обучающие программы и т. д.

Мультимедийные произведения необратимо вошли в современную жизнь, подобно книгам, музыкальным компакт-дискам, видеофильмам. Тем не менее, мультимедийные произведения остаются дискуссионным объектом международной и национальной правовой охраны. Многие специалисты не признают мультимедийные произведения особыми объектами интеллектуальной собственности и сводят их к другим

категориям произведений, например к аудиовизуальным произведениям или базам данных. Другими словами, мультимедийные произведения могут считаться не только самостоятельным объектом охраны, но и рассматриваться как базы данных или как аудиовизуальные произведения, поскольку по внутренней структуре мультимедийные произведения аналогичны базам данных, а по внешнему восприятию — аудиовизуальным произведениям. Аналогичным образом на мультимедийные произведения может распространяться охрана как баз данных или как аудиовизуальных произведений.

Цифровая природа мультимедийных произведений, идеально приспособленных к Интернету, делает их одним из наиболее распространенных видов произведений. Внедрение цифрового и интерактивного телевидения, телевидения по запросу, интегрированного с Интернетом, сделает мультимедийные произведения еще более распространенными. Мультимедийные произведения воплощаются на материальных носителях, например на дисках CD, DVD или HD DVD, разработкой, производством и распространением мультимедийных произведений, а также мультимедийных устройств и средств занимается крупная отрасль общественного производства — мультимедийная промышленность. При размещении мультимедийных произведений в компьютерных сетях к ним возможен доступ в режиме реального времени и они могут рассматриваться как сетевые произведения.

Сетевые произведения — это воплощенные на материальных носителях компьютерных сетей совокупности произведений, исполнений и иных объектов интеллектуальной собственности в цифровой форме, к которым возможен интерактивный доступ.

Сетевые произведения, по существу, представляют собой сайты, размещенные в компьютерных сетях, и они в полной мере отвечают признакам охраняемых авторским правом произведений.

Одной из особенностей сетевых произведений является то, что они используются в качестве средства электронной торговли.

В последнее время появилось несколько новых видов сетевых произведений, наиболее заметными из них являются блоги (blog) и публичные или народные энциклопедии (Wikipedia). Блоги представляют собой дневники пользователей, размещенные на различных сайтах, таких как «живой журнал» (livejournal), и доступные любым пользователям. В публичных энциклопедиях пользователи могут писать на любые темы. За несколько лет объем англоязычной версии энциклопедии Wikipedia достиг миллиона статей.

Термин и понятие «сетевое произведение» предложены в 2000 г. при анализе других видов произведений литературы, науки и искусства. Сетевые произведения, несмотря на их существование, явно не представлены ни в международных договорах, ни в национальном законодательстве. Однако сетевые произведения могут охраняться как креативные базы данных. Сходство сетевых произведений с мультимедийными произведениями не позволяет распространить на них соответствующую охрану, поскольку последние остаются непризнанными объектами авторского права.

Программное обеспечение — это воплощенная на материальном носителе упорядоченная совокупность команд и данных для получения какого-либо результата с помощью различных технических средств и устройств, в частности компьютера.

Очень часто термины «программное обеспечение» (software) и «компьютерная программа» (computerprogram) считаются синонимами. Однако в действительности это не так. Международные договоры в области авторского права относятся только к компьютерным программам, и ни один из них не содержит термина «программное обеспечение». Например, в Директиве Европейского союза «О правовой охране компьютерных программ», в Соглашении ТРИПС, как и в Договоре ВОИС по авторскому праву, используется только термин «компьютерная программа», но нет термина «программное обеспечение». Все это означает, что международные договоры регламентируют охрану компьютерных программ, но не программного обеспечения. Даже в проекте Директивы Европейского союза «О патентовании изобретений, включающих компьютерные программы»

не использован термин «программное обеспечение», хотя именно он в большей мере мог бы относиться к существу проекта этой Директивы.

В чем же заключается различие между программным обеспечением и компьютерными программами и почему заявлена правовая охрана компьютерных программ, но не программного обеспечения?

Программное обеспечение включает компьютерные программы как частный случай. Вид программного обеспечения зависит от вида управляемого устройства. Если таким техническим устройством является компьютер, то программное обеспечение представляет собой компьютерную программу. Если программное обеспечение управляет иным техническим устройством, то оно не может считаться компьютерной программой.

Программное обеспечение используется для управления очень многими техническими устройствами. Почти любая современная бытовая техника управляется с помощью того или иного программного обеспечения, «зашифрованного» в тех или иных микросхемах. Количество устройств, которые управляются программным обеспечением в настоящее время, невозможно даже перечислить, и они охватывают все сферы высоких технологий как в быту, так и на производстве и в военной сфере. Все современные средства управления фактически на любом уровне используют то или иное программное обеспечение.

Почему же столь массовый и исключительно важный объект вроде бы выпадает из правовой охраны, поскольку он не упоминается ни в одном международном договоре или национальном законодательстве? Ответ относительно прост. В отличие от компьютерных программ многие виды программного обеспечения составляют единое целое с тем или иным техническим устройством. Программное обеспечение конкретного технического устройства, в отличие от компьютерных программ, не так-то просто заменить или модифицировать. Программное обеспечение для большинства технических устройств почти невозможно скопировать и использовать в иных условиях и для других устройств. Другими словами, многие виды программного обеспечения технически защищены и охрана авторским правом порой

не является необходимой, кроме того, они имеют весьма малый срок службы. Возможно, именно поэтому программное обеспечение явным образом не упоминается среди охраняемых объектов, хотя таковым оно, несомненно, является, по меньшей мере как объект авторского права. Не исключено, что большая определенность в охране программного обеспечения появится в недалеком будущем.

Закрытая информация — необнародованные сведения о результатах интеллектуальной деятельности или сами эти результаты.

Термин «закрытая информация» используется в Соглашении ТРИПС, но определение термина не дано. В нем лишь заявлено, что закрытая информация является ценной и секретной.

Включение в определение «закрытая информация» сведений о результатах интеллектуальной деятельности является общепринятым. Следует отметить, что сведения в научно-технической сфере относятся не только к производству. Например, научно-исследовательские и отраслевые учреждения также могут обладать секретными результатами интеллектуальной деятельности, но которые не являются секретами производства. Другими словами, правильным будет использование термина «закрытая информация» вместо термина «секреты производства», что соответствует Соглашению ТРИПС.

Необходимо особо подчеркнуть, что такое понимание закрытой информации или секретов производства является неполным. Дело в том, что к закрытой информации могут относиться и сами результаты интеллектуальной деятельности. Например, научно-исследовательским институтом выполнена работа, которая позволила не только получить ценные теоретические результаты, но и разработать методы синтеза новых веществ. Если разработчики не желают обнародовать полученные результаты, то они оказываются закрытой, секретной или нераскрытой информацией (undisclosed). Такими результатами могут быть научно-технические произведения, чертежно-конструкторская документация, изобретения, промышленные образцы и т. д. Другими словами, закрытой информацией может быть любой результат интеллектуальной деятельности, который его обладатель не считает

необходимым обнародовать. Подобные результаты (отчеты, описания, документация, чертежи и т. д.) всегда выражены в материальных носителях и, несомненно, являются результатом творческого труда. Такие научно-технические произведения становятся охраняемыми с момента создания, т. е. оказываются необнародованными объектами авторского права. Следовательно, если закрытая информация воплощена даже в единственном экземпляре на материальном носителе, она является объектом авторского права. Кстати, любое произведение литературы, науки и искусства может считаться закрытой информацией до тех пор, пока оно не будет обнародовано.

Положение с результатами технического творчества аналогичное. Сведения о любом изобретении, промышленном образце, топологии интегральной микросхемы, селекционном достижении могут считаться закрытой информацией до тех пор, пока они не будут переданы патентному ведомству для получения охранного документа. С этого момента информация перестает быть закрытой, что подтверждается существованием уголовного наказания за разглашение информации, содержащейся в заявке. После опубликования сведений о заявке, информация о результатах технического творчества становится доступной неопределенному кругу лиц, т. е. закрытая информация становится открытой и общедоступной.

При подготовке заявки на получение охранного документа заявитель не стремится полностью раскрыть свое достижение. Очень важные особенности достижения, особенно относящиеся к его реализации в производстве, заявители предпочитают скрывать, т. е. продолжают сохранять как закрытую информацию, секреты производства или ноу-хау. Именно эта закрытая информация представляет наибольшую ценность, и именно ее разработчики берегут особенно тщательно. Во многих случаях без такой закрытой информации использовать описания патентов, публикуемые в официальных бюллетенях патентных ведомств, невозможно.

С формальной точки зрения на такую закрытую информацию распространяется действие как национального законодательства, так и некоторых международных договоров, прежде всего Соглашения ТРИПС. Однако наличие охраны de jure не означает наличия охраны

de facto. С другой стороны, закрытая информация может быть настолько ценной, а наказание за ее похищение и использование столь мягким, что обеспечение охраны закрытой информации обычными правовыми методами оказывается неэффективным. Все вышесказанное означает, что любая правовая охрана не может обеспечить сохранность этой информации, если ее правообладатель или владелец не предпримет специальных и действенных мер для ее действительной защиты. Поэтому никакие нормы международных договоров и национального законодательства не могут надежно защитить закрытую информацию.

В национальном законодательстве об интеллектуальной собственности одни объекты охраняются авторским правом, другие — патентным и т. д. Поэтому объекты, охраняющиеся, например, патентным правом, являются неохраняемыми объектами авторского права. Однако есть объекты, которые могут охраняться как авторским, так и патентным правом, например, произведения прикладного искусства, промышленные образцы, топологии интегральных микросхем и т. д. Именно поэтому в рамках системы авторского права устанавливается перечень неохраняемых объектов, которые могут охраняться иным законодательством. С другой стороны, законодательство об авторском праве не признает охрану некоторых произведений, несмотря на то, что они могут соответствовать условиям охраноспособности.

В законодательстве об авторском праве неохраняемыми, как правило, признаются две категории таких объектов:

- произведения, правовая охрана которым не предоставляется;
- объекты, которые могут охраняться иным законодательством.

Конкретный список объектов, подпадающих под первую и вторую категории неохраняемых объектов, зависит от особенностей национального законодательства в целом и может существенно различаться в разных странах.

Произведения, правовая охрана которым не предоставляется. В Российской Федерации к ним относятся:

Авторское право и патентование

- официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;
- произведения народного творчества.

К объектам, которые могут охраняться иным законодательством, в Российской Федерации относятся:

- государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки);
- идеи, концепции, принципы и т. д.;
- сообщения о событиях и фактах.

Официальные документы. Бернская конвенция разрешает своим членам не охранять официальные тексты законодательного, административного и судебного характера и официальные переводы таких текстов. Отказ от правовой охраны официальных документов делается ради общественных интересов, поскольку любая охрана ограничивает доступ к таким произведениям. Следует отметить, что личное неимущественное право (право авторства) может предоставляться разработчикам официальных документов.

Произведения народного творчества. Авторы произведений народного творчества, как правило, неизвестны, и их личные неимущественные права не могут быть обеспечены, хотя и признаются вечными, а их исключительное право в силу ограниченности срока действия истекло. На основании этого обстоятельства в большинстве стран произведения народного творчества считаются перешедшими в общественное достояние и могут быть свободно использованы любым лицом.

Государственные символы и знаки. К таким объектам относятся государственные флаги, герб, гимн, ордена, денежные и иные символы и знаки. Несмотря на то, что эти объекты имеют признаки произведений искусства, они не считаются объектами авторского права. Государственные знаки и символы охраняются специальным законодательством. Например, копирование денежных и

иных знаков, а также некоторых государственных символов уголовно наказуемо.

Идеи, концепции, принципы и т. д. В Соглашения ТРИПС установлено, что «авторско-правовая охрана предоставляется на выразительные формы, а не на идеи, процедуры, методы эксплуатации или математические концепции как таковые». В соответствии с Договором ВОИС по авторскому праву «авторско-правовая охрана распространяется на форму выражения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции как таковые».

Данная международная норма выражает принцип дихотомии, в соответствии с которым охраняются не идеи, а любые формы их выражения. Поскольку форма выражения идей — это содержание произведения, следовательно, охраняется содержание произведения, но не идеи, которые в нем выражены. Принцип дихотомии устанавливает правовое различие между идеями и содержанием произведения, но не между формой и содержанием произведения, как иногда считают.

Международные договоры признали неохраняемыми авторским правом не только идеи, но и процессы, методы функционирования и математические концепции как таковые. Следует особо подчеркнуть, что некоторые из них (идеи, процессы, методы и проч.) могут охраняться патентным правом.

Сообщения о событиях и фактах. В соответствии с Бернской конвенции «охрана, предоставляемая настоящей Конвенцией, не распространяется на сообщения о новостях дня или на сообщения о различных событиях, имеющих характер простой пресс-информации». Любые сообщения всегда описываются и выражаются в материальном носителе, но не всегда такое описание имеет творческий характер. Именно поэтому сообщения или «просто информация» не охраняются авторским правом.

Производные произведения и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли

объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

В силу особой практической важности и специфики правовой охраны в дополнительном пояснении нуждаются, пожалуй, лишь программы для ЭВМ, базы данных и топологии интегральных микросхем.

Охрана российским авторским правом произведений от места их нахождения, обнародования и от гражданства их создателей.

Авторское право распространяется на все обнародованные либо необнародованные произведения, находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ, независимо от гражданства авторов и их правопреемников. На обнародованные либо необнародованные произведения, находящиеся за пределами России, авторское право признается только за авторами — гражданами РФ и их правопреемниками. За гражданами других государств авторское право на такие произведения признается только в соответствии с международными договорами РФ, в том числе Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в редакции 1971 г.) и Всемирной конвенцией об авторском праве 1952 г. (в редакции 1971 г.).

Важно и еще одно правило. Произведение также считается опубликованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами РФ оно было опубликовано на территории РФ.

ПРОИЗВЕДЕНИЯ, НЕ ЯВЛЯЮЩИЕСЯ ОБЪЕКТАМИ АП

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Не являются объектами авторского права:

Авторское право и патентование

- официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки);
- произведения народного творчества;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Нельзя ставить возможность использования закона или денежных знаков в зависимость от усмотрения лиц, написавших их проект или сделавших их эскиз. Поэтому словоупотребления вроде «автор закона, герба, флага» следует понимать в сугубо бытовом, а не авторско-правовом смысле.

Вместе с тем следует иметь в виду, что творческий труд по систематизации законов, судебных решений, административных и тому подобных актов порождает авторские права. Поэтому производные и составные произведения охраняются авторским правом и в том случае, когда они основываются на произведениях, не являющихся объектами чьего-либо авторского права.

СУБЪЕКТЫ АП. АВТОРСТВО И СОАВТОРСТВО

Прежде всего, субъектом авторского права признается автор, т. е. физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Возникновение прав автора не зависит от дееспособности, возраста, состояния здоровья, выпуска произведения в свет и т. д. Иностранец становится субъектом авторского права в РФ в случае, если его произведение выпущено в свет на территории РФ либо не выпущено, но находится на ее территории в какой-либо объективной форме. Во всех других случаях авторские права иностранного гражданина будут защищаться лишь при наличии соответствующего международного договора.

Субъектами авторских прав признаются также и правопреемники авторов. Это лица, к которым переходят отдельные правомочия автора

по наследству, по закону, по договору с автором. Правопреемниками автора могут быть:

1) физические лица, получившие права автора по наследству. Не переходят по наследству права авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения. Наследники лишь вправе осуществлять защиту указанных прав;

2) юридические лица могут приобретать отдельные права автора в следующих ситуациях:

- в случае создания произведения в порядке выполнения служебных обязанностей права на использование произведения принадлежат лицу, нанявшему автора;

- в случае, если издательства выпускают энциклопедии, газеты, журналы, сборники научных трудов и другие продолжающиеся издания, они приобретают право использования произведения в целом, а также в других случаях;

3) государство становится субъектом авторского права в случае, ликвидации юридического лица, обладавшего авторским правом, когда государство становится наследником носителя авторских прав и др.

Если произведение создано творческим трудом нескольких лиц, то принято говорить о соавторстве. Авторское право на такое произведение принадлежит соавторам независимо от того, образует ли такое произведение единое целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Соавторство на произведение возникает тогда, когда второе лицо вносит свой вклад в создание произведения на любой стадии творчества. Однако такой вклад должен отвечать требованию творческого характера произведения. Не обладает творческим характером, а потому не порождает соавторство техническая помощь автору (перепечатка рукописи, подстрочный перевод и т. п.).

Соавторство может быть раздельным и нераздельным. Под раздельным соавторством понимается авторство нескольких лиц на

Авторское право и патентование

произведение, состоящее из отдельных самостоятельных частей, которые могут быть использованы независимо друг от друга. Например, это музыка и поэтический текст песни, текст и иллюстрации книги, разные главы учебника, если указано, кто над какой главой работал. Автор части коллективного произведения имеет на нее авторское право и может использовать ее отдельно от других частей, если иное не предусмотрено соглашением.

Нераздельное соавторство – это ситуация, когда соавторам принадлежит авторское право на все произведение в целом. Если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения.

Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

По закону или по договору субъектами исключительного авторского права могут быть не только авторы произведений, но и иные лица:

- наследники авторов;
- работодатели авторов служебных произведений;
- издатели некоторых видов произведений;
- правопреемники юридических лиц;
- правообладатели объектов авторского права.

Наследники авторов — это физические или юридические лица, которые по закону или завещанию наследуют исключительные права авторов на те или иные произведения.

Работодатели авторов — это физические или юридические лица, которые оплачивают работу авторов по созданию служебных произведений.

Издатели некоторых видов произведений — это физические или юридические лица, выпускающие в свет энциклопедии,

энциклопедические словари, газеты, журналы и иные периодические издания, в том числе сборники научных трудов.

Правопреемники юридических лиц — это лица, к которым перешли исключительные права по закону, договору или в силу других юридических оснований, например при реорганизации юридических лиц.

Правообладатели объектов авторского права — любые физические и юридические лица, обладающие исключительными правами на объекты авторского права.

В Бернской конвенции сформулирован принцип презумпции обладателя авторского права, в соответствии с которым автор охраняемого произведения рассматривается таковым при отсутствии доказательства иного, если имя автора обозначено на произведении обычным образом. Признание авторства необходимо для того, чтобы автор имел право на возбуждение судебного преследования во всех странах Бернского союза в отношении любых лиц, допустивших незаконное использование его произведения.

Возраст создателя произведения значения не имеет. За недееспособных и малолетних (до 14 лет) авторские права осуществляют от их имени родители, усыновители или опекуны. Несовершеннолетние от 14 до 18 лет могут самостоятельно осуществлять свои авторские правомочия (например, заключать договоры на издание своих произведений). Лица, являющиеся ограниченно дееспособными вследствие злоупотребления спиртными веществами или наркотическими средствами могут быть также авторами. Однако осуществлять авторские правомочия они могут только с согласия своих попечителей.

Субъектами авторских прав могут быть и недееспособные лица. Известны многочисленные случаи, когда знаменитые писатели, художники страдали психическими заболеваниями (например, Н.В.Гоголь). Законодательство об авторском праве не содержит каких-либо ограничений для признания таких лиц авторами. Однако если они в установленном порядке были признаны недееспособными, то все

сделки в отношении созданными ими произведений за них будут совершать опекуны.

Субъектами авторских прав являются также иностранные граждане, независимо от их гражданства:

1. на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками);

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

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

Предоставление на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия авторского права и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного законом срока действия авторского права.

При предоставлении охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия авторского права на территории Российской Федерации не может превышать срок действия авторского права, установленный в стране происхождения произведения.

Субъектами авторских прав являются также составители. Автору сборника и других составных произведений (составителю) принадлежит авторское право на осуществленные им подбор или расположение материалов, представляющих результат авторского труда. Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение. Авторы произведений, включенных в составное произведение, вправе использовать свое произведение независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено авторским договором. Авторское право составителя не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор или расположение тех же материалов для создания своих составных произведений при условии, что они самостоятельно обработали и систематизировали включенный в сборник материал (например, расположили материал по иной системе, снабдили его комментариями и примечаниями составителя сборника). Таким образом, законодатель рассматривает подбор и расположение материалов для включения его в сборник в качестве творческой деятельности. При этом авторское право у составителя возникает и в том случае, если входящие в сборник или в базу данных иные материалы не охраняются авторским правом (например, сборник частушек).

Возможны ситуации, когда составитель сборника включил в сборник произведение, охраняемое авторским правом, не получив предварительное согласие правообладателя на такое включение. Возникает вопрос о том, есть ли у составителя авторское право на это произведение. Представляется, что авторское право возникло, однако использовать произведение он не может.

Составители как субъекты авторского права обладают и личными неимущественными правами, однако эти права распространяются не на все элементы сборника, а лишь на те, которые являются результатом их творческого труда.

Субъектом авторского права является также переводчик произведения на другой язык. Авторское право переводчика

Авторское право и патентование

распространяется не на само произведение, которое он переводит, а только на созданный им перевод. При этом авторское право переводчика не препятствует другим лицам осуществлять свои собственные переводы. В данном случае имеется в виду не простой перевод отдельных слов или выражений на другой язык (подстрочный перевод), а перевод, соединенный с литературной обработкой текста произведения с сохранением смыслового содержания.

В случае нарушения авторского права переводчика последний, равно как и автор оригинального произведения имеет право требовать восстановления нарушенного права, вплоть до запрещения выпуска или распространения произведения.

Аналогичные права возникают и в отношении авторов других производных произведений (переделок, аранжировок и т.д.). Это обусловлено тем, что и переводчик, и другие переработчики при создании своих произведений используют элементы формы других ранее созданных произведений. Переработчик пользуется авторским правом на созданное им произведение при условии соблюдения ими прав автора произведения, подвергшегося переводу, переделке, аранжировке или другой переработке. Таким образом, при отсутствии согласия автора оригинала на перевод или иную переработку произведения авторское право у переводчика или иного переработчика все равно возникает, однако реализовать его они не могут (например, заключать договоры на использование). Наличие авторского права переводчиков и авторов других производных произведений не мешает иным лицам на тех же условиях делать свои переработки одних и тех же произведений.

Особым образом законодатель выделяет субъектов авторского права на аудиовизуальные произведения, под которыми понимаются произведения, воспринимаемые одновременно с помощью слуха (лат. audio слушаю) и зрительно (лат. Video вижу). Авторами таких произведений являются режиссер-постановщик, автор сценария, автор музыкального произведения с текстом или без текста, специально созданного для этого произведения. Изготовитель аудиовизуального

Авторское право и патентование

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

Лекция 4. Авторские права

Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами.

ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА АВТОРОВ И ОБЛАДАТЕЛЕЙ АВТОРСКИХ ПРАВ

Авторское право на произведение науки, литературы, искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо формальностей. Значок © (copyright), помещенный на каждом экземпляре произведения, используется лишь для оповещения о правах автора на данное произведение. Его отсутствие не означает отсутствие авторско-правовой защиты.

Автору в отношении его произведения принадлежат следующие личные неимущественные права:

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

Право авторства - право признаваться автором произведения и право автора на имя - право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому

лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен.

При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель (пункт 1 статьи 1287), имя или наименование которого указано на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения).

При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с правилами статьи 152 настоящего Кодекса. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

Автор вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (статья 1134), указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения (абзац второй пункта 1 статьи 1266) после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний или в случае отказа назначенного автором лица от исполнения соответствующих полномочий, а также после смерти этого лица охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется наследниками автора, их право- преемниками и другими заинтересованными лицами.

Автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки. При создании служебных произведений положения настоящего пункта не применяются.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения. Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА АВТОРОВ И ОБЛАДАТЕЛЕЙ АВТОРСКИХ ПРАВ

Авторское право на произведение науки, литературы, искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо формальностей. Значок © (copyright), помещенный на каждом экземпляре произведения, используется лишь для оповещения о правах автора на данное произведение. Его отсутствие не означает отсутствие авторско-правовой защиты.

Автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом, не противоречащим закону (ст. 1229 ГК РФ). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение (ст. 1270 ГК РФ).

Исключительное право на произведение. Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

Использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности:

1) воспроизведение произведения, (право на воспроизведение), то есть изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;

2) распространение произведения (право на распространение) путем продажи, сдачи в прокат или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

3) публичный показ произведения (право на публичный показ), то есть любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения (право на импорт);

5) прокат оригинала или экземпляра произведения;

6) публичное исполнение произведения (право на публичное исполнение), то есть представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному

Авторское право и патентование

кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения;

7) перевод (право на перевод) или другая переработка произведения (право на переработку). При этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного);

8) сообщение произведения (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);

9) сообщение произведения (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);

10) сообщение произведения таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения). (20 июля 2004 г. № 72-ФЗ).

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проекта включают также практическую реализацию таких проектов. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре (№ 72-ФЗ).

Если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения.

Право на распространение экземпляров произведения путем сдачи их в прокат принадлежит автору независимо от права собственности на эти экземпляры.

Размер и порядок исчисления авторского вознаграждения за каждый вид использования произведения устанавливаются в авторском договоре, а также в договорах, заключаемых организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе, с пользователями.

СРОК ДЕЙСТВИЯ АВТОРСКОГО ПРАВА

Авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти. Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

Автор вправе в том же порядке, в каком назначается исполнитель завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану права авторства, права на имя и права на защиту своей репутации после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно.

При отсутствии таких указаний охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом Российской Федерации, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или их авторское право прекратилось.

Авторское право на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, действует в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования.

Если в течение указанного срока автор произведения, выпущенного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяется положение абзаца первого пункта 1 статьи 27.

Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 70 лет после его выпуска.

В случае, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав, предусмотренный настоящей статьей, начинается действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

В случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав, предусмотренный законом, увеличивается на 4 года.

Исчисление сроков начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

ВИДЫ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ПРОИЗВЕДЕНИЙ, НЕ ЯВЛЯЮЩИЕСЯ НАРУШЕНИЕМ АВТОРСКИХ ПРАВ

Статья 18. Воспроизведение произведения в личных целях без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения

1. Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения воспроизведение правомерно обнародованного произведения исключительно в личных целях, за исключением случаев, предусмотренных статьей 26 настоящего Закона.
2. Положение пункта 1 настоящей статьи не применяется в отношении:
 - воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;
 - воспроизведения баз данных или существенных частей из них;
 - воспроизведения программ для ЭВМ, за исключением случаев, предусмотренных статьей 25 настоящего Закона;
 - репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов.

Лекция 5. Гражданско-правовые формы распоряжения исключительным правом на произведение

Договорные **обязательства по распоряжению исключительными правами** оформляют использование объектов авторского и патентного права, смежных прав, а также средств индивидуализации товаров и их производителей. Иначе говоря, они касаются использования любых охраноспособных результатов творческой деятельности и средств индивидуализации, а сфера их действия не ограничена так, как сфера применения договоров по приобретению (созданию объектов) исключительных прав.

Закон при этом считает ничтожными любые условия договора о распоряжении правообладателя своим исключительным правом, которые ограничивают право гражданина (автора) на создание результатов интеллектуальной деятельности или возможность отчуждения исключительного права на них другим лицам (например, обязывающие автора литературного произведения передавать все свои будущие произведения для публикации только в данное издательство), поскольку они, по сути, незаконно ограничивают дееспособность гражданина (п. 4 ст. 1233 ГК). Согласно статье 180 ГК РФ наличие таких условий в договоре приведет к признанию соответствующей части договора недействительной. Это, как правило, не приводит к ничтожности договора в целом.

Еще один важный момент: в соответствии с п. 2 ст. 1233 ГК РФ к договорам, содержащимся в четвертой части ГК РФ, применяются общие положения **о сделках** (ст. 153–181 ГК РФ), **о договорах** (ст. 420–453 ГК РФ) и **об обязательствах** (ст. 307–419 ГК РФ). Исключение из данного общего правила может быть прямо установлено ГК РФ или вытекать из содержания или характера исключительного права. Например, не применяется пункт 3 статьи 424 ГК РФ, устанавливающий порядок определения цены товара в случае, если условие о цене отсутствует в самом договоре.

Использование исключительных прав их правообладателями обычно осуществляется двумя способами:

1. либо путем полного отчуждения (в данном случае происходит полное отчуждение (уступка) исключительного права от правообладателя третьему лицу);
2. либо путем передачи в ограниченное пользование на определенных договором условиях (в этом случае исключительное право передается третьему лицу лишь в установленных договором пределах, само же исключительное право остается у правообладателя).

Кроме этого, можно выделить и третий способ распоряжения исключительным правом, включающий:

- а) иные возможные договоры (например, договор залога имущественных прав)
- б) внедоговорные способы.

Соответственно этому **различаются договорные обязательства**

- по отчуждению исключительных прав (ст. 1234 ГК)
и
- по их ограниченному использованию — на условиях лицензии (лицензионные) (ст. 1235 ГК).

Элементы этих договорных обязательств (по отчуждению некоторых исключительных прав или по предоставлению лицензии на их использование) могут содержаться в других договорах, например в договорах купли-продажи и аренды предприятия как имущественного комплекса (по которому передается право пользования коммерческим обозначением) или в договоре коммерческой концессии (по которому концессионер-пользователь приобретает комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю). Тем не менее, названные договоры не превращаются ни в лицензионные, ни в смешанные, а представляют собой самостоятельные разновидности гражданско-правовых договоров.

В интересах отчуждателя (правообладателя) установлена презумпция того, что договор, оформляющий распоряжение исключительным правом, следует считать лицензионным договором, а не договором об отчуждении этого права, если только в нем прямо не указано, что соответствующее право передается приобретателю в полном объеме. Иными словами, в отсутствие ясно выраженной воли отчуждателя исключительного права на его полное отчуждение он остается правообладателем.

Договоры об отчуждении исключительного права. Общие правила для данного договора устанавливает статья 1234 ГК РФ. По договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право **в полном объеме** другой стороне (приобретателю).

Таким образом, частично уступить или приобрести исключительные права невозможно. Более того, если в самом договоре прямо не указано на то, что исключительное право передается в полном объеме, договор будет признан лицензионным (п. 3 ст. 1233 ГК РФ).

Как следует из определения, стороны договора именуется как правообладатель и приобретатель.

Договор об отчуждении исключительного права должен быть заключен в письменной форме. Что касается государственной регистрации договора, то она обязательна, если объект ИС, исключительное право на который уступается, также подлежит государственной регистрации. Так, обязательной регистрации подлежат изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, товарные знаки. Программы для ЭВМ и базы данных могут регистрироваться по желанию автора, однако, если такая регистрация состоялась, то и договор в отношении программ для ЭВМ и баз данных подлежит регистрации.

Авторское право и патентование

Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

Отметим существенные условия для данного договора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 ГК РФ существенными условиями любого договора являются:

1. Условия о предмете договора.
2. Условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.
3. Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (примерами являются условия о неустойке, иных дополнительных способах обеспечения обязательств; особенности исполнения установленных обязательств и пр.).

Итак, в тексте договора необходимо, прежде всего, четко определить **предмет договора**, т.е. на какой именно объект ИС уступается исключительное право.

К существенному условию, вытекающему из содержания статьи 1234 ГК РФ, относится *условие о вознаграждении* (если договор является возмездным).

При этом стороны вправе сами решить, выплачивается вознаграждение или нет. Однако если в договоре не будет прямо указано на то, что вознаграждение не выплачивается, то такой договор признается возмездным. И при отсутствии в возмездном договоре условия о размере вознаграждения (или порядке) его определения договор считается незаключенным (абз. 2 п. 3 ст. 1234 ГК РФ).

Вознаграждение может быть выплачено в виде:

- единовременного платежа;
- роялти (процент от дохода, полученного благодаря переданному исключительному праву);
- сочетания единовременного платежа и роялти.

Остальные условия не относятся к существенным (если, конечно, нет заявления одной из сторон договора об отнесении, по ее мнению, какого-либо условия к существенным).

С какого момента приобретатель становится «владельцем» исключительного права?

Исключительное право от правообладателя к приобретателю переходит:

а) в момент заключения договора об отчуждении исключительного права, если соглашением сторон не предусмотрено иное (например, в договоре может быть указан конкретный срок);

б) в момент государственной регистрации договора, если договор подлежит такой регистрации.

В отличие от договоров об отчуждении исключительного права лицензионные договоры, устанавливающие условия ограниченного использования исключительного права при сохранении его за предшествующим правообладателем, представляют собой самостоятельный вид гражданско-правового договора.

Пример 1

Индивидуальный предприниматель создает сайты, исключительное право на дизайн которых он передает новым правообладателям по договору об отчуждении исключительного права. После заключения договора предприниматель не вправе использовать дизайн сайта ни в портфолио, ни в каких-либо других целях (как коммерческих, так и некоммерческих), поскольку исключительное (имущественное) право переходит к заказчику. Разместив дизайн сайта в Интернете, предприниматель нарушит два правомочия, принадлежащих новому правообладателю, – право на воспроизведение и право на всеобщее сведение.

Если приобретатель исключительного права **существенно** нарушит свою обязанность по выплате правообладателю вознаграждения в срок, установленный договором, то прежний

правообладатель вправе, если исключительное право перешло к его приобретателю:

- требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права (т.е. возврата исключительного права)
- и возмещения убытков.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В случаях, когда нарушение не является существенным, правообладатель вправе требовать возмещения убытков в полном размере (т.е. реальный ущерб + упущенную выгоду).

Допустим, исключительное право еще не перешло к приобретателю. В этом случае при нарушении им обязанности выплатить в установленный договором срок вознаграждение правообладатель может:

- отказаться от договора в одностороннем порядке (внесудебном),
- потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

Таковы общие требования к договорам об отчуждении исключительного права. При этом в соответствующие разделы четвертой части ГК РФ включены специальные нормы, регулирующие особенности заключения подобных договоров в отношении исключительных прав на:

- произведение как объект авторского права (ст. 1285 ГК РФ);
- объекты смежных прав (ст. 1307 ГК РФ);
- изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1365, 1366 ГК РФ);
- селекционное достижение (ст. 1426, 1427 ГК РФ);
- на топологию интегральной микросхемы (ст. 1458 ГК РФ);

Авторское право и патентование

- секрет производства – ноу-хау (ст. 1468 ГК РФ);
- товарный знак (ст. 1488 ГК РФ);
- единую технологию (ст. 1547, 1550 ГК РФ).

Обратите внимание, что не допускается заключение договоров об отчуждении исключительных прав на фирменное наименование, коммерческое обозначение и наименование места происхождения товара. В отношении этих объектов ИС запрет установлен и на заключение лицензионных договоров.

Лицензионный договор

Общие правила заключения лицензионного договора устанавливает статья 1235 ГК РФ. Так, стороны такого договора именуются как лицензиар (обладатель исключительного права) и лицензиат. По лицензионному договору лицензиар предоставляет или обязуется предоставить лицензиату право использования объекта ИС. Таким образом, уступки исключительных прав не происходит и правообладатель остается прежним. Образно говоря, правообладатель передает право использования объекта ИС «в аренду», тогда как при заключении договора об отчуждении исключительного права правообладатель «продает» свое право полностью и навсегда.

Заклучив лицензионный договор, лицензиат сможет использовать объект ИС только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. При этом совсем необязательно передавать право использования в полном объеме. Можно предоставить право использования объекта ИС определенным способом (например, напечатать фотографии, принадлежащие лицензиару, в рекламном проспекте лицензиата), ограничить срок действия исключительного права и (или) ограничить территорию использования исключительных прав.

Обратите внимание, что переданным считается только то право использования, которое прямо указано в договоре. Все правомочия, не указанные в договоре, остаются у правообладателя (лицензиара). При возникновении спора доводы одной из сторон о том, что какие-то

условия подразумевались, но не были прописаны, а также ссылки на сложившуюся практику во взаимоотношениях сторон или обычаи делового оборота не будут учитываться судом.

Иными словами, все, что не разрешено делать лицензиату по лицензионному договору, запрещено.

Пример 2

Допустим, по лицензионному договору фотограф передал право использования ряда своих фотографий, в том числе право на воспроизведение, распространение и импорт фотографий. При этом право на переработку передано не было. В связи с этим лицензиат лишился возможности изготовить коллаж для рекламного проспекта, частично переработав фотографии.

Лицензионный договор заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в тех же случаях, что и договор об отчуждении исключительных прав. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность лицензионного договора.

Однако ГК РФ предусматривает возможность заключения лицензионного договора в устной форме. Это исключение сделано для лицензионного договора о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании (п. 2 ст. 1286 ГК РФ – издательский лицензионный договор).

К существенным условиям лицензионного договора относятся:

1. Предмет договора (может быть определен путем указания на объект ИС, право использования которого предоставляется по договору. При этом необходимо указать реквизиты документа, удостоверяющего право (например, номер и дату выдачи патента на изобретение, свидетельства на товарный знак и пр.).

2. Способы использования объекта ИС.

3. Условие о цене для возмездного договора. Как и договор отчуждения исключительного права, лицензионный договор может быть и возмездным, и безвозмездным. Если в договоре не указано на

его безвозмездный характер, он автоматически признается возмездным. Если при этом в нем будет отсутствовать условие о размере вознаграждения (или порядке его определения), договор будет признан незаключенным.

В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование объектов ИС. Если такая территория не указана, то лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории РФ.

Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на объект ИС. Если в договоре срок не определен, то договор считается заключенным на пять лет.

Условия о территории и сроке не являются существенными. В случае отсутствия данных условий в договоре действуют соответствующие положения статьи 1235 ГК РФ (т.е. если стороны не договорились об ином, будет считаться, что право использования объекта ИС передано на 5 лет с возможностью использования на всей территории РФ).

В случае прекращения исключительного права лицензионный договор прекращается независимо от воли сторон (например, истек срок действия исключительного права).

Допустим, срок лицензионного договора истек. Может ли бывший лицензиат продолжать использовать тот или иной объект ИС? Безусловно, делать этого не стоит, поскольку в данном случае налицо нарушение исключительного права, которое влечет имущественную ответственность, предусмотренную законом или договором. Нарушение исключительного права также будет иметь место, если во время действия лицензионного договора лицензиат начнет использовать объект ИС способом, не предусмотренным договором, либо за пределами прав, предоставленных лицензиату по договору.

Пример 3

Индивидуальный предприниматель, занимающийся издательской деятельностью, заключил с правообладателем лицензионный договор на издание сборника рецептов общим тиражом 3000 экземпляров. Издание книги тиражом большим, чем предусмотрено договором, в отношении превышающего тиража является нарушением исключительного права.

Итак, мы рассмотрели общие правила заключения лицензионного договора. Как и в случае с договором об отчуждении исключительного права, в отношении лицензионных договоров по некоторым объектам ИС действуют специальные правила заключения. Речь идет о:

- объектах авторского права (ст. 1286, 1287 ГК РФ);
- объектах смежных прав (ст. 1308);
- изобретениях, полезных моделях или промышленных образцах (ст. 1367, 1368 ГК РФ);
- селекционных достижениях (ст. 1428, 1429 ГК РФ);
- топологии интегральной микросхемы (ст. 1459 ГК РФ);
- секретах производства – ноу-хау (ст. 1469 ГК РФ);
- товарных знаках (ст. 1489 ГК РФ);
- единой технологии (ст. 1550 ГК РФ).

Например, заключая лицензионный договор, предметом которого является использование товарного знака, необходимо знать, что ГК РФ предусматривает два обязательных условия. Во-первых, в договоре необходимо закрепить, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров, производимых лицензиаром, и, во-вторых, предусмотреть возможность (порядок) осуществления лицензиаром контроля за соблюдением первого условия.

Для владельцев тех или иных объектов ИС заключение лицензионного договора – одна из основных форм извлечения материальной выгоды от обладания исключительными правами, а в ряде случаев – и единственная возможность получения дохода. Например, правообладатель не может или не хочет самостоятельно использовать зарегистрированный товарный знак и передает его по

лицензии. Что касается приобретателя лицензии, то и для него заключение подобного договора бывает крайне выгодно, поскольку нет необходимости тратить собственные средства на разработку нужного объекта ИС или заказывать такую разработку. И стоит лицензия будет дешевле, чем полная покупка исключительных прав на объект ИС.

Виды лицензионных договоров

Существуют следующие виды лицензионных договоров:

1. Договор о предоставлении простой (неисключительной) лицензии. Лицензиату предоставляется право использования объекта ИС с сохранением за правообладателем права выдачи лицензий другим лицам (подп. 1 п. 1 ст. 1236 ГК РФ). В этом случае правообладатель (лицензиат) может заключить лицензионный договор с третьими лицами о том же способе использования объекта ИС и на той же территории, которые предусмотрены в договоре с лицензиаром.

2. Договор о предоставлении исключительной лицензии. Правообладатель лишается права выдачи лицензий другим лицам (подп. 2 п. 1 ст. 1236 ГК РФ).

3. «Смешанный» договор, по которому в отношении различных способов использования объекта ИС «выдаются» различные лицензии (п. 3 ст. 1236 ГК РФ). То есть одни способы использования оформлены по принципу простой (неисключительной) лицензии, а другие – по принципу исключительной лицензии.

Лицензия предполагается простой (неисключительной), если в договоре прямо не предусмотрено обратное. Однако совсем необязательно использовать в тексте договора именно такие определения: «простая лицензия», «неисключительная лицензия» или их сочетание «простая (неисключительная) лицензия». Главное – существо договора, а именно – включение в него условия о том, что правообладатель вправе (или не вправе) разрешать использование объекта ИС третьим лицам теми же способами. В первом случае лицензия простая (неисключительная), во втором – исключительная.

Пример 4

Лицензионный договор предусматривает передачу прав на использование произведения. При этом такие полномочия, как воспроизведение и распространение, были переданы по неисключительной лицензии, а право осуществлять импорт произведения – по исключительной лицензии. Соответственно, правообладатель может выдать еще сколько угодно неисключительных лицензий на воспроизведение и распространение произведения, но его импорт сможет осуществлять только обладатель исключительной лицензии.

Допустим, выдана исключительная лицензия, согласно которой лицензиат начал использовать объект ИС. Сохраняется ли за правообладателем право использовать тот же объект и теми же способами? Специалисты в области ИС разделились в своих мнениях по этому вопросу на два лагеря. Одни считали, что правообладатель может это делать, другие, соответственно, что не может. Точка в данном споре была поставлена в постановлении Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 26.03.2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

В частности, в п. 14 постановления отмечается, что лицензионный договор (независимо от вида такого договора) предполагает сохранение за правообладателем права самому использовать соответствующий объект ИС. Вместе с тем договором об исключительной лицензии может быть специально предусмотрено, что такое право за правообладателем не сохраняется.

В качестве своеобразного вида лицензионных договоров, характерных для объектов авторского права, является уже упомянутый издательский лицензионный договор (ст. 1287 ГК РФ). По этому договору издателю (лицензиару) предоставляется право использования произведения и, что важно, на него возлагается обязанность издать это произведение.

Свои особенности есть и у лицензионных договоров в отношении программ для ЭВМ и баз данных. Так, лицензионный договор может быть заключен путем присоединения каждого пользователя к лицензионному договору, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре или на упаковке этого экземпляра. Начало использования программы для ЭВМ или базы данных означает согласие пользователя на условия лицензионного договора.

Исполнение лицензионного договора

Недостаточно только заключить лицензионный договор, необходимо его правильно исполнить. Так, ряд требований к исполнению лицензионного договора предусматривает статья 1237 ГК РФ.

Лицензиат обязан представлять правообладателю отчеты об использовании объектов ИС (в самом договоре можно предусмотреть иное). Если в договор такая обязанность включена, но условия о сроке и порядке предоставления отчетов отсутствуют, лицензиат обязан представлять отчеты по требованию правообладателя.

Данная обязанность возлагается на лицензиата с учетом того, что правообладатель заинтересован в надлежащем использовании объектов ИС, поскольку действия лицензиара могут нанести вред как деловой репутации правообладателя, так и его имущественным интересам. С помощью своевременных отчетов правообладатель сможет проконтролировать действия лицензиата. Кроме того, подобный контроль осуществляется и для обеспечения права правообладателя на получение вознаграждения по лицензионному договору.

Пример 5

В лицензионный договор об издании и распространении книги правообладателя было включено условие, согласно которому правообладатель имеет право на получение более высокого процента от продаж, если количество проданных экземпляров превысит 8000

штук. Наличие отчета позволит проконтролировать соблюдение лицензиатом данного условия.

Что касается обязанностей правообладателя (лицензиара), то в течение срока действия лицензионного договора он обязан воздерживаться от каких-либо действий, способных затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования объекта ИС в пределах, установленных договором.

Статья 1237 ГК РФ содержит ряд специальных норм, направленных на защиту правообладателей произведений науки, литературы или искусства, и правообладателей смежных прав в случае нарушений лицензионного договора. Так, при неисполнении лицензиатом обязанности выплатить вознаграждение по лицензионному договору указанные правообладатели могут в одностороннем порядке отказаться от лицензионного договора и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением такого договора.

Можно ли заключить договор об отчуждении исключительного права, если заключен лицензионный договор? Даже если заключен лицензионный договор, правообладатель вправе заключить с третьим лицом договор об отчуждении исключительного права, т.е. уступить это право другому лицу. Согласие лицензиата не требуется. В данном случае просто произойдет замена правообладателя (лицензиара), но все условия заключенного ранее лицензионного договора сохраняются (п. 7 ст. 1235 ГК РФ).

При этом правообладатель должен уведомить лицензиата о заключении такого договора, поскольку если лицензиат не был в письменной форме уведомлен о состоявшемся переходе прав к другому лицу, то риск вызванных неблагоприятных последствий несет новый правообладатель. Например, лицензиат не знал о смене правообладателя и не предоставил отчет новому правообладателю. В данной ситуации действия лицензиата будут признаны правомерными.

При использовании объектов патентного права и селекционных достижений, охраняемых патентом допускается предоставление

открытой лицензии, в силу которой любое лицо вправе использовать соответствующий результат интеллектуального творчества на условиях, установленных патентообладателем (ст. 1368 и 1429 ГК).

Сублицензионный договор

Допустим, был заключен лицензионный договор. Может ли лицензиат заключить еще один лицензионный договор и предоставить право использования объекта ИС третьему лицу? Статья 1238 ГК РФ подтверждает, что это возможно, и называет такой договор сублицензионным (соответственно, третье лицо будет называться сублицензиатом).

В целом, к сублицензионному договору применяются правила ГК РФ о лицензионном договоре с учетом следующих особенностей.

Заключение сублицензионного договора возможно только с письменного согласия правообладателя (лицензиара). Возможность выдачи сублицензии можно предусмотреть в лицензионном договоре (равно как и запрет на выдачу). При этом сублицензиату могут быть предоставлены права использования объекта ИС только в пределах тех прав и способов, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Срок сублицензионного договора может быть менее срока лицензионного договора или быть равным ему. Если срок превышает период действия лицензионного договора, сублицензионный договор считается заключенным на срок действия лицензионного договора.

Ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат, если лицензионным договором не предусмотрено иное.

Принудительная лицензия

В ряде случаев, прямо предусмотренных ГК РФ, в судебном порядке по требованию заинтересованного лица ему может быть

предоставлено право использования объекта ИС, исключительное право на которое принадлежит другому лицу (принудительная лицензия). Право использования предоставляется на условиях, которые должны быть указаны в решении суда (ст. 1239 ГК РФ).

Принудительная лицензия может иметь место только в отношении определенных результатов интеллектуальной деятельности, но не средств индивидуализации. При этом подразумевается, что лицензия в данном случае простая (неисключительная), т.е. правообладатель вправе предоставлять право использования и заключать договоры с иными лицами.

Случаи предоставления принудительной лицензии указаны в статьях 1298, 1362, 1405, 1423 ГК РФ. Например, если изобретение, полезная модель или промышленный образец не используются либо недостаточно используются патентообладателем в течение сроков, предусмотренных законом, и это приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров, работ или услуг на рынке, неисключительная лицензия может быть принудительно получена любым лицом, желающим и готовым использовать такой объект (п. 1 ст. 1362).

Иные способы распоряжения исключительным правом

Вариант первый: заключение других видов договоров

Рассмотренные выше договоры являются самыми распространенными способами распоряжения исключительным правом. Однако существуют и другие договоры, предусматривающие переход исключительного права. Например, договор залога исключительных прав (п. 5 ст. 1233 ГК РФ), договор, заключаемый на основании открытой лицензии (ст. 1368 ГК РФ), договор заказа на создание объекта ИС (ст. 1288–1290, 1296, 1372, 1431 ГК РФ).

Вариант второй: переход исключительного права без договора

В ряде случаев переход исключительного права к другим лицам возможен и без заключения договора с правообладателем. Такой переход происходит автоматически и вознаграждение правообладателю не выплачивается.

В частности, согласно статье 1241 ГК РФ такой переход допускается:

1. В порядке универсального правопреемства.

Универсальное правопреемство имеет место в следующих случаях:

- а) наследование после смерти гражданина-правообладателя,
- б) реорганизация юридического лица. Согласно статье 57 ГК РФ реорганизация юридического лица может осуществляться в виде слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования.

2. При обращении взыскания на имущество правообладателя. При обращении взыскания на имущество правообладателя бездоговорный переход исключительных прав возможен в связи с тем, что исключительное (оно же имущественное) право является составной частью этого имущества. Требования, в соответствии с которыми должно осуществляться взыскание, содержит Федеральный закон от 21.07.1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве». Как предусматривает статья 46 данного Закона, обращение взыскания на имущество должника состоит из ареста имущества (описи), изъятия, принудительной лицензии. Порядок исполнительных действий зависит от категории должника (юридическое или физическое лицо).

3. В иных случаях, предусмотренных законом. Примером таких случаев может служить норма о передаче технологий (ст. 1547 ГК РФ).

Лекция 6. Коллективное управление авторскими правами

Управление авторскими и смежными правами на коллективной основе в российском законодательстве появилось сравнительно недавно.

Такие организации создавались непосредственно обладателями авторских и смежных прав и действовали в пределах, полученных от них полномочий на основе устава, который утверждался в установленном законом порядке. Допускалось создание либо отдельных организаций по различным правам и различным категориям обладателей прав, либо организаций, управляющих разными правами в интересах разных категорий обладателей прав, либо одной организации, одновременно управляющей авторскими и смежными правами.

До 1993 года законодательство не предусматривало создания подобных организаций. Регистрация публично исполняемых произведений, сбор и выплата гонорара за их использование осуществлялись Всесоюзным агентством по авторским правам (ВААП). В 1991 году ВААП было трансформировано в Государственное агентство по авторским и смежным правам (ГААСП), а в 1992 г. в соответствии с Указом Президента РФ от 24 февраля 1992 г. N 184 "О Российском агентстве интеллектуальной собственности при Президенте Российской Федерации (РАИС)" - в Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС).

В связи с принятием Закона об авторских правах и созданием российскими авторами организации по управлению их имущественными правами на коллективной основе - Российского авторского общества (РАО) Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС) было упразднено.

РАО стало правопреемником РАИС в отношении имущества и внебюджетных финансовых средств на всех рублевых и валютных

счетах, а также, с согласия сторон, по договорам, заключенным. РАО обеспечивает имущественные интересы российских и зарубежных авторов и их правопреемников (сбор, распределение и выплата авторского вознаграждения), а также их неимущественные права (право на имя, право на неприкосновенность произведения и т.д.). У РАО есть региональные филиалы с центрами в Санкт-Петербурге, Новосибирске, Екатеринбурге, Волгограде, Ростове-на-Дону, Хабаровске, Воронеже, Самаре, Краснодаре, Казани, Уфе, Нижнем Новгороде, а также представители в автономных республиках, краях, областях и крупных городах России.

Полномочия на коллективное управление РАО передаются как авторами, так и их правопреемниками (драматурги, композиторы, писатели, поэты, художники, хореографы и другие категории авторов).

РАО заключает договоры о возмездном представительстве интересов с авторско-правовыми иностранными организациями, объединяющими авторов и их правопреемников.

Согласно ст. 1242 ГК РФ обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (далее также - организации). Такие организации создаются в двух случаях:

- когда осуществление прав в индивидуальном порядке затруднено (например, при публичном исполнении, в том числе на радио и телевидении, воспроизведении произведения путем механической, магнитной и иной записи, репродуцировании и в других случаях);

- когда ГК РФ допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия их обладателей, но с выплатой им вознаграждения. Например, ст. 1326 ГК РФ допускает публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, а также ее сообщение в эфир или по кабелю без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и обладателя

исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, но с выплатой им вознаграждения.

Основанием полномочий организации является договор о передаче полномочий по управлению правами. Он заключается с правообладателем в письменной форме. Исключением из этого правила является случай, предусмотренный абз. 1 п. 3 ст. 1244 Кодекса, согласно которому аккредитованная организация вправе осуществлять управление правами и сбор вознаграждения для тех правообладателей, с которыми у нее такие договоры не заключены.

Следовательно, указанный договор может быть заключен с правообладателями, являющимися членами такой организации, и с правообладателями, не являющимися ее членами. При этом организация по управлению правами на коллективной основе обязана принять на себя управление этими правами, если управление такой категорией прав относится к ее уставной деятельности. Основанием полномочий организации по управлению правами на коллективной основе может быть также договор с другой организацией, в том числе иностранной, управляющей правами на коллективной основе.

Организации по управлению правами на коллективной основе не вправе использовать объекты авторских и смежных прав, исключительные права на которые переданы им в управление.

Организации вправе от имени правообладателей или от своего имени:

- предъявлять требования в суде;
- совершать иные юридические действия, необходимые для защиты прав, переданных им в управление на коллективной основе.

Аккредитованная организация также вправе от имени неопределенного круга правообладателей предъявлять требования в суде, необходимые для защиты прав, управление которыми осуществляет такая организация.

Авторское право и патентование

Организация по управлению правами на коллективной основе производит распределение вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав между правообладателями и осуществляет его выплату (п. 4 ст. 1243 ГК РФ). При этом из вознаграждения могут удерживаться:

- суммы на покрытие необходимых расходов по сбору, распределению и выплате такого вознаграждения;
- суммы, которые направляются в специальные фонды, создаваемые организацией с согласия и в интересах представляемых ею правообладателей.

Распределение вознаграждения и его выплата должны производиться:

- регулярно в сроки, предусмотренные уставом организации по управлению правами на коллективной основе;
- пропорционально фактическому использованию соответствующих объектов авторских и смежных прав.

Фактическое использование соответствующих объектов определяется на основе сведений и документов, получаемых от пользователей, а также других данных об использовании объектов авторских и смежных прав, в том числе сведений статистического характера.

Одновременно с выплатой вознаграждения организация по управлению правами на коллективной основе обязана представить правообладателю отчет, содержащий сведения об использовании его прав, в том числе о размере собранного вознаграждения и об удержанных из него суммах.

Организация по управлению правами на коллективной основе может получить государственную аккредитацию на осуществление деятельности в следующих сферах коллективного управления:

- 1) управление исключительными правами на обнародованные музыкальные произведения (с текстом или без текста) и отрывки

Авторское право и патентование

музыкально-драматических произведений в отношении их публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции;

2) осуществление прав композиторов, являющихся авторами музыкальных произведений (с текстом или без текста), использованных в аудиовизуальном произведении, на получение вознаграждения за публичное исполнение или сообщение в эфир или по кабелю такого аудиовизуального произведения;

3) управление правом следования в отношении произведения изобразительного искусства, а также авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений;

4) осуществление прав авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений на получение вознаграждения за воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях;

5) осуществление прав исполнителей на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях;

6) осуществление прав изготовителей фонограмм на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях).

Лекция 7. Смежные права

В соответствии со ст. 1304 ГК РФ смежными правами являются интеллектуальные права:

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

К смежным правам относится исключительное право, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права.

Объектами смежных прав являются:

- исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров- постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;
- фонограммы, то есть любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;
- сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией;
- базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;
- произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Авторское право и патентование

Как и в отношении авторских прав, для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также иной обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре.

Знак охраны смежных прав состоит из трех элементов:

- латинской буквы "P" в окружности;
- имени или наименования обладателя исключительного права;
- года первого опубликования фонограммы.

При этом под экземпляром фонограммы понимается ее копия на любом материальном носителе, изготовленная непосредственно или косвенно с фонограммы и включающая все звуки или часть звуков либо их отображения, зафиксированные в этой фонограмме. Под отображением звуков понимается их представление в цифровой форме, для преобразования которой в форму, воспринимаемую слухом, требуется использование соответствующих технических средств.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также иной обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение вправе самостоятельно распоряжаться своими интеллектуальными правами.

Согласно ст. 1313 ГК РФ исполнителем (автором исполнения) признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение:

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

Авторское право и патентование

- режиссер-постановщик спектакля (лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления);
- дирижер.

Исполнителю как субъекту смежных прав принадлежат:

- исключительное право на исполнение;
- право авторства - право признаваться автором исполнения;
- право на имя - право на указание своего имени или псевдонима на экземплярах фонограммы и в иных случаях использования исполнения, а в случае, предусмотренном п. 1 ст. 1314 ГК РФ, право на указание наименования коллектива исполнителей, кроме случаев, когда характер использования произведения 14 исключает возможность указания имени исполнителя или наименования коллектива исполнителей;
- право на неприкосновенность исполнения - право на защиту исполнения от всякого искажения, то есть от внесения в запись, в сообщение в эфир или по кабелю изменений, приводящих к извращению смысла или к нарушению целостности восприятия исполнения.

Что касается первого из указанных прав - исключительного права на исполнение, то в п. 2 ст. 1317 ГК РФ содержится перечень способов использования исполнения, который не является исчерпывающим. Так, использованием исполнения считается:

- сообщение в эфир, т.е. сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением кабельного телевидения.

Под сообщением понимается любое действие, посредством которого исполнение становится доступным для слухового и/или

зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой.

При сообщении исполнения в эфир через спутник под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых исполнение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой;

- сообщение по кабелю, то есть сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции);

- запись исполнения, то есть фиксация звуков и/или изображения или их отображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение;

- воспроизведение записи исполнения, то есть изготовление одного и более экземпляра фонограммы либо ее части.

Запись исполнения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случаев, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение исполнения до всеобщего сведения;

- распространение записи исполнения путем продажи или иного отчуждения ее оригинала или экземпляров, представляющих собой копии такой записи на любом материальном носителе - действие, осуществляемое в отношении записи исполнения и предусмотренное пунктами 1 и 2 ч. 2 ст. 1317;

- доведение записи исполнения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к записи исполнения

Авторское право и патентование

из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения);

- публичное исполнение записи исполнения, т.е. любое сообщение записи с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается запись в месте ее сообщения или в другом месте одновременно с ее сообщением;

- прокат оригинала или экземпляров записи исполнения.

Исключительное право на исполнение не распространяется на воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю и публичное исполнение записи исполнения в случаях, когда:

- такая запись была произведена с согласия исполнителя;
- ее воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю либо публичное исполнение осуществляется в тех же целях, для которых было получено согласие исполнителя при записи исполнения.

При заключении с исполнителем договора о создании аудиовизуального произведения согласие исполнителя на использование исполнения в составе аудиовизуального произведения предполагается. Согласие исполнителя на отдельное использование звука или изображения, зафиксированных в аудиовизуальном произведении, должно быть прямо выражено в договоре.

Лекция 8. Защита авторских и смежных прав

ФОРМЫ ЗАЩИТЫ

Защита авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т.е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты. Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты — юрисдикционную и неюрисдикционную. Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных авторских и смежных прав. Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, например, в суд, в третейский суд, в вышестоящий орган и т. п., которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий и специальный порядки защиты нарушенных авторских и смежных прав. По общему правилу, защита авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в судебном порядке. Основная масса авторско-правовых споров рассматривается районными, городскими, областными и иными судами общей компетенции. Если обоими участниками спорного правоотношения являются юридические лица, возникший между ними спор относится к подведомственности арбитражного суда. По соглашению участников авторского правоотношения спор между ними может быть передан на разрешение третейского суда. В качестве средства судебной защиты авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов выступает иск, т. е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей

на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. Судебный, или, как его еще называют, исковой порядок защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые прямо указаны в законе.

Если авторское и смежное право нарушено или оспорено, суд обязан принять и рассмотреть по существу исковое заявление. Так, народный судья Октябрьского района г. Ростова – на - Дону отказал Н. в приеме искового заявления об устранении нарушений его авторских прав, сославшись на то, что авторское правомочие, в частности право на неприкосновенность, не было нарушено, а вопросы, связанные с определением тиража издания и его качества, суду не подведомственны. Президиум Ростовского областного суда удовлетворил протест заместителя председателя Верховного Суда РСФСР об отмене судебных постановлений и о направлении дела на новое рассмотрение. При этом было указано, что Н. ссылался в своем иске на сокращение текста книги, что является нарушением авторских прав. Данный вопрос не может быть разрешен судьей единолично при приеме искового заявления, без рассмотрения дела в судебном заседании.

По общему правилу, иск заявляется по месту нахождения ответчика (ст. 28 Гражданско-процессуального кодекса РФ), однако по соглашению сторон территориальная подсудность дела может быть изменена (ст. 32 Гражданско-процессуального кодекса РФ).

На требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных авторских прав, не распространяется действие исковой давности. Иски, связанные с нарушением имущественных прав и интересов, могут быть заявлены в течение трех лет со дня, когда истец узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Далее рассмотрим неюрисдикционную форму защиты авторских прав.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими

самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. Разумеется, в данном случае имеются в виду лишь законные средства защиты, которые следует отличать от произвольных самоуправных действий, запрещенных законодательством. Типичным примером таких допускаемых законом средств самозащиты выступают в гражданском праве действия, совершаемые в порядке необходимой обороны и крайней необходимости. В рассматриваемой области спектр неюрисдикционных мер защиты достаточно узок и по сути дела сводится к возможности отказа совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента, например, отказаться от внесения в производство изменений и дополнений, не предусмотренных авторским договором, либо к отказу от исполнения договора в целом, например, в случае его недействительности.

Наибольшую практическую значимость и эффективность среди названных форм и видов защиты имеет гражданско - правовая защита авторских и смежных прав, реализуемая в рамках юрисдикционной формы. Она обеспечивается применением предусмотренных законом способов защиты.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ СПОСОБ ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ

Общие положения

Еще раз обозначим, что под способами защиты авторских и смежных прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя. Новое авторское законодательство предоставляет потерпевшим достаточно широкий спектр способов защиты, ряд из которых предусмотрен законодательством впервые.

Авторское право и патентование

Прежний ГК РСФСР в ст. 6 содержал следующий ряд способов защиты гражданских прав:

- 1) признание этих прав;
- 2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право;
- 3) присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- 4) прекращение или изменение правоотношения;
- 5) взыскание с нарушителя убытков, а в случаях предусмотренных законодательством, - неустойки (штраф, пени) и др.

Перечень способов защиты гражданских прав по действующему ГК РФ существенно обогащен, что видно из текста ст. 12, согласно которой их защита осуществляется путем:

- 1) признания прав;
- 2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, создающих угрозу его нарушению;
- 3) признание оспоримой сделки недействительной и применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- 4) признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- 5) самозащиты права;
- 6) присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- 7) возмещения убытков;
- 8) взыскания неустойки;
- 9) компенсации морального вреда;
- 10) прекращения или изменения правоотношения;
- 11) неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- 12) иными способами, предусмотренными законом.

Если же следовать ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», то обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя:

- 1) признания прав;

Авторское право и патентование

- 2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- 3) прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушению;
- 4) возмещения убытков;
- 5) взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав;
- 6) выплаты компенсации в определенных законом пределах.

Указанные способы защиты не исчерпывают собой всех возможных мер, к которым может прибегнуть потерпевший для защиты своих авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов. Авторские и смежные права по своей природе являются субъективными гражданскими правами, и поэтому их защита может осуществляться с помощью всех тех способов, которые применяются для защиты субъективных гражданских прав. В числе таких способов можно назвать требования о прекращении или изменении правоотношения, о признании недействительным не соответствующего законодательству ненормативного акта органа государственного управления или местного органа государственной власти, о возмещении морального вреда и некоторые другие.

Следует учитывать, что помимо способов защиты авторских и смежных прав в их точном смысле действующее авторское законодательство предусматривает возможность применения к нарушителям некоторых дополнительных санкций. Так, согласно п. 2 ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» помимо возмещения убытков, взыскания незаконного дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд или арбитражный суд за нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере 10% от суммы, присужденной судом в пользу истца. При этом сумма штрафов направляется в установленном законодательством порядке в соответствующие бюджеты. Контрфактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат обязательной конфискации по решению суда или судьи единолично, а также по решению арбитражного суда. Конфискованные контрфактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их

передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. Кроме того, суд или судья единолично, а также арбитражный суд могут вынести решение о конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм.

Указанные санкции носят административный, а не гражданско-правовой характер и гражданско-правовыми способами защиты авторских и смежных прав в строгом смысле не являются. Однако их введение в авторское законодательство является абсолютно оправданной мерой, хотя и несколько запоздалой.

Как правило, обладатель нарушенного авторского права может воспользоваться не любым, а вполне конкретным способом защиты своего права. Зачастую способ защиты нарушенного права либо прямо определен специальной нормой закона, либо вытекает из характера совершенного правонарушения. Так, например, если при опубликовании произведения искажено имя его автора, он может требовать лишь внесения соответствующих исправлений. Чаще, однако, обладателю авторского права предоставляется возможность определенного выбора среди потенциальных способов защиты. Например, в случае, когда в результате нарушения авторских или смежных прав потерпевшему причинены убытки, он вправе по своему усмотрению либо потребовать их возмещения в полном объеме, либо взыскать в свою пользу доход, полученный нарушителем вследствие нарушения авторских или смежных прав, либо потребовать выплаты ему компенсации в пределах, установленных законом.

Наконец, завершая общую характеристику гражданско-правовых способов защиты авторских и смежных прав, нельзя не отметить, что новым законодательством прямо предусмотрены специальные меры, направленные на обеспечение исков по данной категории дел. Согласно ст. 50 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», суд или судья единолично, а также арбитражный суд могут вынести определение о запрещении ответчику либо лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских или смежных прав, совершать определенные

действия и (или) о наложении ареста и изъятии всех экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения. Перечень действий, которые могут быть запрещены ответчику, включает изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт и иное пользование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

Указанные меры рассматриваются в качестве дополнительных гарантий защиты интересов обладателей авторских и смежных прав, поскольку они направлены на обеспечение правильного рассмотрения дела и реального исполнения будущего судебного решения.

Рассмотрим лишь некоторые, на наш взгляд наиболее часто применяемые, гражданско-правовые способы защиты авторских прав.

1. Признание авторских прав

Обычно устанавливать авторство не приходится. Имя автора указывается на публикации, его не оспаривают. Но в случае спора о праве авторства могут возникнуть сложности с доказыванием.

Зачастую неопределенность авторского права приводит к невозможности его использования или, по крайней мере, затрудняет такое использование. Например, если произведение опубликовано автором анонимно или под вымышленным именем, может возникнуть необходимость подтверждения в судебном порядке авторства на это произведение.

Признание права как средство его защиты по самой своей сути может быть реализовано лишь в юрисдикционном порядке, но не путем совершения истцом каких-либо самостоятельных односторонних действий. Требование истца о признании права обращено не к ответчику, а к суду, который должен официально подтвердить

наличие или отсутствие у истца данного права. В большинстве случаев требование о признании авторского права является необходимой предпосылкой применения иных предусмотренных законом способов защиты. Например, чтобы взыскать убытки, связанные с незаконным использованием произведения, истец должен доказать, что он обладает авторским правом на это произведение. Так, в 1986 г. ленинградским издательством «Лениздат» был издан сборник произведений современных эстонских писателей «Вышгород—Тоомеа». Составителем сборника был К., имя которого, однако, в сборнике указано не было. Поскольку издательство отказалось выплатить К. вознаграждение, он обратился с иском в суд. Ленинградский городской суд, установив, что К. действительно является составителем сборника, иск удовлетворил. В своем решении суд обязал также издательство опубликовать в очередном номере журнала «Аврора» сведения о том, что составителем сборника является К. Однако иногда требования о признании права имеют самостоятельное значение и не поглощаются другими способами защиты.

2. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права

Данный способ защиты применяется в тех случаях, когда нарушенное авторское право в результате правонарушения не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путем устранения последствий правонарушения. Например, автор, обнаруживший, что в ходе подготовки его произведения к опубликованию или в процессе его использования в него внесены не согласованные с ним изменения, может потребовать восстановления произведения в его первоначальном виде. Так, при показе по телевидению кинофильма «А зори здесь тихие» из него без согласования с создателями фильма была вырезана одна из сцен. Авторы фильма заявили по этому поводу свой протест. По их требованию целостность произведения была восстановлена, и фильм был показан по телевидению в своем первоначальном виде. В другом деле, возникшем в связи с искажением сценария фильма «Незнакомка», по требованию автора сценария его право на

неприкосновенность произведения было восстановлено путем пересъемки ряда сцен фильма.

В тех случаях, когда произведение уже обнародовано и стало известно неопределенному кругу лиц, восстановить нарушенные авторские права в полном объеме уже практически невозможно. Для защиты своих нарушенных интересов и частичного восстановления прав автор может потребовать публикации сведений о допущенном нарушении.

Восстановление нарушенных прав автора может быть достигнуто и иными способами, удовлетворяющими интересы потерпевшего. Так, например, в издательстве «Судостроение» готовился к выпуску в свет учебник, одним из авторов которого являлся С. При чтении корректуры автор обнаружил, что при редактировании учебника в него были внесены не согласованные с ним изменения и сокращения. Предложенная автором правка корректуры с целью хотя бы частично восстановить текст издательством была отвергнута. Автор предложил издательству либо внести в произведение соответствующие исправления, либо поместить в предисловии учебника сообщение о том, что в текст без согласования с автором были внесены изменения, которые ухудшили учебно-методические качества учебника. Издательство согласилось со вторым требованием автора и дополнило предисловие соответствующим извещением.

3. Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения

Как и признание права, данный способ защиты может применяться в сочетании с другими способами защиты, например взысканием убытков, или иметь самостоятельное значение. Например, в случае бездоговорного использования произведения его автор может потребовать как запрещения его дальнейшего использования, так и возмещения убытков, которые он понес в связи с таким использованием. Однако интерес автора может выражаться и в том, чтобы лишь прекратить (пресечь) нарушение его права на будущее время или устранить угрозу его нарушения. Так, писатель Б.

потребовал прекращения использования отрывков из его произведения «В августе сорок четвертого» для чтения с эстрады. Свое требование автор обосновал тем, что читались произвольно взятые из произведения фрагменты детективного плана, не связанные с основным содержанием романа и его идейно-художественной направленностью. Специальным указанием Министерства культуры РФ было запрещено использовать роман Б. для публичного чтения с эстрады. Типичными примерами реализации данного способа защиты в рассматриваемой сфере являются наложение запрета на выпуск произведения в свет, запрещение дальнейшего распространения произведения, запрет на использование перевода или переработки и др.

4. Возмещение убытков, взыскание незаконно полученного дохода и выплата компенсации

Статья 49 Закона предусматривает три различные меры имущественного характера, которые могут быть применены к нарушителю авторских прав:

- 1) возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- 2) взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских прав;
- 3) выплату компенсации в сумме от 10 до 50000 минимальных размеров оплаты труда.

Эти меры применяются не в совокупности, а по отдельности. Право выбора той или иной меры принадлежит автору.

Взыскание убытков – это обычная мера гражданского права, хорошо известная практике. Что касается других двух – взыскания дохода нарушителя и выплаты компенсации, – то они новы и необычны, причем не только для авторского права, но и для гражданского права в целом.

Поскольку обе эти новые меры ответственности нарушителя авторских прав относятся к числу гражданско–правовых санкций, они

должны выполнять компенсационную функцию, т. е. призваны обеспечить возмещение понесенных убытков. Их роль – не в дополнительном наказании нарушителя, а в том, чтобы облегчить владельцу авторских прав доказывание и взыскание своих убытков.

При таком толковании становится понятной норма ст. 49 Закона, устанавливающая право автора (или иного владельца авторских прав) избрать ту или иную меру ответственности, применяемую к нарушителю, т. е. отказаться от взыскания убытков и потребовать выплаты ему доходов или законной компенсации. Эти меры должны рассматриваться судом (арбитражным судом) как эквивалент убытков. Но если убытки должны быть строго и документально доказаны, то доходы нарушителя или законная компенсация могут быть взысканы с нарушителя, даже если потерпевший не докажет своих убытков. Сами убытки должны быть: суд (арбитражный суд) условно оценивает размер, а затем применяет меру ответственности, соотносясь с понесенным истцом ущербом.

Связь между убытками и новыми мерами ответственности уже проявляется в судебной практике. Так, в одном судебном споре автор, произведения которого были изданы без договора (в фотоальбоме, изданном тиражом в 30 тысяч экземпляров), вначале предъявил иск на сумму 42 млн. руб. (50 000 мин. заработных плат), а затем изменил цену иска и потребовал выплаты ему 10% от продажной цены тиража (что, по его мнению, составляет 30 млн. руб.).

Поскольку при договорном использовании произведения выплата 10% от продажной цены книги вполне возможна, такое изменение исковых требований выглядит вполне логично. более того, даже если бы автор не изменил своих первоначальных требований, суд при определении размера законной компенсации должен был учесть, очевидно, те суммы, которые автор мог получить при договорном использовании произведения.

Закон гласит, что размер законной компенсации должен определяться «по усмотрению суда или арбитражного суда».

Представляется, что это «усмотрение» как раз и должно заключаться в оценке условных убытков, понесенных потерпевшим.

Теперь рассмотрим, что понимает Закон под «взыскание доходов, полученных нарушителем» и каким образом эта мера применяется на практике.

Закон (ст. 49) устанавливает, что владелец авторских прав может взыскать доход, полученный нарушителем вследствие нарушения им авторского права. При этом речь идет не о прибыли, полученной нарушителем, а именно о его доходах (поступивших без учета расходов).

На практике применение этой нормы вызывает трудности, поскольку нарушающие авторские права экземпляры (контрафактные экземпляры) обычно включают несколько произведений, причем некоторые из них используются на законном основании. Так, в одном судебном деле контрафактные экземпляры книги включали: оригинальное произведение в переводе, перевод, оформление обложки. Издательство на законном основании использовало оригинал произведения и оформление обложки, но нарушило авторские права переводчика. Очевидно, что последний в этом случае не может требовать выплаты ему 100% доход, полученного от продажи книги. Конкретный процент дохода, причитающийся переводчику, в данном случае может быть определен только экспертным путем.

5. Прекращение или изменение правоотношения

Данный способ защиты субъективных авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов в рассматриваемой области, особенно в договорной сфере, находит достаточно широкое применение. Так, например, в целом ряде случаев авторский договор может быть прекращен досрочно по требованию автора или заказчика в связи с нарушением условий договора другой стороной; конкретные авторские договоры могут предусматривать случаи, когда условия договора подлежат изменению по требованию одного из контрагентов и т. п. Чаще всего указанный способ защиты реализуется в юрисдикционном

порядке, так как связан с принудительным прекращением или изменением правоотношения, но в принципе не исключается и его самостоятельное применение потерпевшим. Важно, однако, чтобы возможность прекращения или изменения правоотношений была прямо предусмотрена законом или договором.

Прекращение (изменение) правоотношения как способ защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов может применяться в связи как с виновными, так и с невиновными действиями нарушителя. Например, если прекращение авторского договора по инициативе заказчика из-за недобросовестности автора прямо связано с виновными противоправными действиями последнего, то допущенная им просрочка как основание прекращения договора может быть и невиновной. Как правило, реализация рассматриваемого способа защиты прекращает (изменяет) права и обязанности участников авторских правоотношений на будущее время. Иногда, однако, возникшее правоотношение может быть признано недействительным с самого начала. Например, если при заключении авторского договора допущены серьезные нарушения действующего законодательства, данный договор признается недействительным с момента его заключения. В этом смысле решение суда о признании авторского договора недействительным приобретает обратную силу. Так, К. заключил договор с переводчиком Б. о переводе его романа, написанного на русском языке, на грузинский язык. Автор романа обязался выплатить переводчику по 100 руб. за авторский лист, за второе издание — 60% от этой суммы и т. д. Перевод романа был выполнен и сдан в издательство как оригинальное произведение, написанное на грузинском языке, без указания имени переводчика. Поскольку автор романа отказался рассчитаться с переводчиком за второе издание, тот заявил о нарушении своих авторских прав. Данный договор был признан недействительным, так как он грубо нарушал авторские права переводчика, а также обязанности, вытекающие из договора, заключенного автором с издательством.

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ

Законодательство России, как и многих других государств, наряду с мерами гражданско-правовой защиты авторских прав устанавливает уголовную ответственность за нарушение авторских и смежных прав. В соответствии с УК незаконное использование объектов авторского права, а равно присвоение авторства, если эти действия причинили крупный ущерб, признаются уголовным преступлением. Объектом данного преступления являются охраняемые законом авторские и смежные с ними права, как составная часть гарантированной ст. 44 Конституции РФ свободы литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Конституция РФ предусматривает защиту законом интеллектуальной собственности. Статья 146 (а также 147) УК устанавливает такую защиту, выступающую важной гарантией указанных прав.

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит из:

а) двух альтернативных деяний:

1) незаконного использования объектов авторского права или смежных прав или

2) присвоения авторства;

б) крупного ущерба;

в) причинной связи между указанными деяниями и ущербом.

Состав данного преступления имеет материальный характер, т. е. сам факт совершения указанных выше действий еще не включает в себе состава окончательного преступления. Лишь при действительном причинении этими действиями крупного ущерба преступление считается совершенным. Поэтому противоправные действия, которые еще не привели к крупному ущербу, но могли его вызвать, образуют покушение на преступление. Те же действия, которые не привели и не могли привести к крупному ущербу, уголовным преступлением не признаются.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 146 УК РФ, характеризуется прямым умыслом или косвенным умыслом. Виновный осознает, что незаконно использует объекты авторского или смежных прав либо присваивает авторство, предвидит, что этим причинит крупный ущерб потерпевшему, и желает его причинить или сознательно его допускает, либо безразлично относится к его наступлению.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления помимо умысла характеризуется определенными мотивами и целями. Наиболее типичными мотивами его совершения являются корысть и честолюбие. Цели в большинстве случаев совпадают с мотивами, хотя иногда приобретают и самостоятельное значение. Так, плагиат может быть совершен с целью вступления в творческий союз, занятия определенной должности, защиты диссертации и т. п.

Уголовную ответственность за нарушение авторских или смежных прав несут лица, достигшие 16 лет.

Возбуждение и рассмотрение в суде дел о нарушении авторских прав имеет ряд важных процессуальных особенностей. Прежде всего, они являются делами, так называемого, частного обвинения, т.е. делами, которые возбуждаются не иначе, как по желанию потерпевшего. Правда, в исключительных случаях, если дело о каком-либо преступлении имеет особое общественное значение или если потерпевший в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам не в состоянии защитить свои права и законные интересы, прокурор вправе возбудить такое дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. Для возбуждения дела потерпевший должен подать жалобу в суд, указав в ней, когда, кем и где совершено противоправное деяние, в чем конкретно оно выразилось и чем подтверждается просьба потерпевшего о привлечении нарушителя к уголовной ответственности. Суд не вправе оставить без разрешения жалобу потерпевшего по мотивам малозначительности, отсутствия доказательств и т. п. Отказ в возбуждении уголовного дела по жалобе потерпевшего во всех случаях должен быть процессуально

оформлен постановлением судьи и с изложением в нем мотивов принятого решения.

Дела о нарушении авторских прав не подлежат прекращению в случае примирения потерпевшего и обвиняемого, что в целом не характерно для дел частного обвинения. Производство по этим делам ведется в общем порядке, т.е. с проведением предварительного расследования, которое производится органами прокуратуры.

Если нарушение авторских прав совершено впервые, если характер деяния и данные о личности правонарушителя свидетельствуют о возможности его исправления и перевоспитания без применения уголовного наказания, суд может вынести определение о прекращении уголовного дела с передачей материалов на рассмотрение товарищеского суда.

В реальной жизни меры уголовной ответственности за нарушение авторских прав реализуются на практике крайне редко.

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И ОХРАНА ПРОИЗВЕДЕНИЙ РОССИЙСКИХ АВТОРОВ ЗА РУБЕЖОМ

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

которого будет использоваться произведение, взаимные обязательства в области авторского права.

Если таких обязательств не существует, определенные гарантии соблюдения авторских прав могут быть обеспечены лишь конкретным авторским договором. Однако, в случае обязанности перед автором будут нести только его контрагент по договору. Третьи лица, как правило, могут свободно использовать произведение, если только авторское законодательство соответствующей страны не гарантирует охрану всех без исключения произведений.

Когда права российских авторов признаются на территории иностранного государства, объем субъективных прав авторов определяется не российским законодательством, а законами данного иностранного государства и правилами международных договоров. И Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1883 г. (в редакции 1971 г.), и Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г. (в редакции 1971 г.) исходят из принципа национального режима, в соответствии с которым иностранным авторам – гражданам государств, которые участвуют в указанных Конвенциях, предоставляется такой же объем прав, какой признается за авторами – гражданами соответствующего государства. В разных странах объем и содержание этих прав не совпадают. Правда для стран, участвующих в Бернской или Всемирной конвенции (в редакции 1971 г.), эти различия не столь существенны, так как само участие государства в одной из этих Конвенций означает необходимость закрепления во внутреннем законодательстве определенного минимального уровня авторских прав.

Охрана произведений российских авторов в странах ближнего зарубежья обеспечивается на основе Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав от 24 сентября 1993 г. В соответствии с названным Соглашением государства – участники приняли на себя обязательство обеспечить на своих территориях выполнение международных обязательств, вытекающих из участия бывшего СССР во Всемирной конвенции об авторском праве (в редакции 1952 г.), исходя из того, что дата вступления в силу указанной Конвенции для бывшего СССР (27 мая 1973 г.) является

датой, с которой каждое государство – участник считает себя связанным ее положениями. В тех независимых государствах, которые присоединились к Бернской конвенции, охрана прав российских авторов обеспечивается этой Конвенцией.

Лекция 9. Правовое регулирование авторских правоотношений, осложненных иностранным элементом

Специфика авторского права в международном частном праве

Авторское право можно определить как совокупность правовых норм, регулирующих порядок использования произведений литературы, науки и искусства. Объектами авторского права являются произведения литературы, науки и искусства, компьютерные программы и базы данных. Кроме того, в перечень объектов авторского права включаются так называемые «смежные права» (родственные, аналогичные) – права артистов-исполнителей, производителей фонограмм, вещательных организаций. Авторское право, возникшее на территории одного государства в соответствии с его законодательством, отличается строго территориальным характером. Оно действует только в пределах данного государства и не действует за пределами его юрисдикции. В этом с точки зрения МЧП заключается основное отличие авторского права от других видов гражданских прав.

Если, например, литературное произведение, изданное в одном государстве, переиздается в другом без согласия автора, считается, что автор не вправе заявлять претензии по поводу нарушения своего субъективного права. Переиздание произведения за границей не нарушает субъективных прав автора, поскольку эти права имеют строго территориальные рамки. Для того чтобы субъективные авторские права, возникшие по закону одного государства, получили признание и защиту на территории других государств, необходимо

заклучение международного соглашения о взаимном признании и защите авторских прав. Только такие соглашения являются основой для признания иностранного авторского права. При этом нужно иметь в виду, что такие соглашения обеспечивают только признание и защиту субъективных авторских прав, возникших на основе иностранного закона, но не их возникновение на территории данного государства. Для того чтобы автор мог претендовать на наличие у него авторского права за границей, его произведение должно быть опубликовано в соответствующем государстве. Субъективные авторские права на территории любого государства возникают только на основе местного законодательства.

Особенности авторских прав заключаются в их делении на исключительные и неисключительные. С точки зрения МЧП особый интерес представляют исключительные авторские права: право авторства, право на имя, обнародование, отзыв произведения, защиту репутации автора, право доступа, право на перевод, распространение и воспроизведение, переработку, импорт, публичный показ и публичное исполнение, право следования. Исключительные права имеют как личный неимущественный, так и имущественный характер. Субъекты авторского права – это лица, обладающие исключительными правами на произведение, и их наследники. Субъективные авторские права можно разделить также на имущественные и личные неимущественные. Имущественные права, как правило, имеют подчиненное значение. Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Территориальный характер авторских прав предопределяет национальность произведения, которая не зависит от национальности автора, а определяется местом создания произведения. Принцип национальности произведения является одним из основных в авторском праве. По общему правилу иностранцы в сфере авторского права пользуются национальным режимом. Если произведение автора-иностранца было обнародовано на территории данного государства (и ранее не обнародовалось за границей), то за таким автором обычно признаются все те права, которые вытекают из местного законодательства. Как правило, условия предоставления

Авторское право и патентование

национального режима авторам-иностранцам содержатся и в национальном законе, и в международных соглашениях. Международные соглашения в основном предусматривают взаимное (на условиях материальной взаимности) предоставление национального режима.

Коллизионное регулирование авторских прав определяется внутренним законодательством. Право многих государств содержит коллизионные нормы, касающиеся интеллектуальной собственности. Например, Закон о международном частном праве Швейцарии 1987 г. определяет, что к правоотношениям в области интеллектуальной собственности в качестве исходного коллизионного начала применяется право того государства, где испрашивается охрана авторских прав. Данная коллизионная привязка связана с территориальным характером авторского права. Субсидиарно применяются коллизионные привязки обязательственного права (в отношении договоров о нематериальных правах) и закон суда (в соответствии с общей концепцией деликтных обязательств). В швейцарском Законе предусмотрено и применение к данным правоотношениям отс¹лок обеих степеней.

Сфера распространения авторских прав иностранцев на территории России регулируется Законом РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах». Субъективные авторские права, возникшие на основе иностранного закона, признаются и охраняются на территории РФ при наличии международного соглашения и на условиях взаимности. Специфика и условия охраны авторских прав с иностранным элементом заключаются в том, что они определяются законом того государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основой для возникновения авторского права. Признание авторских прав основано на принципе национальности произведения, но учитывается и национальность автора:

1) в отношении произведений иностранных авторов, впервые опубликованных на территории РФ, авторские права признаются за авторами-иностранцами;

Авторское право и патентование

2) авторские права российских граждан на произведения, созданные за границей, признаются за этими гражданами;

3) авторские права иностранцев на произведения, созданные за границей, признаются в Российской Федерации только при наличии международного соглашения.

В отношении произведений иностранных авторов, впервые изданных за границей, в России действуют два различных режима.

1. Охраняемые произведения – это произведения, опубликованные после 27 мая 1973 г. (дата вступления Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г. в силу для Российской Федерации); произведения, подпадающие под действие Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г., впервые опубликованные после 13 марта 1995 г. (дата вступления этой Конвенции в силу для Российской Федерации); а также произведения, подпадающие под действие двусторонних договоров РФ о взаимном признании и защите авторских прав (с Австрией, Болгарией, Венгрией, Кубой, Швецией и др.). Режим таких произведений определяется как нормами российского права, так и положениями международных соглашений. За исключением случаев, когда в международных договорах есть унифицированные материально-правовые нормы, к таким произведениям в силу принципа национального режима применяется российское законодательство об авторском праве.

2. Неохраняемые произведения – это произведения, не подпадающие под действие Всемирной и Бернской конвенций и двусторонних договоров РФ. Авторы таких произведений не вправе претендовать на уплату вознаграждения за их опубликование в России.

Двусторонние соглашения РФ о взаимном признании и защите авторских прав предусматривают взаимную охрану права интеллектуальной собственности на основе принципов взаимности и не дискриминации. Охрана прав интеллектуальной собственности основана на применении принципа материальной взаимности. Каждая

страна признает авторские права своих граждан независимо от места первого опубликования произведения и авторские права граждан третьих стран, выпущенные в свет на территории договаривающихся государств.

Правовая защита авторских и смежных прав иностранцев в Российской Федерации осуществляется в административном порядке, в порядке гражданского и уголовного судопроизводства. Возможно, привлечение нарушителя авторского права к административной ответственности. РАО представляет законные интересы авторов в государственных и иных органах. В УК предусмотрена возможность привлечения к уголовной ответственности за присвоение авторства (плагиат), незаконное воспроизведение произведений (контрафакция), распространение чужого произведения и другие виды незаконного использования объектов авторского и смежных прав.

Международная охрана авторских прав и смежных прав

Территориальный характер авторского права является серьезным препятствием для международного сотрудничества в области обмена результатами творческой деятельности. Необходимость международно-правовой защиты авторских прав и их признание на территории других государств стала очевидной более 100 лет назад. В связи с этим унификация авторского права началась уже в XIX в. В 1886 г. была принята Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (действует в редакции 1971 г.). Государства-участники основали Бернский союз для охраны прав авторов литературных и художественных произведений. Его административные функции выполняет ВОИС. Россия присоединилась к Бернской конвенции в 1995 г.

Основа Конвенции – материально-правовые нормы об охраняемых произведениях и их авторах. Коллизионное регулирование – применение права страны, где испрашивается охрана авторских прав, или закона суда.

При определении субъектов охраны в Бернской конвенции используется территориальный принцип охраны. Предпочтение имеет страна происхождения произведения (страна первого опубликования). Решающим признаком является не национальность (гражданство) автора, а национальность произведения, однако в отдельных случаях учитывается и национальность автора. Авторы из стран-членов Союза пользуются в других странах Союза (кроме страны происхождения произведения) в отношении своих произведений правами, которыми в этих странах пользуются их собственные граждане (т. е. национальным режимом), а также правами, специально оговоренными в Конвенции. Такая же охрана предоставляется авторам – гражданам государств, не входящих в Союз, если их произведения опубликованы в одной из стран Союза.

Охрана неопубликованных произведений предоставляется только гражданам государств – членов Союза. Таким образом, Конвенция определяет различные условия охраны опубликованных и неопубликованных произведений.

Максимальный срок охраны авторских прав составляет все время жизни автора и 50 лет после его смерти. Возможно увеличение сроков охраны в соответствии с национальным законодательством. В случае возникновения спора о сроках охраны применяется право государства первой публикации произведения. На переводы, фотографии, кинофильмы и другие объекты сроки охраны снижены.

Отличительные особенности Бернской конвенции – существенные ограничения свободного использования произведений, наличие ряда формальностей по регистрации произведений, обратная сила действия положений Конвенции (однако каждое государство само определяет применение на своей территории этого начала). Объекты охраны – права автора на все произведения в области литературы, науки и искусства, выраженные любым способом и в любой форме. Конвенция устанавливает примерный (не исчерпывающий) перечень видов таких произведений.

Авторское право и патентование

С точки зрения формальных условий охраны авторских прав на произведение Бернская конвенция придерживается концепции европейского права, выраженной в национальном законодательстве большинства европейских стран. Возникновение охраняемых авторских прав не связано с выполнением каких-либо формальностей. Право собственности на нематериальную вещь возникает от одного лишь факта создания произведения.

Объем авторских прав определяется законом того государства, где испрашивается охрана. В данном случае автору предоставляются национальный режим и специальные права, предусмотренные в Бернской конвенции. Объем охраняемых прав не зависит от охраны произведения в стране его происхождения. Это относится и к материальным правам, и к судебной защите. Право на судебную защиту основано на принципе национального режима.

Бернская конвенция представляет собой чрезвычайно высокий международный стандарт охраны авторских прав, поэтому ее положения оказались неприемлемыми для развивающихся государств. Таким государствам экономически невыгодно присоединение к Конвенции, поскольку для них практически недостижим такой высокий уровень охраны авторских прав на перевод и другие способы использования иностранных произведений.

В 1952 г. по инициативе ЮНЕСКО была принята Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве (действующая редакция 1971 г.), имеющая более универсальный характер, чем Бернская. Россия участвует в этой Конвенции с 1973 г. как правопреемник СССР. В преамбуле Конвенции подчеркивается, что ее цель – дополнить уже действующие нормы международного авторского права, но не заменить или нарушить их. Всемирная конвенция содержит большое количество отсылок к национальному законодательству, меньший объем материально-правовых предписаний, чем в Бернской конвенции. Для стран – участниц Всемирной конвенции нет необходимости изменять свои особые национальные системы авторского права.

Всемирная конвенция устанавливает ряд существенных льгот для развивающихся государств: выдача государством принудительных лицензий на перевод произведений в целях развития национальной науки, культуры и образования; право свободного перевода произведения по истечении 10 лет после его опубликования; свобода радио-и телепередач и свободное использование опубликованных произведений в учебных и научных целях. Нормы Конвенции не имеют обратной силы. Срок охраны авторских прав определяется законом государства, в котором испрашивается защита, но не короче продолжительности жизни автора плюс 25 лет после его смерти. Установлен также принцип сравнения сроков.

Конвенция содержит примерный перечень охраняемых объектов авторского права, полностью совпадающий с перечнем, определенным в Бернской конвенции. Всемирная конвенция вводит понятие «выпуск произведения в свет» как его воспроизведение в какой-либо материальной форме и предоставление неопределенному кругу лиц возможности ознакомления с этим произведением. Введен специальный знак охраны авторских прав (copyright) в виде символа, указания обладателей авторского права, года первого выпуска произведения.

Всемирная конвенция (как и Бернская) исходит из принципа национального режима. Объем авторских прав определяется национальным законодательством государств-участников. Всемирная конвенция устанавливает единственное специальное право автора – исключительное право автора на перевод и переиздание своего произведения. Для получения права на перевод чужого произведения создана специальная лицензионная система. Всемирная конвенция предусматривает идентичное Бернской коллизионное регулирование – применение права государства, где испрашивается защита авторских прав, или закона суда.

В 1996 г. Женевская дипломатическая конференция приняла новый универсальный договор – Договор ВОИС по авторскому праву. Этот Договор установил принципиально иной, более высокий уровень охраны объектов авторского права: правовая охрана авторских прав

прямо связана со стимулированием литературного и художественного творчества. Впервые в мировой практике указано, что охрана распространяется не только на форму выражения произведения, а на идеи и процессы; объектами охраны объявлены компьютерные программы, компиляции данных или другой информации как результаты интеллектуальной деятельности, «информация об управлении правами», приложенная к произведению. Особо подчеркивается необходимость выработки современных международных правил охраны авторских прав и сохранения баланса прав авторов и интересов общества в области доступа к информации. Договор ВОИС является своеобразным дополнением Бернской конвенции. В соответствии с Договором созданы специальная Ассамблея и Международное бюро ВОИС.

Особое место среди универсальных международных договоров занимает Мадридская конвенция об избежании двойного налогообложения выплат авторского вознаграждения 1979 г., которая предусматривает запрет двойного налогообложения как авторских, так и смежных прав.

Среди региональных соглашений о международно-правовой охране авторских прав следует отметить Межамериканскую конвенцию по охране авторских прав 1946 г., регламенты и директивы ЕС (директива Совета ЕС о правовой охране компьютерных программ 1991 г.), Соглашение стран СНГ о сотрудничестве в области охраны авторского права 1993 г.

Выделение из авторского права смежных (аналогичных, родственных, других соседствующих) прав и установление их самостоятельной защиты связано с распространением «интеллектуального пиратства» (вторичное использование произведения без согласия автора и исполнителя, незаконное копирование и реализация фонограмм). Субъектами «смежных» прав являются артисты-исполнители, производители фонограмм, вещательные организации. Основные формы охраны смежных прав – право их субъектов разрешать или запрещать вторичное воспроизведение результатов их творческой деятельности.

Международно-правовая унификация в области смежных прав – Международная (Римская) конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (основана на принципе национального режима, который предоставляется по законодательству страны, где испрашивается охрана). Римская конвенция установила минимальный уровень охраны смежных прав. Конвенция не имеет обратной силы. Минимальный срок охраны составляет 20 лет (государства вправе устанавливать более длительные сроки охраны). Все выпущенные или предназначенные для продажи экземпляры фонограмм должны иметь международный знак охраны смежных прав.

Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г. существенно обновила и дополнила Римскую конвенцию путем предоставления производителям фонограмм особого режима охраны в рамках антимонопольного законодательства и уголовно-правовой защиты. Государства – участники Женевской конвенции отказались от предоставления иностранцам национального режима. Критерий выбора применимого права – законодательство государства гражданства производителя фонограмм. Все правовые формы охраны отнесены к компетенции государств-участников.

Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г. (открыт для подписания только членам ВОИС) не влияет на обязательства государств по другим конвенциям об охране смежных прав, не затрагивает права авторов и распространяется только на исполнителей и производителей фонограмм. Срок охраны смежных прав составляет 50 лет. Значительно расширен круг их исключительных прав. Договор основан на принципе национального режима охраны: каждое государство-участник предоставляет гражданам других государств такой же режим, какой они предоставляют своим собственным гражданам в отношении перечисленных в Договоре исключительных прав исполнителей и производителей фонограмм.

Специфика права промышленной собственности в международном частном праве

В доктрине для обозначения этой отрасли МЧП употребляется различная терминология – изобретательское, патентное, лицензионное право, право промышленной собственности. Представляется, что понятие «право промышленной собственности» можно использовать как родовое, наиболее широкое, объемное и точное. Право промышленной собственности представляет собой часть права интеллектуальной собственности. Объекты права промышленной собственности – научные открытия, изобретения, промышленные образцы, товарные знаки, фирменные наименования, знаки обслуживания, коммерческие обозначения, пресечение недобросовестной конкуренции, полезные модели, наименования мест происхождения товаров, торговые и производственные секреты (ноу-хау), а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности. Пограничное место занимают компьютерные программы, базы данных и топологии интегральных микросхем, которые считаются объектами авторского права, но охраняются в рамках патентного ведомства.

Понятие «промышленная собственность» не подпадает под общее понятие права собственности. Специфика промышленной собственности заключается в том, что это, как правило, нематериальный объект, результат творческой деятельности, непосредственно не связанный с правом собственности на материальный объект, в котором она выражена. Закон предоставляет владельцам права на промышленную собственность исключительные права на использование результатов их деятельности. С одной стороны, изобретателю принадлежат имущественные права на использование изобретения (могут отчуждаться, т. е. передаваться третьим лицам), с другой – изобретатель обладает целым комплексом личных неимущественных прав (право на авторство, право на имя и т. д.), которые являются неотчуждаемыми в силу природы этих прав.

Право промышленной собственности охраняет только идею, замысел изобретения, товарного знака независимо от формы

Авторское право и патентование

реализации этих идей. Особенность права промышленной собственности – специфические формы его охраны путем выдачи государственных охранных документов, действующих в течение установленного законом срока.

Территориальный характер права промышленной собственности проявляется еще более отчетливо, чем в авторском праве. Субъективное авторское право возникает (с точки зрения континентального права) в силу только факта создания произведения в объективной форме. Субъективное право на промышленную собственность возникает по волеизъявлению государства, направленному на охрану прав изобретателя посредством выдачи определенного охранного документа (патент, авторское свидетельство, регистрация товарного знака). Выдача охранного документа представляет собой акт государственной власти и создает субъективные права, действующие только на территории данного государства. В других государствах эти права законом не охраняются, и изобретение может быть свободно использовано другими лицами. Для охраны своего произведения за границей автор должен получить охранный документ по законодательству соответствующего государства. Только тогда автор получает новое субъективное право на результат своей творческой деятельности, которое также имеет территориальный характер.

К объектам права промышленной собственности предъявляются различные требования: новизны, полезности (в некоторых странах), приоритета, патентной чистоты. Предложенное решение должно быть новым, неизвестным во всем мире (мировая новизна) или в данной стране (локальная новизна). Новизна устанавливается путем проведения специальной экспертизы на новизну. Патентная чистота – это международная проверка изделия в случае экспорта объектов промышленной собственности. Это проверка, не подпадают ли данные объекты под действие других патентов, выданных третьим лицам. Патентная чистота устанавливается при помощи специальной экспертизы. Если подобное изобретение уже запатентовано в другой стране, то необходимо отказаться от его использования или купить лицензию у патентообладателя.

Основным способом преодоления территориального характера является заключение международных соглашений и использование принципа взаимности. Широко применяются также патентная кооперация, зарубежное патентование, регистрация товарных знаков в других государствах и т. д. Большинство государств предоставляет иностранцам национальный режим в сфере охраны их прав на промышленную собственность. Однако принцип национального режима применяется далеко не во всех странах. Например, в патентном законодательстве Италии для национальных изобретателей установлены более длительные сроки охраны изобретений и льготный режим патентования. Это способствует значительному ускорению использования запатентованных иностранцами изобретений в Италии. В большинстве стран установлены суровые меры наказания за контрафакцию и другие посягательства на промышленную собственность (Китай – смертная казнь; США – до 10 лет лишения свободы и штраф 500 тыс. дол.).

Изобретение – это отвечающее критериям патентоспособности техническое решение либо применение уже известных устройств по новому назначению. Основная форма охраны изобретений – это выдача патента, который устанавливает юридическую монополию на изобретение и обеспечивает его обладателю исключительные права на использование изобретения. Критерии патентоспособности: новизна технического решения; существенность новизны изменений; принципиальная возможность практической реализации изобретения. Изобретение должно обладать патентной чистотой. Патент на изобретение выдается патентным ведомством по результатам экспертизы. Номинальный срок действия патента составляет 15–20 лет, однако ввиду морального устаревания изобретений реальные сроки действия патента значительно короче – 5-10 лет.

Коллизионное регулирование споров по патентным правоотношениям с иностранным элементом в принципе идентично коллизионному регулированию в авторском праве. Исходное начало – применение права государства, где испрашивается охрана. Возможно также применение закона суда. В судебной практике распространено применение отсылок первой и второй степеней.

Товарный знак – это обозначение, способное отличить товары одних производителей от однородных товаров других производителей. Товарный знак служит средством индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции. С помощью товарного знака можно определить национальность товара. Основанием правовой охраны товарного знака является свидетельство, выдаваемое патентным ведомством. Свидетельство подтверждает приоритет знака и исключительные права его обладателя. Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи первой заявки в патентное ведомство любого государства – участника Парижского союза. Приведем классификацию видов товарных знаков:

- 1) по форме выражения – словесные, изобразительные, объемные, звуковые, световые, обонятельные, комбинированные;
- 2) по числу субъектов – индивидуальные и коллективные;
- 3) по степени известности – общеизвестные и обычные.

Международное и национальное регулирование изобретательского права

Основным способом преодоления территориального характера права промышленной собственности и его охраны за пределами государства возникновения является заключение международных соглашений. Международная охрана промышленной собственности осуществляется на двустороннем, региональном и универсальном уровнях. В унификации права промышленной собственности большую роль играют международные организации: Парижский союз, ВОИС, ИНПАДОК. Последним выработан типовой международный патент.

Первым универсальным договором в этой области является Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883 г. (действует в Стокгольмской редакции 1967 г.). Государства – участники Конвенции образовали Парижский союз для защиты промышленной собственности. Конвенция не вводит международного

патента, который, будучи выдан в одном государстве, действовал бы во всех остальных государствах-участниках. Точно так же не вводится и международный товарный знак. Условия регистрации товарных знаков определяются национальным законодательством. Регистрация товарного знака в одном государстве не имеет экстерриториального действия. Цель Парижской конвенции – создание правовых условий для охраны исключительных прав в сфере промышленной собственности. Субъекты охраны – граждане и фирмы из государств – членов Парижского союза. Основной принцип – предоставление национального режима, т. е. граждане и фирмы из любого государства-участника получают такую же охрану промышленной собственности в других государствах-участниках, какую предоставляют их собственным гражданам.

Конвенция определяет промышленную собственность как часть интеллектуальной собственности. Установлен примерный перечень объектов промышленной собственности (расширен в национальном праве). Подчеркивается своеобразие промышленной собственности: ее объекты – это бестелесные, нематериальные вещи, поэтому на первом месте стоит охрана идеи независимо от формы ее реализации. Парижская конвенция определяет понятие недобросовестной конкуренции, закрепляет принципы национального режима, патентной чистоты и конвенционного приоритета.

Институт конвенционного приоритета – одна из основных идей Парижской конвенции. Введение правила о конвенционном приоритете обусловлено тем, что патент выдается тому, кто первым подал заявку на изобретение. Одновременное патентование изобретения в нескольких странах практически невозможно, поскольку изобретение, запатентованное в одной стране, уже не является новым в другой. Для заявителей из стран Парижского союза установлено исключение – лицо, подавшее заявку в одной стране, в течение года со дня подачи первой заявки пользуется правом приоритета при подаче такой же заявки в других государствах. В этих странах приоритет и новизна будут определяться не на день фактической подачи заявки в местное патентное ведомство, а на день подачи первой заявки. Конвенционный приоритет при патентовании

промышленных образцов и регистрации товарных знаков действует в течение 6 месяцев.

Конвенция установила временную охрану некоторых объектов промышленной собственности на международных выставках. Нормы об экспонировании изобретений на международных выставках в странах-участницах закрепляют правило – экспонирование изобретения на выставке не препятствует его патентованию в этой стране. Срок конвенционного приоритета исчисляется с момента помещения изделия на выставке.

За исключением норм о национальном режиме и конвенционном приоритете Парижская конвенция содержит ограниченное количество унифицированных материально-правовых положений. Конвенция предоставляет всем государствам-участникам полную свободу в издании национального законодательства по охране промышленной собственности в соответствии с их национальными традициями.

В связи с увеличением количества заявок на одни и те же объекты промышленной собственности в разных странах и расширением масштабов иностранного патентования был заключен Вашингтонский договор о патентной кооперации 1970 г. (РСТ). Его участники образовали Международный союз патентной кооперации. Договор устанавливает порядок составления и подачи международной заявки на получение охранного документа. Такой порядок уменьшает затраты на зарубежное патентование и ускоряет его процедуру. С этой целью предусмотрено создание международных поисковых органов по типу государственных патентных ведомств. Эти органы производят документальный поиск по материалам заявок и организуют проведение национальных экспертиз, а также международной предварительной экспертизы. Вашингтонский договор не вводит единого международного патента, но содержит его элементы.

Основным международным договором, преодолевающим территориальный характер охраны товарных знаков, является Мадридская конвенция о международной регистрации фабричных и товарных знаков 1891 г. (в редакции 1979 г., Протокол 1989 г.).

Конвенция предусматривает охрану знаков во всех государствах-участниках без их регистрации в каждом государстве. Для этого было создано Международное бюро интеллектуальной собственности, которое осуществляет международную регистрацию знаков, действующую во всех странах-участницах. В Конвенции разработана МКТУ. Международная регистрация действует в течение 20 лет независимо от сроков, установленных в национальном законодательстве.

Патентное законодательство России основано на Патентном законе Российской Федерации от 23.09.1992 № 3517-1, который хотя и изменялся, тем не менее уже давно нуждается в пересмотре. Права иностранцев на промышленную собственность в Российской Федерации устанавливаются по принципу взаимности: в отношении прав патентообладателя – на основе международных договоров; в отношении права владельца товарного знака – на основе принципа взаимности при отсутствии международного соглашения. Закон определил порядок получения иностранцами патентов в Российской Федерации и прекращения их действия, возможность досрочного прекращения действия патента. В России также действуют Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (который также давно устарел) и еще ряд законов о праве промышленной собственности, принятых в 1992 г. Право промышленной собственности в отечественном законодательстве не кодифицировано. В ГК отсутствует и материально-правовое, и коллизионное регулирование данных отношений. Все споры о праве промышленной собственности с иностранным элементом могут разрешаться только по аналогии. Коллизионное регулирование предусмотрено только по отношению к лицензионным соглашениям (подп. 19 п. 2 ст. 1211 ГК). Уже много лет существует настоятельная необходимость совершенствования российского права в сфере регулирования отношений по праву промышленной собственности.

Лекция 10. Патентное право

Объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным Гражданским Кодексом РФ требованиям к изобретениям и полезным моделям, и результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструирования, отвечающие установленным Кодексом требованиям к промышленным образцам.

Не могут быть объектами патентных прав:

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

Условия патентоспособности. Закон выделяет три основных требования, которым должно отвечать патентоспособное изобретение:

- во-первых, оно должно быть новым;
- во - вторых, обладать изобретательским уровнем;
- в - третьих, быть пригодным для промышленного применения.

Предложения, хотя и подпадающие под указанные признаки, не признаются изобретениями, если их использование противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Изобретение признается новым, если оно не известно исходя из уровня техники, достигнутого на дату приоритета изобретения. При определении уровня техники принимаются во внимание все виды сведений, ставшие общеизвестными на эту дату в России или за рубежом (мировая новизна) из любого письменного или устного источника:

Авторское право и патентование

- российские и иностранные издания;
- экспонаты, помещенные на выставках;
- публичные сообщения (научные отчеты, доклады, лекции) раскрывающие сущность изобретения;
- а также сведения из практического опыта об открытом применении изобретения.

Критерием общеизвестности служит возможность любого лица ознакомиться с источником законным путем. При этом следует иметь в виду, что автор изобретения имеет льготу: если информация об изобретении была опубликована или иным образом разглашена автором (или иными лицами, получившими ее от автора) не более чем за 6 месяцев до подачи заявки, это не препятствует патентованию.

Принцип общедоступности источников, порочащих новизну изобретения, не распространяется на ранее поданные заявки других лиц на изобретения и полезные модели (если они не были отозваны), а также запатентованные в России изобретения и полезные модели. Последние учитываются с даты их приоритета независимо от даты опубликования.

Изобретательский уровень, по существу, служит дополнительной качественной характеристикой новизны изобретения. Он оценивается на основе общепринятого в патентной практике критерия - знаний специалиста в данной области техники. База знаний определяется тем же уровнем техники, что и новизна изобретения. Однако при этом не принимаются во внимание ранее поданные неопубликованные заявки и запатентованные изобретения. Для признания в заявленном предложении изобретательского уровня оно не должно быть очевидным для специалиста, т.е. логически следовать из знаний, которыми может обладать такой специалист на дату подачи заявки.

Под промышленной применимостью понимается пригодность изобретения к использованию в любой отрасли промышленной деятельности, включая здравоохранение, сельское хозяйство и др. Требование промышленной применимости связано с признанием изобретениями предложений, относящихся к области техники, -

Авторское право и патентование

технических решений. Об этом же свидетельствует классификация патентоспособных изобретений по трем видам: устройства, способы и вещества, а также способ их применения по новому назначению.

Предложение, которое не подпадает ни под один из этих видов, не может быть признано изобретением.

Под устройствами понимаются конструкции и изделия; под способами - процессы выполнения взаимосвязанных действий над материальными объектами, необходимые для достижения поставленной утилитарной цели. К веществам относятся индивидуальные соединения, а также высокомолекулярные соединения и объекты генетической инженерии (плазмиды, векторы, рекомбинантные молекулы нуклеиновых кислот), составы, смеси и продукты ядерного превращения.

Наряду с техническими решениями правовой режим охраны изобретений в порядке исключения распространяется на ряд объектов нетехнического характера, которые прямо указаны в Законе. Их перечень не может быть расширен. Это - новые штаммы микроорганизмов (применение известных штаммов по новому назначению), культуры клеток растений и животных. Различаются индивидуальные штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, а также консорциумы микроорганизмов, культур клеток растений и животных. Для более четкого отграничения патентоспособных изобретений от иных предложений в Законе приводится перечень предложений, которые не признаются изобретениями.

Из охраны исключаются предложения, относящиеся к двум основным группам. Во-первых, не охраняемые предложения научного, технического и организационного характера:

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения умственных операций;

- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий.

Во-вторых, результаты интеллектуальной деятельности, подпадающие под иной режим охраны: алгоритмы и программы для вычислительных машин, решения, касающиеся лишь внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; топологии интегральных микросхем; сорта растений и породы животных.

Документ, удостоверяющий права на изобретение и на промышленный образец, именуется патентом. Иначе называется документ, удостоверяющий охрану полезной модели: он именуется свидетельством. Установлены также различные максимальные сроки их действия: патент на изобретение действителен в течение 20 лет со дня поступления заявки в Роспатент, патент на промышленный образец - в течение 10 лет с правом продления этого срока не более чем на 5 лет, если своевременно подано ходатайство о продлении срока и уплачена установленная за продление пошлина.

Свидетельство на полезную модель действует в течение 5 лет со дня поступления заявки в Роспатент. По ходатайству обладателя свидетельства срок может быть продлён, но не более чем на 3 года.

В России действует единая патентная охрана объектов промышленной собственности. Поэтому вполне правомерно Закон в качестве общего термина для обозначения всех трёх охранных документов использует наименование патент, которое в том же значении употребляется в данной работе. Хотя, конечно, имеются определённые различия в условиях выдачи каждого из трёх документов и их действия, но они обусловлены исключительно особенностями самих охраняемых объектов - изобретений, промышленных образцов и полезных моделей.

За совершение связанных с получением патентов юридически значимых действий, а также за поддержание патентов в силе взимаются пошлины, которые устанавливает Правительство Российской Федерации.

Патент удостоверяет:

- приоритет изобретения, промышленного образца, полезной модели. Понятие приоритета тесно связано с подачей заявки (подробнее условия установления приоритета излагаются в разделе, посвящённом рассмотрению заявок на получение патента);
- авторство создателя защищаемого новшества;
- исключительное право владельца патента на использование охраняемого объекта.

Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается гражданин (независимо от возраста), в результате творческой деятельности которого создано изобретение, полезная модель или промышленный образец. Основным критерием служит факт создания, т.е. творческий самостоятельный характер изобретательской деятельности. Авторство юридических лиц не признаётся.

Интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами.

Автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат следующие права:

- 1) исключительное право;
- 2) право авторства.

В случаях, предусмотренных Гражданским Кодексом РФ, автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат также другие права, в том числе право на получение патента, право на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Право авторства, то есть право признаваться автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец и при предоставлении

другому лицу права его использования. Отказ от этого права ничтожен.

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец первоначально принадлежит автору изобретения, полезной модели или промышленного образца. Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору, в том числе по трудовому договору.

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец). Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности:

1) ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

2) если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа, поскольку не доказано иное;

3) совершение действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

4) осуществление способа, в котором используется изобретение, в частности путем применения этого способа.

Изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения или полезной модели, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения или полезной модели, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до совершения в отношении соответствующего продукта или способа.

Промышленный образец признается использованным в изделии, если такое изделие содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца.

Если при использовании изобретения или полезной модели используются также все признаки, приведенные в независимом пункте содержащейся в патенте формулы другого изобретения или другой полезной модели, а при использовании промышленного образца - все признаки, приведенные в перечне существенных признаков другого промышленного образца, другое изобретение, другая полезная модель или другой промышленный образец также признаются использованными.

Не являются нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец:

1) применение продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, и применение изделия, в котором использован промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании либо при эксплуатации транспортных средств (водного, воздушного, автомобильного и железнодорожного транспорта) или космической техники иностранных государств при условии, что эти транспортные средства или эта космическая техника временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и указанные

Авторское право и патентование

продукт или изделие применяются исключительно для нужд транспортных средств или космической техники. Такое действие не признается нарушением исключительного права в отношении транспортных средств или космической техники тех иностранных государств, которые предоставляют такие же права в отношении транспортных средств или космической техники, зарегистрированных в Российской Федерации;

2) проведение научного исследования продукта или способа, в которых использованы изобретение или полезная модель, либо научного исследования изделия, в котором использован промышленный образец, либо проведение эксперимента над таким продуктом, способом или изделием;

3) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, авариях) с уведомлением о таком использовании патентообладателя в кратчайший срок и с последующей выплатой ему соразмерной компенсации;

4) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли или дохода;

5) разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием изобретения;

6) ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец, если этот продукт или это изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

Лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования).

Право преждепользования может быть передано другому лицу только вместе с предприятием, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления.

Патентовладелец может использовать свое изобретение в собственном производстве, самостоятельно (для этого не требуется каких-либо специальных правовых действий) или уступить это право другому лицу, для чего требуется совершить специальное так называемое лицензионное соглашение или договор.

Под лицензией понимается предоставление за определенное вознаграждение прав на использование объектов промышленной собственности, ноу-хау и других научно-технических достижений. Продавец (лицензиар) передает по лицензионному договору право на использование объекта промышленной собственности в объеме, установленном этим договором, другому лицу (лицензиату).

В практике лицензионной торговли применяют разные виды лицензионных договоров, значительно различающиеся по некоторым аспектам:

- > по виду объекта лицензии (патентная, беспатентная);
- > по характеру действий с лицензируемым объектом (лицензия на сбыт, производство, использование);
- > по объему передаваемых по лицензии прав (уступка патента, исключительная, единоличная, простая (неисключительная) лицензия и др.).

Если изобретение не используется либо недостаточно используется патентообладателем, любое лицо, желающее и готовое использовать такое изобретение вправе обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии.

ПОЛУЧЕНИЕ ПАТЕНТА

Заявку на получение патента подает в Роспатент либо сам заявитель, либо патентный поверенный, зарегистрированный в Роспатенте.

Все заявки на изобретения, полезные модели, промышленные образцы должны оформляться с соблюдением как общих, так и специальных требований. Последние устанавливаются с учётом особенностей каждого из этих объектов. Основные общие и специальные правила определены Законом и детально конкретизированы в изданных Роспатентом правилах составления заявки для каждого объекта. Каждая заявка должна содержать заявление о выдаче патента и прилагаемые к заявлению документы.

Заявление выдается на русском языке по строго установленной Правилами форме. В нём указывается автор, лицо, на чьё имя испрашивается патент, а также местожительство и местонахождение заявителя. Остальные документы могут быть поданы на другом языке с приложением перевода на русский язык. Перевод может быть представлен позднее - в течение 2 месяцев со дня поступления заявки в Роспатент.

Заявление подписывается заявителем и представляется в трёх экземплярах. Если заявитель - юридическое лицо, заявление подписывает руководитель организации или уполномоченное на это лицо; указывается должность подписывающего лица, а подпись скрепляется печатью организации.

Заявка на изобретение должна содержать, помимо заявления, следующее:

- описание изобретения, изложенное настолько полно, чтобы, руководствуясь этим описанием, можно было бы осуществить изобретение. Структура описания и содержание каждого его раздела подробно изложены в Правилах. Описание должно включать основанную на нём формулу изобретения (однозвенную и многозвенную), которая определяет все его существенные признаки;

- чертежи и иные материалы, если они не обходимы для понимания сущности изобретения. Чертежи или иные поясняющие материалы могут быть оформлены в виде: графических материалов (собственно чертежей, схем, графиков, эюр, рисунков, осциллограмм, и т.д.), фотографий, таблиц, диаграмм. Рисунки представляются в том случае, если невозможно проиллюстрировать описание чертежами или схемами. Фотографии являются дополнением к другим видам графических материалов. В исключительных случаях, например для иллюстрации этапов выполнения хирургических операций, фотографии могут быть представлены как основной вид поясняющих материалов;

- документ, подтверждающий уплату патентной пошлины в установленном размере.

Реферат. Реферат представляет собой сокращенное изложение содержания описания изобретения, включающее название, характеристику области техники, к которой относится изобретение, и/или области применения, если это не ясно из названия, характеристику сущности изобретения с указанием достигаемого технического результата. Сущность изобретения в реферате характеризуют путём такого свободного изложения формулы, при котором сохраняются все существенные признаки независимого пункта формулы изобретения. При необходимости в реферат включается и чертёж. Средний объем текста реферата - до 1 тыс. печатных единиц.

Каждая заявка может содержать только одно изобретение – соблюдение требования “единства изобретения” обязательно для надлежаще оформленной заявки.

Заявка признаётся относящейся к одному изобретению, если она относится к одному устройству, способу, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток, растений и животных или применению известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению. Требование единства также не считается нарушенным, если в заявке содержатся частные случаи выполнения и/или использования заявленного изобретения, не приводящие к замене или исключению одного или нескольких признаков, характеризующих изобретение в полном объеме испрашиваемой правовой охраны.

В определённых случаях заявка может относиться к группе изобретений, в частности:

- к изобретениям, одно из которых предназначено для изготовления другого, например устройство, вещество или штамм и способы их изготовления; в равной мере это относится к изобретениям, одно из которых служит для осуществления другого, например способ и устройство для осуществления способа;
- к изобретениям, одно из которых предназначено для использования другого (в другом), например способ и вещество, когда вещество используется в самом способе, либо устройство и его часть;
- к изобретениям одного вида, одинакового назначения, обеспечивающим получение одного и того же технического результата одним и тем же путём.

Составление заявки на изобретение требует серьёзных профессиональных патентоведческих знаний и навыков. Она должна быть составлена строго по установленным правилам. Поэтому новичку лучше обратиться к услугам патентного поверенного.

Датой подачи заявки на изобретение считается дата поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной

собственности заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание изобретения и чертежи.

Экспертиза заявок на получение патента. В Российской Федерации установлена система так называемой "отложенной" экспертизы рассмотрения заявок о выдаче патентов на изобретения. Суть этой системы заключается в том, что производство по заявке состоит из двух основных стадий:

- формальной (предварительной) экспертизы, которая заканчивается публикацией сведений о заявке, прошедшей эту стадию с положительным результатом;
- экспертизы заявленного предложения по существу на предмет его соответствия необходимым для получения патента требованиям.

Причем вторая стадия не наступает автоматически, для этого требуется ходатайство заявителя о проведении экспертизы и выдаче патента.

По ходатайству заявителя или третьих лиц, которое может быть подано в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности при подаче заявки на изобретение или в течение трех лет со дня подачи этой заявки, и при условии завершения формальной экспертизы этой заявки с положительным результатом проводится экспертиза заявки на изобретение по существу. О поступивших ходатайствах третьих лиц федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности уведомляет заявителя.

Срок подачи ходатайства о проведении экспертизы заявки на изобретение по существу может быть продлен федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству заявителя, поданному до истечения этого срока, но не более чем на два месяца при условии представления вместе с ходатайством документа, подтверждающего уплату патентной пошлины.

Если ходатайство о проведении экспертизы заявки на изобретение по существу не подано в установленный срок, заявка признается отозванной.

Экспертиза заявки на изобретение по существу включает:

- информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники, по сравнению с которым будет осуществляться оценка новизны и изобретательского уровня изобретения;
- проверку соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности.

Порядок проведения информационного поиска и представления отчета о нем устанавливается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

По истечении шести месяцев со дня начала экспертизы заявки на изобретение по существу федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности направляет заявителю отчет об информационном поиске, если по такой заявке не испрашивается приоритет более ранний, чем дата подачи заявки, и если ходатайство о проведении экспертизы заявки на изобретение по существу подано при подаче заявки.

Срок направления заявителю отчета об информационном поиске может быть продлен федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, если выявлена необходимость запроса в других организациях источника информации, отсутствующего в фондах указанного федерального органа, или заявленное изобретение охарактеризовано таким образом, что это делает невозможным проведение информационного поиска в установленном порядке. О продлении срока направления отчета об информационном поиске и о причинах его продления указанный федеральный орган уведомляет заявителя.

МЕЖДУНАРОДНАЯ ПАТЕНТНАЯ КЛАССИФИКАЦИЯ

Страсбургское соглашение 1971 года о Международной патентной классификации, вступившее в силу 7 октября 1975 года, предусматривает создание единой системы классификации. Международная патентная классификация в дальнейшем обозначается сокращенно "МПК". МПК разработана на английском и французском языках. Оба текста имеют одинаковую силу.

Задачи МПК. МПК, являясь средством для единообразного в международном масштабе классифицирования патентных документов, представляет собой эффективный инструмент для патентных ведомств и других потребителей, осуществляющих поиск патентных документов с целью установления новизны и оценки вклада изобретателя и неочевидности заявленного технического решения (включая оценку технической прогрессивности и полезного результата или полезности).

Важным назначением МПК, кроме того, является:

а) служить инструментом для упорядоченного хранения патентных документов, что облегчает доступ к содержащейся в них технической и правовой информации;

б) быть основой для избирательного распределения информации среди потребителей патентной информации;

в) быть основой для определения уровня техники в отдельных областях;

г) быть основой для получения статистических данных в области промышленной собственности, что в свою очередь позволит определять уровень развития различных отраслей техники.

Архитектоника классификационных индексов

Раздел

МПК охватывает все области знаний, объекты которых могут подлежать защите охраняемыми документами. МПК разделена на восемь разделов. Разделы представляют собой высший уровень иерархии МПК.

а) Индекс раздела. — Каждый раздел обозначен заглавной буквой латинского алфавита от А до Н.

б) Заголовок раздела лишь приблизительно отражает его содержание. Разделы имеют следующие названия:

А УДОВЛЕТВОРЕНИЕ ЖИЗНЕННЫХ ПОТРЕБНОСТЕЙ ЧЕЛОВЕКА

В РАЗЛИЧНЫЕ ТЕХНОЛОГИЧЕСКИЕ ПРОЦЕССЫ;
ТРАНСПОРТИРОВАНИЕ

С ХИМИЯ; МЕТАЛЛУРГИЯ

Д ТЕКСТИЛЬ; БУМАГА

Е СТРОИТЕЛЬСТВО; ГОРНОЕ ДЕЛО

F МЕХАНИКА; ОСВЕЩЕНИЕ; ОТОПЛЕНИЕ; ДВИГАТЕЛИ И НАСОСЫ;
ОРУЖИЕ; БОЕПРИПАСЫ; ВЗРЫВНЫЕ РАБОТЫ

G ФИЗИКА

Н ЭЛЕКТРИЧЕСТВО

в) Содержание раздела. В оглавлении к каждому разделу помещен перечень относящихся к нему классов и подклассов.

г) Подраздел. Внутри разделов родственные классы условно объединяются в подразделы, которые не обозначаются индексами.

Например: Раздел А (УДОВЛЕТВОРЕНИЕ ЖИЗНЕННЫХ ПОТРЕБНОСТЕЙ ЧЕЛОВЕКА) содержит следующие подразделы:

- сельское хозяйство
- пищевые продукты и табак

- предметы потребления
- здоровье и развлечения

Класс

Каждый раздел делится на классы. Классы являются вторым уровнем иерархии МПК.

а) Индекс класса состоит из индекса раздела и двузначного числа.
Например: H01

б) Заголовок класса отражает содержание класса.

Например: H01 ОСНОВНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ ЭЛЕКТРИЧЕСКОГО
ОБОРУДОВАНИЯ

в) Указатель содержания класса. Некоторые классы снабжены кратким перечнем относящейся к ним тематики.

Подкласс

Каждый класс содержит один или более подклассов. Подклассы представляют собой третий уровень иерархии МПК.

а) Индекс подкласса состоит из индекса класса и заглавной буквы латинского алфавита.

Например: H 01 S

б) Заголовок подкласса с максимальной точностью определяет содержание подкласса.

Например: H01S УСТРОЙСТВА СО СТИМУЛИРОВАННЫМ
ИЗЛУЧЕНИЕМ

в) Указатель содержания подкласса. Большинство подклассов снабжены кратким перечнем относящейся к ним тематики. Электронная версия МПК позволяет пользователю просматривать содержание подкласса в порядке усложнения тематики (см. п. 52).

г) Подзаголовок. Если большая часть подкласса относится к общей тематике, перед началом этой части может вводиться подзаголовок, определяющий эту общую тематику.

Группа

Каждый подкласс разбит на подразделения, которые в дальнейшем именуется группами. В свою очередь группы делятся на основные группы (т.е. четвертый уровень иерархии МПК) и подгруппы (более низкий уровень иерархии по сравнению с основными группами).

а) Индекс группы МПК состоит из индекса подкласса, за которым следуют два числа, разделенные наклонной чертой.

б) Индекс основной группы состоит из индекса подкласса, за которым следует одно-, двух- или трехзначное число, наклонная черта и два нуля.

Например: H01S 3/00

в) Текст основной группы точно определяет область техники, которая считается целесообразной для проведения поиска. В МПК текст и индексы основных групп выделены жирным шрифтом.

Например: H01S 3/00 Лазеры

г) Индекс подгруппы. — Подгруппы образуют рубрики, подчиненные основной группе. Индекс подгруппы состоит из индекса подкласса, за которым следует одно-, двух- или трехзначное число основной группы, которой подчинена данная подгруппа, наклонная черта и, по крайней мере, две цифры, кроме 00.

Например: H01S 3/02

Каждую третью или четвертую цифру после наклонной черты следует понимать как дальнейшее десятичное деление предшествующей цифры.

Отсюда следует, что, например, подгруппа с индексом 3/036 должна стоять после подгруппы 3/03, но перед подгруппой 3/04; подгруппа с индексом 3/0971 должна находиться после подгруппы 3/097, но перед подгруппой 3/098.

д) Текст подгруппы понимается всегда в пределах объема ее основной группы и точно определяет тематическую область, в которой считается наиболее целесообразным проведение поиска. Перед текстом подгруппы ставится одна или более точек, которые определяют степень ее подчиненности, т.е. указывают на то, что подгруппа является рубрикой, подчиненной ближайшей вышестоящей рубрике, напечатанной с меньшим сдвигом, т.е. имеющей на одну точку меньше (см. п.п. 25-28).

Например: H01S 3/00 Лазеры

H01S 3/14 . отличающиеся по материалу активного вещества

Текст подгруппы 3/14 должен пониматься так: «Лазеры, отличающиеся по материалу активного вещества».

H01S 3/05 . конструкция и форма оптических резонаторов

Полный классификационный индекс

Полный классификационный индекс состоит из комбинации символов, используемых для обозначения раздела, класса, подкласса и основной группы или подгруппы.

Сроки действия исключительных интеллектуальных прав

№	Виды исключительных прав	Срок действия
Авторское право		
1	Исключительное право на произведение	В течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти
2	Исключительное право, на произведение, обнародованное под псевдонимом	70 лет после обнародования
3	Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора	70 лет после обнародования
Права, смежные с авторскими		
4	Исключительное право на исполнение	В течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет
5	Исключительное право на фонограмму	50 лет
6	Исключительное право на сообщение радио или телепередач	50 лет
7	Исключительное право на публикатора	25 лет

Авторское право и патентование

	произведение, опубликованное после смерти автора	впервые после	
8	Исключительное право изготовителя базы данных		15 лет
Патентное право			
9	Исключительное право на изобретение		20 лет
10	Исключительное право на промышленный образец		15 лет
11	Исключительное право на полезную модель		10 лет
Право на селекционное достижение			
12	Исключительное право на селекционное достижение		30 лет
13	Исключительное право на селекционное достижение на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород		35 лет
Право на топологии интегральных микросхем			

14	Исключительное право на топологию	10 лет
Право на секрет производства		
15	Исключительное право на секрет производства	До тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений
Права на средства индивидуализации		
16	Исключительное право на товарный знак	10 лет (с возможностью продления на 10 лет неограниченное количество раз)
17	Исключительное право на наименование места происхождения товара	10 лет (с возможностью продления на 10 лет неограниченное количество раз при определенных условиях)
18	Исключительное право на коммерческое обозначение	Прекращается, если не используется непрерывно в течение года
19	Исключительное право на фирменное наименование	Действует до момента исключения предприятия из Единого государственного реестра юридических лиц