



Патентование и защита интеллектуальной собственности

СКИФ



Кафедра «Эксплуатация транспортных
систем и логистика»

Лекционный курс

Автор

Панфилова Э. А.

Ростов-на-Дону,
2018

Аннотация

Лекционный курс предназначен для студентов очной, заочной форм обучения направления 23.04.01 Технология транспортных процессов, 23.04.02 Наземные транспортно-технологические комплексы, 23.04.03 Эксплуатация транспортно-технологических машин

Автор

Панфилова Эльвира Анатольевна –

к.ф.н., доцент кафедры «ЭТСиЛ»

ОГЛАВЛЕНИЕ

Лекция №1	4
История развития права на интеллектуальную собственность. Понятие интеллектуальной собственности.	4
Лекция №2	9
Институты права интеллектуальной собственности.	9
Лекция №3.	20
Авторское право.....	20
Лекция №4.	30
Субъекты авторского права. Права авторов произведений науки, литературы и искусства.	30
ЛЕКЦИЯ №5.....	43
Авторский договор. Защита авторских и смежных прав.....	43
Лекция №6.	51
Патентное право. Понятие и признаки изобретения.....	51
ЛЕКЦИЯ №7.....	59
Правила подачи заявки и условия патентоспособности	59
ЛЕКЦИЯ №8.....	77
Содержание прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы	77
ЛЕКЦИЯ №9.....	80
Обязательства по использованию изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.....	80

Лекция №1

История развития права на интеллектуальную собственность.

Понятие интеллектуальной собственности.

1. *История развития права на интеллектуальную собственность.*

История творчества и его правовой охраны своими корнями уходит в далекое прошлое. Так, в Древней Греции рукописи трагедий, получивших признание, должны были храниться в официальном архиве, чтобы можно было беспрепятственно проконтролировать неприкосновенность текста при постановке пьес. Но конечно ни кому не приходило в голову запатентовать творения Леонардо Да Винчи.

Происхождение самого термина “интеллектуальная собственность” обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века. В трудах французских философов-просветителей Вольтера, Дидро, Руссо рассматривалась теория естественного права, в соответствии с которой, право создателя любого творческого результата, будь то литературное произведение или изобретение, является неотъемлемым, его природным правом, возникает из самой природы творческой деятельности и существует независимо от признания этого права государственной властью. Возникающее у творца право на достигнутые результаты сродни праву собственности, которое появляется у лица, трудом которого создана материальная вещь. Как и право собственности, право на результат творческой деятельности обеспечивает его обладателю исключительную возможность распоряжаться этим результатом по своему усмотрению. Эта теория была воплощена в законах революционной Франции. Так, во вводной части французского Патентного закона от 7 января 1791 года говорилось, что “всякая новая идея, провозглашение и осуществление которой может быть полезным для общества, принадлежит тому, кто ее создал, и было бы ограничением прав человека не рассматривать новое промышленное изобретение как собственность его творца”.

Чуть раньше идея об авторском праве как “самом священном виде собственности” была воплощена в законах некоторых штатов США. Так, в законе штата Массачусетс от 17 марта 1789 года указывалось, что “нет собственности, принадлежащей человеку более, чем та, которая является результатом его умственного труда”. Патентный закон в США был принят в 1790 году. Аналогичные законы были закреплены также в законодательстве Италии (1854г.), Германии (1877г.), Дании (1894 г.).

Впоследствии, с развитием капитализма (появление мануфактур) и промышленности (изобретение печатного станка) стало труднее защищать свои права на интеллектуальную собственность. Все чаще конкуренты присваивали новые изобретения и произведения. Такое положение стало серьезно тормозить технический прогресс. Возникла объективная потребность в защите со стороны

Патентование и защита интеллектуальной собственности

закона интересов лиц, которые вкладывали средства и труд в сферу художественного и технического творчества. Первоначально охрана интересов таких лиц обеспечивалась с помощью системы привилегий, которые верховная власть выдавала отдельным издателям и владельцам мануфактур.

Родиной первых авторского и патентного законов в их современном смысле по праву считается Англия. Именно здесь еще в 1623 году при короле Якове Стюарте был принят “Статут о монополиях”, которым провозглашалось исключительное и независимое от воли короля право каждого, кто создаст и применит техническое новшество, монопольно пользоваться в течение 14 лет выгодами и преимуществами, доставляемыми таким новшеством. В 1710 году в Англии появляется и первый авторский закон, известный под названием “Статут королевы Анны” которым автору предоставлялось исключительное право на публикацию произведения в течение 14 лет с момента его создания с возможностью продления этого срока еще на 14 лет при жизни автора.

В России юридическая форма патента развивалась из феодальной практики выдачи жалованных грамот – привилегий – и вплоть до Октябрьской революции 1917 года сохранило свое название. До XIX века жалованные грамоты выдавались в большинстве случаев монастырям и реже частным лицам. Большое количество привилегий было выдано на право заниматься промыслом, беспрошленной торговлей, добычу полезных ископаемых, организацию мануфактур.

Первой привилегией в России на изобретение считают привилегию, выданную 2 марта 1748г. купцам Тавлееву, Волоскову и Дедову на “устройство фабрик для делания красок и о правилах учреждения оных”. В бывшем Советском Союзе, а до того еще в царской России был накоплен определенный опыт в сфере авторского права и законодательства о нем. Первые законы об авторском праве в царской России были приняты в начале XIX века. 17 июня 1812 года был подписан Манифест “О привилегиях на разные изобретения и открытия в ремеслах и художествах”, являющийся первым патентным законом России. В первой главе Манифеста определялось, что “привилегия является свидетельством, удостоверяющим факт предъявления изобретения правительству как собственность предъявителя”.

До 1917 года Манифест трижды дополнялся новыми законодательными актами. За период с 1812 по 1917 год было зарегистрировано 36079 изобретений. Из них 29 730 охранных грамот получено иностранцами и только 6349 (17%) - отечественными изобретателями. Преклоняясь перед Западом российские правители не замечали передового творчества отечественных изобретателей, а ведь именно в России творили такие изобретатели как Ломоносов, Кулибин, Ползунов, Черепановы, Менделеев, Жуковский, Попов, Циолковский и многие другие, которые своими открытиями опередили зарубежных коллег, хотя и не получили должной поддержки у себя на родине.

После Октябрьской революции 1917 года можно выделить следующие этапы в истории изобретательства и патентного дела в России:

1. Изобретательство и патентное дело в первые годы советской власти (1917 сентябрь 1924г.).

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Гражданская война, разрушенное народное хозяйство и отсутствие готовых специалистов тормозили дело организации изобретательства и рационализаторства. Но уже в эти годы был создан государственный орган по руководству изобретательством – Комитет по делам изобретений (Комподиз). 30 июня 1919 года был принят Декрет об изобретениях (Положение), по которому вводилась новая форма правовой охраны изобретения – авторское свидетельство. Оно закрепляло за изобретателем авторство и право на материальное вознаграждение в случае использования изобретения.

2. “Патентный период” в истории советского изобретательства (сентябрь 1924г. – апрель 1931г.).

В связи с переходом в 1921 году от военного коммунизма к новой экономической политике (НЭП)) возник новый хозяйственный механизм, основанный на самостоятельности предприятий, на дальнейшем развитии товарно-денежных отношений, на конкурентных отношениях между предприятиями. Принятый 12 сентября 1924 года Закон “О патентах на изобретения” приспособлен к условиям производства, по которому выдавалась охранная грамота на изобретение – патент. Был создан комитет по делам изобретений, а в 1929 году создано акционерное общество ПРИЗ (патентование и реализация изобретений), которое стало патентовать изобретения за рубежом и продавать лицензии.

3. Развитие массового изобретательства и рационализации (19331 –1936 гг.).

НЭП был отменен, а 9 апреля 1931 года утверждено новое “Положение об изобретениях и технических усовершенствованиях”, по которому вводились две формы охраны прав изобретателей: авторское свидетельство и патент. В тех случаях, когда изобретатель выбирал авторское свидетельство, государство брало на себя заботу о внедрении изобретения, разрешая любой государственной организации использовать его безвозмездно. Автору в зависимости от полученной экономии выплачивалось вознаграждение. Кроме Комитета по изобретательству в 1932 году было создано Всесоюзное общество изобретателей.

4. Децентрализованный период руководства развитием изобретательства (1936-1955гг.).

22 июля 1936 года Постановлением правительства руководство изобретательским делом было децентрализовано, Комитет по изобретательству упраздняется. В 1938 году ликвидируется Общество изобретателей, закрываются печатные изобретательские издания. Руководство изобретательством было возложено на народные комиссариаты.

5. Изобретательство и рационализация в СССР (1956 – 1990 гг.).

Вновь создаются Комитет по делам изобретений и открытий, а также Всесоюзный институт патентной информации с мощной издательской базой, всесоюзный институт патентной экспертизы.

6. Изобретательство и патентное дело в Российской Федерации (1990-2006 гг.).

Впервые термин “интеллектуальная собственность” появился в Законе СССР “О собственности в СССР” от 6 марта 1990 года. В ст. 2 данного Закона, было указано, что “отношения по созданию и использованию изобретений, открытий, произведений науки, литературы, искусства и других объектов интеллектуальной собственности регулируются специальным законодательством Союза ССР, союзных республик и автономных республик”. Принятый вскоре Закон РСФСР “О собственности в РСФСР” от 24 декабря 1990 года наряду с повторением вышеуказанного Закона дополнительно разъяснял, что “объектами интеллектуальной собственности являются произведения науки, литературы, искусства, и других видов творческой деятельности в сфере производства, в том числе открытия, изобретения, рационализаторские предложения, промышленные образцы, программы для ЭВМ, базы данных, экспертные системы, ноу-хау, торговые секреты, товарные знаки, фирменные наименования и знаки обслуживания”. В этих Законах явно выражена правовая некомпетентность законодателей второй демократической волны, которые посчитали, что объектами собственности могут быть наряду с предприятиями, зданиями, сооружениями и т.п. так же и продукты интеллектуального труда. Это разные правовые институты хотя и близкие.

1.2. Понятие интеллектуальной собственности.

Окончательно термин “интеллектуальная собственность” был узаконен новой Конституцией РФ от 12 декабря 1993 года. Хотя статья 44 Конституции РФ, посвящена свободе литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, и не раскрывает содержания данного понятия, но подчеркивает, что “интеллектуальная собственность охраняется законом”. Новый Гражданский кодекс, который также оперирует данным понятием, раскрывает в общем виде его содержание.

Согласно статье 138 Гражданского Кодекса Российской Федерации **Интеллектуальная собственность – это исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.д.)**

Как показывает мировой опыт последних двух-трех десятилетий, число и виды охраняемых результатов интеллектуальной деятельности постоянно расширяются. Так только за последние десять лет круг охраняемых в Российской Федерации объектов интеллектуальной собственности пополнился полезными моделями, наименованием мест происхождения товаров, топологиями интегральных микросхем, программами для ЭВМ, базами данных, служебной и коммерческой тайной, объектами смежных прав. Напротив, такие результаты

Патентование и защита интеллектуальной собственности

интеллектуальной деятельности, как открытия и рационализаторские предложения, лишились практической охраны. Так или иначе, конкретный состав объектов интеллектуальной собственности не находится в застывшем состоянии, а напротив, постоянно уточняется и конкретизируется.

В соответствии с пунктом VIII ст. 2 Конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) от 14 июля 1967 г. **объектами интеллектуальной собственности являются:**

1. литературные, художественные произведения и научные труды;
2. исполнительская деятельность артистов, фонограммы и радиопередачи;
3. изобретения во всех областях человеческой деятельности;
4. научные открытия;
5. промышленные образцы;
6. товарные знаки, знаки обслуживания и коммерческие наименования и обозначения;
7. пресечение недобросовестной конкуренции.

В названной Конвенции, как и в ГК РФ, термин “интеллектуальная собственность” используется в собирательном смысле, обозначая собой все права на результаты творческой деятельности и некоторые приравненные к ним объекты. Содержащийся в Конвенции перечень конкретных видов исключительных прав носит примерный характер и может быть дополнен иными результатами интеллектуальной деятельности. Очевидно, и то, что на членов ВОИС не налагается обязательство обеспечить в своих странах охрану всех перечисленных в Конвенции прав и они сами определяют круг охраняемых объектов интеллектуальной собственности.

Подводя итог сказанному, можно отметить, что и современное российское законодательство, и международные соглашения понимают под интеллектуальной собственностью **совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной и в первую очередь творческой деятельности, а также на некоторые иные приравненные к ним объекты, конкретный перечень которых устанавливается законодательством соответствующей страны с учетом принятых ею международных обязательств.**

Лекция №2

Институты права интеллектуальной собственности.

Отношения, связанные с охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, входят в предмет регулирования российского гражданского права (ст. 2 ГК РФ).

Право интеллектуальной собственности можно разделить на четыре относительно самостоятельных института. Несмотря на тесную взаимосвязь и наличие общих моментов, каждый из этих институтов имеет присущие лишь ему черты, задачи, а иногда и принципы, которые находят отражение в закрепленных ими нормах. Обобщают их следующие характеристики.

Во-первых, нематериальный характер охраняемого объекта. Такими объектами на современном этапе развития института интеллектуальной собственности признаются: изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, произведения науки, литературы и искусства, исполнения, постановки, фонограммы, программы для эфирного и кабельного вещания, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товара, указания происхождения, фирменные наименования, коммерческие обозначения, топологии интегральных микросхем, научные открытия.

Во-вторых, исключительный характер прав, которыми наделяется управомоченное лицо. Сущность исключительных прав заключается в том, что при наличии фактической возможности использования нематериального результата интеллектуальной деятельности неограниченным кругом лиц, юридически такая возможность закреплена только за правообладателем.

В-третьих, отчуждаемость имущественных прав на использование охраняемого результата интеллектуальной деятельности. Эта характеристика выражается в юридически обеспеченной возможности уступки или передачи имущественных правомочий по использованию того либо иного объекта интеллектуальной собственности на основе существующих правовых средств, например с помощью гражданско-правового договора.

1.

^ Институт авторского права и смежных прав.

Им регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права).

^ К источникам авторского права относятся:

1. Конституция РФ, которая относит к ведению РФ как гражданское законодательство, так и правовое регулирование интеллектуальной собственности;

Патентование и защита интеллектуальной собственности

2. Гражданский Кодекс РФ, регулирующий отношения собственности, в том числе и интеллектуальной, определяющий способы защиты авторских и смежных прав и т.д.;
3. Закон “Об авторском праве и смежных правах” от 9 июля 1993 года, который отменил ранее действующий на территории РФ раздел IV “Авторское право” Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик.
4. Закон “Об авторском праве и смежных правах” как основной источник авторского права регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права). Закон устанавливает приоритет норм международного права: если международным договором, в котором участвует РФ, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в Законе, то применяются правила международного договора. Закон определяет: сферу деятельности авторского права, объекты авторского права, срок действия авторского и смежных прав, субъектов авторского права, личные неимущественные права автора, имущественные права автора, понятие, условия и порядок заключения авторского договора, порядок и цели осуществления коллективного управления имущественными правами, ответственность за нарушение авторских и смежных прав, понятие контрафактных экземпляров.
5. Закон РФ от 23 сентября 1992 года № 3523-1 “О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных”.
6. Также Россия выступает участницей целого ряда международных договоров в области авторского права и смежных прав:
 - Всемирной конвенции об авторском праве, которая была принята на состоявшейся в Женеве в 1952 году межправительственной конференции с участием представителей более 50 стран. Основное правило охраны интереса обладателей авторских прав – принцип национального режима. (СССР присоединился 27 мая 1973 года).
 - Всемирной конвенции об авторском праве (в редакции 1971 года) – с 9 марта 1995 года;
 - Бернской конвенции 1886 года об охране литературных и художественных произведений (Россия присоединилась 3 ноября 1994 года).
 - Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм. (Россия участвует с 13 марта 1995 года).

В качестве основных *задач авторского права* называют чаще всего две следующие задачи. С одной стороны, [авторское право](#) должно стимулировать деятельность по созданию произведений науки, литературы и искусства. В этих целях авторское право способствует созданию условий для занятия творческим

Патентование и защита интеллектуальной собственности

трудом, обеспечивает правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепление за авторами прав на использование созданных ими произведений и получение доходов. С другой стороны, задачей авторского права считается создание условий для широкого использования произведений в интересах общества. Иными словами, повышение уровня охраны прав авторов ни в коем случае не должно препятствовать использованию их произведений в целях образования и просвещения или служить помехой в стремлении самой широкой аудитории читателей, зрителей слушателей знакомиться с ними.

Отсюда вытекают основные *принципы авторского права*:

1). **Свобода творчества** (закреплен ст. 44 Конституции РФ). Свобода творчества несовместима с цензурой произведений науки, литературы и искусства. В настоящее время цензура в России запрещена в законодательном порядке. Обеспечивая свободу творчества, авторское право охраняет все произведения науки, литературы и искусства независимо от их назначения, достоинства и способа выражения. В этих же целях закон не ограничивает круг охраняемых произведений и охраняет любые результаты творческой деятельности, существующие в объективной форме. Творцы произведений свободны в выборе темы, сюжета, жанра и формы воплощения создаваемых ими понятий или художественных образов.

2). **Сочетание личных интересов автора с интересами творчества**. В основе авторского права лежит признанное за автором монопольное право на использование созданного им произведения. Определение разумных границ этой монополии на протяжении веков являлось одной из главных проблем авторского права. Сегодня уже никто не утверждает, что авторы должны иметь неограниченный контроль за использованием своих произведений. Если произведение, с согласия автора стало доступно для всеобщего сведения, его права на произведение не могут быть столь обширными, чтобы полностью игнорировать интересы других граждан и общества в целом. Законы демократического общества не только гарантируют охрану интеллектуальной собственности, но и закрепляют право членов общества на участие в культурной жизни и пользование достижениями культуры (п.2 ст. 44 Конституции РФ). Общество в равной степени заинтересовано как в свободном доступе к творческим произведениям своих членов, так и в том, чтобы создаваемые произведения эффективно охранялись нормами авторского права.

3). **Неотчуждаемость личных неимущественных прав автора**. В этом состоит одно из существенных отличий российского авторского права от авторского права ряда зарубежных стран. По российскому авторскому законодательству личные неимущественные права автора (право авторства, право на имя и пр.) не могут перейти к другим лицам, хотя бы сам автор и выразил на это свое согласие. Подобное соглашение не будет иметь юридической силы и является недействительным. Этими же соображениями продиктованы нормы российского законодательства, устанавливающие, что право авторства, право на авторское

Патентование и защита интеллектуальной собственности

имя, право на защиту репутации автора не переходят по наследству. Что же касается имущественных прав авторов, то они могут передаваться другим лицам по авторскому договору, в порядке наследования, а также в силу закона (служебные произведения).

4). **^ Свобода авторского договора.** Данный принцип заменил собой присущий ранее действовавшему авторскому праву принцип нормативной регламентации основных прав и обязанностей сторон по авторским договорам. Ранее существовали так называемые типовые авторские договора, которые имели нормативное значение и подробно регламентировали отношения авторов и пользователей произведений. Новое российское законодательство отказалось от жесткой регламентации отношений сторон авторского договора. В нем закрепляются лишь возможные типы авторских договоров, а так же указываются условия, которые должны быть в обязательном порядке согласованы сторонами.

^ К объектам охраняемым авторским правом в РФ относятся:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайды, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- фотографические произведения и произведения, полученные способом аналогичными фототрафии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- 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;
- другие произведения.

К объектам авторского права также относятся:

- производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
- сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

2.

^ Институт патентного права

Он регулирует имущественные, а также связанные с ним личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Охрана этих объектов осуществляется путем выдачи патентов. Патентное право как и авторское имеет дело с охраной и использованием нематериальных благ, являющихся продуктом интеллектуального творчества. Изобретения, промышленные образцы и полезные модели представляют собой результаты мыслительной деятельности, идеальные решения тех или иных технических или художественно-конструкторских задач. Лишь впоследствии, в результате их внедрения, они воплощаются в конкретные устройства, механизмы, процессы, вещества и т.п. В объектах патентного права ценность представляет содержание тех решений, которые придуманы изобретателями. Именно они и становятся объектами охраны патентного права.

^ К источникам патентного права относятся:

- 1). Конституция РФ, которая гарантирует свободу любого вида творчества, и охраняет законом интеллектуальную собственность.
- 2). Патентный закон РФ, принятый 23 сентября 1992 года и его редакция “О внесении изменений и дополнений в Патентный закон РФ” от 7 февраля 2003 года. Указанный закон регулирует отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.
- 3). Указ президента РФ от 14 мая 1998 года № 556 “О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения”.
- 4) Указ Президента РФ от 22 июля 1998 года № 863 “О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической

Патентование и защита интеллектуальной собственности

деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий”

5). Постановление Правительства РФ от 16 июня 2004 года № 299 “Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам”.

6). Приказы Роспатента от 6 июня 2003 года № 82, 83, 84 “О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец (соответственно)”.

7). А также Международные договоры, участницей которых является Россия:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 года;
- Договор о патентной кооперации 1970 года;
- Евразийская патентная конвенция 1994 года;
- Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации 1971 года;
- Договор о патентном праве 2000 года;
- Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов 1968 года;
- Соглашение о мерах по охране промышленной собственности и создании межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности 1993 года.

Также Россия выступает участницей двусторонних международных соглашений в области охраны промышленной собственности с Индией, Арменией, Беларусь, Азербайджаном, Казахстаном, Украиной, Киргизией, Узбекистаном.

Основные *принципы* *патентного* *права:*

1). **Признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта.** Это означает, что только патентообладатель может изготавливать, применять, ввозить, продавать и иным образом вводить в хозяйственный оборот запатентованную разработку. Напротив, все другие лица должны воздержаться от ее использования, не санкционированного патентообладателем. Таким образом, патентообладателю принадлежит абсолютное право на разработку, а на всех других лицах лежит пассивная обязанность воздерживаться от нарушения права патентообладателя.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

2). **^ Соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя, с одной стороны, и интересов общества, с другой.** Он проявляется в ограничении действия патента определенным сроком, после истечения которого, разработка поступает во всеобщее пользование. Для предоставления охраны существует условие, что любая новая разработка должна вносить значительный вклад в уровень науки и техники, тем самым, принося пользу обществу. В этих целях проводится проверка заявляемых решений, а также создание условий для ознакомления любых заинтересованных лиц с новейшими разработками. Наконец, в интересах общества закон устанавливает случаи свободного использования запатентованных разработок (например разовое изготовление лекарства в аптеке, проведение научного эксперимента).

3). **^ Предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами.** Для получения охраны заинтересованное управомоченное лицо должно оформить и подать в Патентное ведомство особую заявку, которая рассматривается с соблюдением определенной процедуры и в случае соответствия заявленного объекта требованиям закона удовлетворяется. Если заявка на выдачу патента не подавалась, то разработка, которая объективно отвечает всем критериям патентоспособности, объектом охраны патентного права не становится. Здесь же рассматривается понятие приоритета. На государственное признание и охрану могут претендовать только те заявители, которые первыми подали правильно оформленную заявку на выдачу патента.

4). **Законом признаются и охраняются права и интересы не только патентообладателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.** Этот принцип заключается прежде всего в том, что именно действительным разработчикам предоставляется возможность получить патент и стать патентообладателями. Если в соответствии с законом право на получение патента имеет иное лицо, например работодатель, закон гарантирует получение разработчиками вознаграждения, соразмерно выгоде, которую получит работодатель при надлежащем использовании разработки. При подаче заявки на выдачу патента лицом, которое не является разработчиком, это лицо должно доказать свое право на подачу заявки. За разработчиком во всех случаях признаются личные неимущественные права на созданный им объект, которые являются бессрочными и непередаваемыми.

^ К объектам, охраняемым патентным правом в РФ относятся:

•

Изобретение – это результат интеллектуальной деятельности человека, представляющий собой техническое решение определенной задачи. Это решение может относиться к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств). К устройствам относятся конструкции и

Патентование и защита интеллектуальной собственности

изделия. К веществам относятся: химические соединения, в том числе нуклеиновые кислоты и белки; композиции (составы, смеси); продукты ядерного превращения. К штаммам микроорганизмов относятся штаммы бактерий, вирусов, бактериофагов, микроводорослей, микроскопических грибов, консорциумы микроорганизмов. К культурам (линиям) клеток растений или животных относятся линии клеток тканей, органов растений или животных, консорциумы соответствующих клеток. К продукту как объекту изобретения относятся также генетические конструкции, которые могут представлять собой плазмиды, векторы, стабильно трансформированные клетки микроорганизмов, растений и животных, трансгенные растения и животные. К способу относится также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

- Промышленный образец – одно из направлений творчества человека – создание приятного, эстетичного внешнего вида окружающей его вещей, которыми он пользуется. Проще говоря, творчество по созданию дизайна предметов.

- Полезная модель (малое изобретение).

Полезные модели имеют много общего с изобретениями: то же являются результатом интеллектуальной деятельности человека, представляющими собой техническое решение [задачи](#), и воплощаются в конкретных материальных объектах (устройствах), их различие в величине творческого вклада в решение задачи.

3.

^ Институт правовой охраны средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ и услуг).

Данный институт гарантирует производителям права на выступление в хозяйственном обороте под собственным индивидуальным именем, на обозначение производимых товаров и оказываемых услуг определенными символами или наименованиями и обеспечивает их защиту в случае нарушения. Эти отношения регулируются Законом РФ “О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров” от 23 сентября 1992 года.

^ Объектами правовой охраны средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ и услуг) являются:

- Фирменное наименование;
- Товарный знак и знак обслуживания;

- Наименование места происхождения товара.

Фирменное наименование, являющееся коммерческим именем предпринимателя, неразрывно связано с его деловой репутацией. Под этим именем предприниматель совершает сделки и иные юридические действия, несет юридическую ответственность и осуществляет свои права и обязанности, рекламирует и реализует произведенную им продукцию. Фирменное наименование, ставшее популярным у потребителей и пользующееся доверием у деловых партнеров, приносит предпринимателю не только немало дивидендов, но и заслуженное уважение в обществе и признание его заслуг. Поэтому право на фирму рассматривается как важное личное неимущественное благо.

^ *Товарный знак и знак обслуживания*, которыми маркируются производимые товары и оказываемые услуги, являются активным связующим звеном между изготовителем и потребителем выступая в роли безмолвного продавца. Товарный знак представляет собой определенное условное обозначение. Таким условным обозначением может быть логотип, название, форма бутылки и иной емкости, мелодия и звуки, запах и т.п. Главное, чтобы это условное обозначение позволяло потребителю отличать данный товар одного производителя от однородных товаров других лиц. Наряду с отличительной функцией, популярный товарный знак вызывает у потребителей определенное представление о качестве продукции. Являясь визитной карточкой предприятия, товарный знак обязывает предприятие дорожить своей репутацией и заботиться о повышении качества выпускаемой продукции. Одной из важных функций товарного знака является также реклама выпускаемых изделий, поскольку завоевавший доверие потребителей товарный знак способствует продвижению любых товаров, маркированных данным знаком. Наконец, товарный знак служит для защиты выпускаемой продукции на рынке и применяется в борьбе с недобросовестной конкуренцией.

^ *Наименование места происхождения товара*. Обозначение товара наименованием места его происхождения выступает как гарантия наличия в товаре особых, неповторимых свойств, обусловленных местом его производства. Обеспечивая правовую охрану наименований мест происхождения товара, государство защищает и стимулирует развитие традиционных ремесел и промыслов, продукция которых всегда пользуется большим спросом у потребителя.

4.

^ Институт охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

Отдельные объекты правовой охраны, в частности научные открытия и рационализаторские предложения, являются специфическими для российского права, поскольку в большинстве государств мира они особо не выделяются. Другие же объекты, в частности селекционные достижения, секреты

Патентование и защита интеллектуальной собственности

производства, топологии интегральных микросхем пользуются специальной правовой охраной в большинстве развитых стран. Поэтому такие объекты в Российском законодательстве относят к особым, нетрадиционным объектам интеллектуальной собственности. Это название является сугубо условным и призвано подчеркнуть их отличие от объектов авторского и патентного права. Каждый из нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности обладает значительными особенностями по отношению ко всем остальным. Но выделять каждый объект отдельно не имеет смысла, поэтому их относят к сфере единого правового института охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной деятельности.

Объектами правовой охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности являются:

- Научные открытия
- Топология интегральных микросхем
- Результаты творческой деятельности селекционеров
- Рационализаторские предложения
- Служебная и коммерческая тайна

К источникам правовой охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности относятся:

1. Гражданский кодекс РФ
2. Патентный закон РФ, принятый 23 сентября 1992 года и его редакция

“О внесении изменений и дополнений в Патентный закон РФ” от 7 февраля 2003 года.

3) Закон РФ “О правовой охране топологий интегральных микросхем” от 23 сентября 1992 года.

4) Закон РФ “О селекционных достижениях” от 6 августа 1993 года.

5) Закон РФ “О семеноводстве” от 17 декабря 1997 года.

Причины введения правовой охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности заключаются в том, что с одной стороны эти объекты являются результатами интеллектуального труда, но их правовую защиту не могут обеспечить институты авторского и патентного права в силу их специфических особенностей. Так [авторское право](#) охраняет форму, а не содержание творческих

Патентование и защита интеллектуальной собственности

произведений. Между тем ценность открытий, топологий интегральных микросхем, селекционных достижений и других нетрадиционных объектов состоит, прежде всего, в содержании соответствующих положений и решений. Охрана содержания новых решений практических задач обеспечивается патентным правом. Однако, принципы патентной монополии, необходимость доведения существа решения до сведения третьих лиц как условие предоставления охраны, правоустанавливающее значение государственной регистрации объекта промышленной собственности не позволяют использовать его без существенной модификации для охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности. Поэтому они не могут охраняться в рамках патентного права.

Например, основными целями системы государственной экспертизы и регистрации научных открытий являются: подтверждение достоверности научных положений, заявленных в качестве открытий; установление авторского и государственного приоритета; моральное и материальное стимулирование авторов открытий; государственный учет и информация об открытиях в целях всестороннего их использования в науке и народном хозяйстве; содействие в решении научно-технических проблем связанных с открытиями.

Введение особой правовой охраны служебной и коммерческой тайны обусловлено необходимостью ограждения законных интересов участников товарного оборота, затрачивающих время, силы и средства на разработку и внедрение передовых технологий и методов ведения бизнеса, которые далеко не всегда могут быть защищены с помощью традиционных форм правовой охраны.

Топология интегральных микросхем (зафиксированное на материальном носителе пространственно геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними), занимает промежуточное положение между объектами авторского права и изобретениями-устройствами, тяготея к последним. Защиту топологии от копирования можно обеспечить путем авторско-правовой охраны, если рассматривать материальный носитель (полупроводниковую подложку, выполненную в форме кристалла) по аналогии с материальным носителем, в котором воплощено, например, литературное произведение, скажем с книгой. Сама топология в данном случае играет роль некоего "текста". Однако проблема заключается в том, что в отличие от произведений науки, литературы и искусства, которые по существу неповторимы, топология той либо иной интегральной микросхемы, как и изобретение, может быть разработана независимо друг от друга различными специалистами. И с этой точки зрения более подходящей была бы патентно-правовая форма охраны. Поэтому российский законодатель избрал в качестве модели охраны топологий интегральных микросхем охрану особого рода, которая отличается от патентной, и от авторско-правовой.

Необходимость признания и правовой охраны результатов творческой деятельности селекционеров достаточно очевидна. Ее иногда относят к компетенции патентного права (на селекционные изобретения получают патент).

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Однако, ввиду специфики, присущей объекту охраны, а также особенностей его правового режима эта сфера творческой деятельности требует специальной правовой регламентации.

Наконец, особая правовая охрана рационализаторских предложений обусловлена необходимостью стимулировать в рамках конкретного предприятия творческие усилия работников по усовершенствованию применяемой техники и технологии.

Указанные научные и технические достижения являются, как правило результатами творческой деятельности и в широком смысле слова рассматриваются как объекты интеллектуальной собственности. Однако, их правовой режим существенно отличается от режима традиционных объектов, охраняемых авторским и патентным правом. Создатели этих объектов нередко не приобретают исключительного права на их использование. Особые права творцов этих результатов зачастую сводятся к признанию их личных неимущественных прав на созданные объекты, а также к материальному стимулированию их деятельности. Тем не менее отнесение их прав к интеллектуальной собственности имеет под собой достаточные основания.

Лекция №3.

Авторское право.

3.1. Понятие авторского права и его источники

Авторским правом регулируются отношения возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права).

Первый авторский закон в России появился 22 апреля 1828 года в Цензурном уставе, он назывался “О сочинителях и издателях книг” и состоял всего из пяти частей. Он касался лишь литературных произведений. Согласно ему автор имел право исключительное право пользоваться всю жизнь изданием и продажей произведения по своему усмотрению. Срок авторского права был установлен в 25 лет со дня смерти автора, после чего произведение становилось собственностью публики. (Сегодня срок авторского права после смерти автора составляет в России 50 лет, а в некоторых западных странах 70 лет).

Сегодня авторское право представляет собой достаточно сложную целостную систему нормативных документов.

^ К источникам авторского права относятся (не обязательно, уже было):

1.

Конституция РФ, которая относит к ведению РФ как гражданское

законодательство, так и правовое регулирование интеллектуальной собственности;

Патентование и защита интеллектуальной собственности

2) Гражданский Кодекс РФ, регулирующий отношения собственности, в том числе и интеллектуальной, определяющий способы защиты авторских и смежных прав и т.д.;

3.

Закон “Об авторском праве и смежных правах” от 9 июля 1993 года

Согласно ст. 1 указанного Закона им регулируются две большие группы относительно самостоятельных отношений. В первую группу входят отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства составляющие предмет регулирования авторского права. Во вторую группу входят отношения, связанные с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания – смежные права. Эти отношения не являются авторскими, но тесно взаимосвязаны с ними, что их регулирование не рассматривается отдельным законом. Закон РФ “Об авторском праве и смежных правах” состоит из 50 статей сгруппированных в пять разделов. 1 раздел “Общие положения” указывает на предмет правового регулирования (ст.1), состав российского законодательства об авторском праве и смежных правах (ст.2), раскрывает основные используемые в законе понятия. Во втором разделе, который называется “Авторское право” раскрывается понятие произведения, как объекта авторского права, описываются личные имущественные и неимущественные права авторов, регулируется срок действия авторского права и его переход к другим лицам, описываются основные виды и условия авторских договоров. 3 раздел “Смежные права” имеет аналогичную структуру со вторым разделом, только в отношении смежных прав. 4 раздел Закона посвящен коллективному управлению имущественными правами, организационно-правовые формы, функции и обязанности организаций, управляющих имущественными правами на коллективной основе. Наконец, 5 раздел, который называется “Защита авторских и смежных прав” содержит нормы, раскрывающие понятия нарушения авторских и смежных прав, а также способы их защиты.

Закон устанавливает приоритет норм международного права: если международным договором, в котором участвует РФ, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в Законе, то применяются правила международного договора. Закон определяет: сферу деятельности авторского права, объекты авторского права, срок действия авторского и смежных прав, субъектов авторского права, личные неимущественные права автора, имущественные права автора, понятие, условия и порядок заключения авторского договора, порядок и цели осуществления коллективного управления имущественными правами, ответственность за нарушение авторских и смежных прав.

4) Закон РФ от 23 сентября 1992 года № 3523-1 “О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных”. Этот Закон имеет более узкий предмет регулирования, так как касается лишь отношений,

Патентование и защита интеллектуальной собственности

возникающих в связи с созданием, правовой охраной и использованием программных средств. В ст. 2 Закона подчеркивается, что программам для ЭВМ предоставляется охрана как произведениям литературы, а базам данных – как сборникам. Он имеет всего 20 статей, разбитых на 4 главы.

5) Закон РСФСР от 27 декабря 1991 года “О средствах массовой информации”. Многие нормы этого закона посвящены регулированию вопросов авторско-правового характера, которые возникают в деятельности органов массовой информации: порядок распространения, условия использования авторских произведений и писем и др.

6) Закон РФ от 17 ноября 1995 года “Об архитектурной деятельности в Российской Федерации”, в котором авторскому праву на произведения архитектуры посвящена специальная глава.

7) Закон РФ “О геодезии и картографии” от 26 декабря 1995 года, в ст.2,9,10 которого затрагиваются вопросы авторского права на картографические материалы.

Также Россия выступает участницей целого ряда международных договоров в области авторского права и смежных прав:

- Всемирной конвенции об авторском праве, которая была принята на состоявшейся в Женеве в 1952 году межправительственной конференции с участием представителей более 50 стран. Основное правило охраны интереса обладателей авторских прав – принцип национального режима. (СССР присоединился 27 мая 1973 года).
- Всемирной конвенции об авторском праве (в редакции 1971 года) – с 9 марта 1995 года;
- Бернской конвенции 1886 года об охране литературных и художественных произведений (Россия присоединилась 3 ноября 1994 года).
- Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм. (Россия участвует с 13 марта 1995 года).

3.2. Понятие и признаки объекта авторского права

Согласно ст. 4 ЗоАП автор – это физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Произведение является объектом авторского права. Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Это определение подчеркивает, что произведение - благо нематериальное. В связи с этим важно различать само произведение, имеющее нематериальную сущность, и форму его воплощения, т.е. ту вещественную форму, которая является материальным носителем произведения (например рисунок, рукопись, нотная запись). Иногда связь произведения со своим материальным носителем неразрывна (картина, скульптура). Поэтому они выступают одновременно как объекты авторского права и как права собственности. Но авторское право на произведение сохраняется даже в том случае, если его материальный носитель гибнет (если сохранилась копия).

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором оно выражено. Поэтому при переходе права собственности на материальный объект не влечет за собой перехода авторских прав на произведение как благо нематериальное.

Для того, чтобы произведение считалось объектом авторского права, оно должно обладать основными признаками. Ими являются: творческий характер произведения и объективная форма его выражения.

^ *Творческий характер произведения означает*, что оно качественно новое, неповторимое в своем роде, оригинальное и уникальное. Правда наличие или отсутствие этого признака сложно доказать, т.к. вышеперечисленные качества носят субъективный характер.

^ *Произведение становится объектом авторского права, т.е. становится охраняемым, только в том случае, если оно выражено в какой-либо объективной форме.* Это означает, что пока мысли, идеи, образы только формируются в виде замысла автора, для закона они не существуют и получают охрану, только тогда, когда будут перенесены на какой либо материальный носитель, или каким либо другим образом люди смогут их воспринять.

Существуют следующие виды объективной формы:

- письменная – рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.;
- устная – публичное произведение, публичное исполнение и т.д.;
- звуко- или видеозапись – механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.д.;
- изображение – рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, фотокадр и т.д.;
- объемно-пространственная – скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.;

Авторское право также охраняет и произведения, которые не имеют материального носителя речи, [лекции](#), доклады), но защитить их от искажения

Патентование и защита интеллектуальной собственности

очень сложно, хотя в принципе возможно (показания свидетелей).

Авторское право распространяется на все произведения, независимо от их назначения и достоинства (ст.8 ЗоАП). Это значит что охраняются и высокохудожественные произведения и те, которые не имеют высокой ценности, потому, что невозможно объективно судить о достоинствах произведения. Этот вопрос решается сам собой на практике (будет ли публика покупать билеты на показ, на концерт, книги, диски). Но даже если произведение нецелесообразно использовать ввиду его слабости, наличия ошибок или непригодность по другим мотивам, это не значит, что оно лишается авторской охраны.

Круг охраняемых законом произведений широк.

^ К объектам охраняемым авторским правом в РФ относятся (не обязательно, уже было):

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайды, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- фотографические произведения и произведения, полученные способом аналогичными фототрафии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- 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;
- другие произведения.

К объектам авторского права также относятся:

Патентование и защита интеллектуальной собственности

- 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.

Коротко рассмотрим некоторые из них:

1. **Литературные произведения**

Согласно ст 7 ЗоАП под литературным произведением понимается любое произведение, в котором выражение мыслей, чувств и образов осуществляется посредством слова в оригинальной композиции и посредством оригинального изложения. Это могут быть литературно-художественные произведения, научные, публицистические и иные работы выраженные в словесной форме

1.1. В ЗоАП нет прямого указания на охрану речей, лекций, докладов, но т.к. закон содержит общее указание на то, что правовой охраной пользуются произведения выраженные и в устной форме, то можно сделать вывод, что речи, проповеди, выступления и т.п. произведения тоже охраняются, но в этом случае очень трудно доказать факт нарушения авторского права. В российской судебной практике не было случая споров по поводу нарушения авторских прав устного произведения.

1.2. Так же к числу охраняемых литературных произведений относятся письма, дневники, личные заметки, хотя закон так же не выделяет их особо, т.к. эти документы имеют личный характер и связаны с обеспечением конституционного права гражданина на охрану частной жизни (ст.23 Конституции РФ). Если материалы дневников, заметок, писем опубликованы без разрешения автора или его наследников, то можно требовать запрещения опубликования и возмещения морального ущерба через суд.

1.3. Интервью считается объектом охраны авторского права, если оно является результатом творческой деятельности (имеет стиль, композицию), а не сводится к механическому воспроизведению ответов на поставленные вопросы. Причем это относится как к интервьюируемым так и интервьюирующим, по доле вклада в интервью они могут стать соавторами.

1.4. Охраняются авторским правом переводы произведений, т.к. для того, чтобы передать художественный смысл произведения и его стиль при переводе, переводчик дополняет и осуществляет замену переводимых им слов на сходные по смыслу слова другого языка, что является творческим процессом. Если же перевод дословный, то он не считается творческим и не попадает под охрану авторского права. Так же не охраняются переводы официальных документов (законов, инструкций)

1.5. Программы для ЭВМ отвечают всем признакам охраняемых объектов авторского права, т.е. являются результатом творческой деятельности и имеют объективную форму. Сложность в том, что помимо интеллектуального творчества в данном объекте присутствует индустриальный труд. Поэтому отнеся Программы ЭВМ к охране авторского права, был принят Закон РФ “О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных” дополняющий некоторые нормы авторского права. Программа для ЭВМ как объект авторского права выступает в качестве объективной формы представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. Независимо от формы своего объективного выражения программы для ЭВМ с точки зрения их правовой охраны рассматриваются как произведения литературы. Однако вне сферы охраны остаются принципы организации алгоритма и интерфейса, а так же языки программирования. Для признания и осуществления авторского права на программу для ЭВМ или базу данных не требуется обязательной регистрации, она осуществляется по желанию правообладателя. Авторское право возникает по факту создания программы для ЭВМ или базы данных. Регистрация программы для ЭВМ или базы данных осуществляется на основе заявки на регистрацию в Агентстве. Заявка должна содержать:

- заявление, с указанием правообладателя, а также автора, их местонахождение;
- материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ, включая реферат;
- документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора (1,6 МРОТ- для юридического лица, 0,6 МРОТ – для физического лица, 1 МРОТ составляет 1200 руб).

Заявка рассматривается и проверяется на наличие необходимых документов и уникальность программы для ЭВМ, если результат положителен, то Агентство вносит программу для ЭВМ или базу данных в Реестр (взнос 0,3 МРОТ), выдает заявителю свидетельство и публикует сведения о зарегистрированных программах для ЭВМ и базах данных в официальном бюллетене Агентства.

2. *Драматические произведения*

Объектами авторского права признаются драматические произведения всех жанров. Они близки к произведениям литературы, их отличие в том, что текст драматических произведений состоит из монологов и диалогов персонажей, а сами драматические произведения предназначены для публичного исполнения на сцене.

3. Музыкальные произведения с текстом и без, музыкально-драматические произведения.

Музыкальным признается произведение, в котором художественные образы выражаются с помощью звуков. К ним относятся: опера, балет, мюзикл, оперетта, кантата, симфония, оратория, сюита, увертюра, фантазия, аранжировка и .т.д.

4. Сценарные произведения

Это произведения (сценарии) по которым ставятся фильмы, балетные спектакли, массовые представления. В отличие от драматического произведения в сценарии описывается детальное изложение сюжета, перемена места и времени действия, широкого охвата событий, развитие параллельных сюжетных действий.

5. Аудиовизуальные произведения.

Представляют собой органическое соединение разных видов искусства. Эти произведения рассчитаны на одновременное слуховое и зрительное восприятие. К аудиовизуальным произведениям относятся: кино-, теле-, видеофильмы (полнометражные, документальные, художественные, мультипликационные, научно-популярные и т.д.), слайдфильмы, диафильмы. Некоторые компоненты фильма, в том числе сценарий, музыка, эскизы декораций, костюмы и .т.п. могут существовать отдельно от фильма и иметь значение самостоятельных объектов авторского права. В соответствии со ст. 13 ЗоАП авторами аудиовизуального произведения признаны три лица: режиссер-постановщик, сценарист и автор музыки.

5. Произведения изобразительного искусства.

К таким произведениям относят произведения: живописи, скульптуры, графики, дизайна, комиксы, графические рассказы, декоративно-прикладного искусства, монументального искусства. Важнейшей особенностью произведений изобразительного искусства является то, что они неразрывно связаны с материальным носителем, в котором воплощены.

Материальный носитель чаще всего существует в единичном экземпляре, поэтому особенно важно разграничивать право собственности на картину или скульптуру как вещь и авторское право на само произведение. Это значит, что права собственника на объект изобразительного искусства ограничены. Так, собственник обязан обеспечить неприкосновенность произведения, и поэтому не вправе вносить в него какие либо изменения. Собственник должен предоставлять автору возможность осуществлять свои авторские правомочия в отношении произведения, например, обеспечивать право доступа к произведению для копирования. Если собственник без разрешения автора осуществляет воспроизведение и распространение произведения, это считается нарушением авторских прав.

Так же существует правило, что при продаже произведения изобразительного искусства на аукционах и через магазины и выставки, если картина продана по

Патентование и защита интеллектуальной собственности

цене превышающей предыдущую стоимость картины на 20% , то 5% от новой стоимости картины получает автор. Это делается в интересах авторов, которые в начале своего творческого пути, еще не имея известности, вынуждены продавать свои произведения очень дешево, чтобы иметь средства на жизнь.

Закон устанавливает, что опубликование, воспроизведение и распространение произведения изобразительного искусства, на котором изображено другое лицо, допускается лишь с согласия изображенного, а после его смерти только с согласия детей и пережившего супруга. Если таковых нет, то произведение может использоваться свободно (ст. 514 ГК РФ).

6. Произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства.

Специфика этих произведений в том, что с одной стороны они служат для удовлетворения материальных потребностей людей, а с другой выступают как произведения искусства. Поэтому объектом авторского права признается не весь проект со всеми техническими и организационными решениями, а лишь его архитектурная часть.

7. Картографические произведения.

К их числу относят географические, геологические и другие карты, планы, эскизы, относящиеся к географии, топографии и другим наукам. К особенностям правового режима этих объектов можно отнести то обстоятельство, что основная их часть создается по заданиям федеральных или иных органов власти и может быть использована заинтересованными лицами. Поэтому один экземпляр копии карты должны быть безвозмездно передан в эти органы.

Авторским правом не охраняются:

- произведения, в отношении которых истек срок действия авторского права (кроме права авторства, права на имя, права неприкосновенности произведения);
- официальные документы (инструкции, указания, стандарты, уставы, судебные решения, методические рекомендации, отчеты, справки, иски);
- государственная символика (флаги, гербы, гимны, ордена, денежные знаки);
- произведения народного творчества (жель, частушки, поговорки, народные танцы);
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер (сообщения телеграфных информационных агентств, официальная хроника, сообщения о криминальных происшествиях).

3.3. Виды произведений.

Произведения бывают обнародованные и необнародованные, опубликованные и неопубликованные, оригинальные и производные, служебные и неслужебные.

Обнародованием признается осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.

Опубликованием считается выпуск в обращение экземпляров произведения с согласия автора в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

Оригинальным является произведение все основные охраняемые элементы которого созданы самим автором.

Производным является произведение, при создании которого частично заимствуется охраняемые элементы чужого произведения (переводы, аранжировки, аннотации, обзоры). Эти произведения должны иметь творческую самостоятельность по сравнению с оригиналом и соблюдать права автора произведения, которое подверглось переделке (с автором должен быть заключен договор на использование его труда для создания на его основе другого произведения).

Служебные произведения – это произведения созданные в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя. В Российском законодательстве авторское право на служебное произведение принадлежит автору. Однако, согласно ст. 14 п.2 ЗоАП исключительные права на использование служебного произведения принадлежат работодателю, если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное. Это означает, что автор не вправе без согласия работодателя передать созданное им произведение для использования другим лицам. Напротив, работодатель может использовать произведение как в своих целях, так и выдавать разрешение на его использование третьим лицам. Размер вознаграждения за использование такого произведения и порядок его выплаты устанавливаются договором между автором и работодателем.

Лекция №4.

Субъекты авторского права. Права авторов произведений науки, литературы и искусства.

Субъекты авторского права.

Субъектами авторского права согласно российскому законодательству могут быть российские граждане, лица без гражданства и иностранцы, их наследники, иные правопреемники, а также российское государство в целом.

1. Важнейшими субъектами авторского права являются авторы произведений науки, литературы и искусства. **^ Авторами признаются лица, творческим трудом которых создано произведение.** Это может быть любое физическое лицо не зависимо от пола, возраста, гражданства и состояния дееспособности. Авторское право у создателя возникает сразу как только произведение облекается в объективную форму.

За малолетних (не достигших 14 лет) и недееспособных авторское право осуществляют их родители или опекуны. Они заключают от имени этих авторов договоры, выступают в защиту их прав. Но это не значит, что родители или опекуны принимают на себя какие либо обязательства по договорам и несут ответственность за их исполнение. Стороной по договору является сам автор, а родители и опекуны лишь выступают от его имени.

Несовершеннолетние (от 14 до 18 лет) авторы осуществляют свои авторские права самостоятельно. Что является исключением из правил, т.к. граждане могут самостоятельно осуществлять свои гражданские права лишь с 18 лет. Это отступление от правил вполне оправдано, т.к. в данном возрасте можно предполагать достаточную зрелость несовершеннолетних для разумного распоряжения творческими результатами.

^ 1.2. Наряду с физическими лицами обладателями авторских прав по российскому законодательству могут быть и юридические лица. Если они являются правопреемниками создателей произведений. Юридическое лицо может приобрести авторские правомочия

- по договору с автором;
- в силу того, что произведение создано в порядке выполнения служебного задания (например, должностные инструкции);
- по завещанию автора.

Во всех этих случаях юридическое лицо становится обладателем **производного (первоначального быть не может ст. 1 ЗоАП)** авторского права, которое

Патентование и защита интеллектуальной собственности

первоначально возникло на стороне автора, но перешло к юридическому лицу по указанным выше основаниям.

1.2. Субъектами авторского права признаются также и иностранцы. Но охрана их авторских прав зависит от ряда условий. Признаются и охраняются авторские права иностранцев если:

- если произведение обнародовано на территории России, либо не обнародовано, но находится на ее территории в объективной форме (п.1 ст.5 ЗоАП);
- если произведение обнародовано или находится в объективной форме за пределами России, его охрана осуществляется в соответствии с международными договорами РФ. Согласно международной конвенции об авторском праве на территории России охраняются все произведения граждан стран–участниц этой конвенции, если они вышли в свет после 27 июля 1973 г. (даты присоединения СССР к Всемирной конвенции);
- произведение считается опубликованным в РФ, если в течении 30 дней после первой публикации за пределами РФ оно было опубликовано (**а не обнародованно**) на территории РФ.

2. Соавторство. Авторское право на произведение, созданное совместным трудом двух и более лиц (соавторство), принадлежит соавторам совместно, независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет также и самостоятельное значение (ст.10 ЗоАП). Существует несколько условий соавторства:

- О соавторстве следует говорить, если усилием нескольких авторов создано единое коллективное произведение. Если в случае с написанием картины или романа все ясно, т.к. эти произведения являются одним неразрывным целым. Если же каждая часть произведения имеет самостоятельное значение и может быть использована самостоятельно (например стихи и музыка в песне, главы учебника) то ясно, что коллективное соединение не может быть создано в результате механического соединения частей (между ними должна быть логическая увязка) или изъять одну часть, то произведение теряет смысл в этом случае тоже имеет место соавторство. А вот например иллюстрации книги не могут повлиять на ее литературное достоинство, поэтому в данном случае писатель и художник не являются в данном случае соавторами.

- Второе условие, что произведение должно являться совместным трудом нескольких лиц. Понимается не совместный процесс труда, а совместно достигнутый результат. Соавторы могут работать над произведением сообща, или каждый из них создает какую-то обособленную часть, или один из них может доработать результат другого. При этом если какое то лицо оказывает помощь в создании произведения, давало советы (например редактор или консультант), то

Патентование и защита интеллектуальной собственности

если его работа не выходит за пределы своих обязанностей, он не может претендовать на соавторство. Редактор обязан помочь автору улучшить его произведение, исправить недостатки, но все изменения вносятся самим автором, который может согласиться или не согласиться с мнением редактора.

- Еще одно условие, что вклад лиц претендующих на соавторство произведения должен носить творческий характер. Нет оснований для признания соавторства оказание автору технической помощи (подбор материалов, вычерчивание схем, графиков и т.д.). Очень часто суды рассматривают дела, когда один человек рассказывает писателю истории из своей жизни, а писатель на основе этого материала создает роман. Даже если эти два человека работали совместно, рассказчик не признается соавтором, если художественную, творческую форму, образы и содержание создает писатель, а рассказчик просто делится воспоминаниями отдельных эпизодов из своей жизни. И наоборот, если лицо, записывающее воспоминания не внесло ничего нового ни в содержание ни во внутреннюю форму произведения, а лишь выполняло техническую работу, то автором признается рассказчик. Если же в создании художественной формы произведения принимали участие и рассказчик и писатель, то можно говорить о соавторстве. Поэтому критерием, помогающим установить действительного автора произведения является творческий характер внесенного в создание произведения вклада.

- И наконец последнее условие – это наличие соглашения о возникновении соавторства. Под эти соглашением понимается взаимное волеизъявление авторов, направленное на совместную творческую работу.

^ 2.1. *Осуществление авторских прав на коллективные произведения.* Авторское право на коллективное произведение принадлежит всем авторам сообща, независимо от степени творческого вклада каждого из соавторов и характера произведения. Закон характеризует права соавторов как **совместные** (п.1 ст. 10 ЗоАП). Из этого следует, что вопрос об использовании коллективного произведения решается всеми авторами сообща, на основе единогласия, а не по большинству голосов. Если соавторы не могут достичь в этом вопросе согласия, то он передается на разрешение в суд. Но закон не запрещает соавторам заключить между собой письменное соглашение, осуществляющее иной порядок осуществления их авторских прав. Например, соавторы могут поручить осуществление авторских прав одному из соавторов, могут договориться о принципах распределения авторского вознаграждения. Если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование произведения.

^ 2.2. *Виды соавторства.* Соавторство бывает двух видов нераздельное и раздельное.

При нераздельном соавторстве произведение, созданное двумя или более соавторами, представляет единое неразрывное целое, части которого не имеют

Патентование и защита интеллектуальной собственности

самостоятельного значения и результаты коллективного творческого труда не могут быть практически выделены. (романы Ильфа и Петрова)

При раздельном соавторстве коллективное произведение является целым, но состоит из частей, имеющих самостоятельное значение, при этом известно кем из авторов созданы эти части. (например музыкально-драматическое произведение, учебник).

Если произведение признано нераздельным, то авторские права как на произведение в целом, так и на любую его часть осуществляются авторами только сообща. Если один из соавторов нарушил свои обязательства по созданию произведения, то все соавторы несут за это ответственность.

При раздельном соавторстве использование коллективного произведения в целом также осуществляется по взаимному согласию всех авторов. Однако каждый соавтор вправе распоряжаться самостоятельно, без согласия соавторов своей частью. Соавторы отвечают лишь за свою часть произведения и не несут ответственности за нарушение обязательств другими соавторами.

2.3. Соавторством не является:

- совместное использование произведений, которые созданы независимо друг от друга и хотя взаимосвязаны, но не настолько, чтобы составлять единое целое (например, писатель создавший книгу и художник иллюстраций к ней);
- если в результате соединения произведений, созданных разными авторами, появляется новый объект авторского права (энциклопедический словарь, журнал). Это новые произведения как результат творческой деятельности по подборке и систематизации материала.
- в случае дозволенного законом использования чужого опубликованного произведения для создания нового, творчески самостоятельного произведения (автор романа и автор созданного по его основе сценария, автор произведения и переводчик).

^ 3. *Наследники и иные правопреемники.* Субъектами авторского права после смерти автора становятся его наследники. Наследование авторских прав может осуществляться либо по закону, либо по завещанию.

При наследовании по закону наследниками могут стать только граждане, которые входят в ту или иную очередь законных наследников (жена, мать, отец, дети, сестры, братья, племянники и т.д.). При наследовании по завещанию авторские права могут быть переданы любому гражданину или юридическому лицу, которое указано в завещании. Если умерший автор не имеет законных наследников и не составил завещания, то его авторское право к государству не переходит (в

Патентование и защита интеллектуальной собственности

отличие от права собственности), а прекращается.

В теории авторского права наследники рассматриваются как носители **производного авторского права**. Их авторское право возникает не в силу создания произведения, а на основе открытия наследства, вхождения в круг наследников по закону или завещанию. Следует отметить, что действующее авторское и наследственное законодательство не содержит четких прав наследников. Поэтому конкретные правила выводятся путем толкования многих норм закона и анализа судебной и нотариальной практики. Отметим следующие особенности наследственных авторских прав:

* Согласно ст. 29 ЗоАП по наследству не переходят право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения. Следовательно, все остальные авторские права, в частности право на обнародование, использование вознаграждение, могут передаваться по наследству. Это теоретически, но на практике возникает множество вопросов. Может ли наследник опубликовать произведение, если автор не хотел этого при жизни, может ли наследник дать согласие на переделку произведения, если автор на это не соглашался и т.д. В практике известно не мало случаев, когда автор возражал против экранизации литературного произведения. К сожалению, прямого ответа на эти вопросы нет. На практике их решение передается на усмотрение наследников.

* Еще одна проблема связана с неприкосновенностью произведений умерших авторов. Закон указывает на то, что право на защиту репутации автора по наследству не переходит, однако на наследников возлагается охрана этого права. Как соотносить эти два понятия в законе не указывается. Однако, очевидно, что сферы действия права на защиту репутации автора произведения, которое принадлежит лишь самому автору и право на охрану указанного права, которое принадлежит наследнику, совпадают не полностью, хотя второе базируется на первом. Автор осуществляет свое право на защиту произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб его чести и достоинству, может внести или разрешить внести в произведение изменения. Наследник, на которого возлагается охрана неприкосновенности произведения, этого сделать не может. Он может дать согласие на внесение в произведение редакционной поправки, на уточнение тех или иных данных в связи с прогрессом науки, на снабжение произведения [предисловием](#) или комментарием. Однако при этом главной его задачей является сохранение сущности и оригинальности произведения автора.

Следует заметить, что охрана неприкосновенности произведения осуществляется наследниками лишь в том случае, если автор в завещании не указал лицо, на которое он возлагает охрану прав авторства, права на имя и права на защиту своей репутации. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. В случае его смерти или отказа от осуществления своих прав до истечения срока действия авторского права (50 лет) эти полномочия переходят к наследникам.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

* Следующим моментом является то, что супругу(ге) умершего автора выделяется доля в общем имуществе нажитом в период брака (ст.33-34 Семейного кодекса РФ, ст. 256 ГК РФ), если нет другого договора (например, брачного). Понятно, что в эту долю входят имущественные права автора, например, гонорар. Переходящие по наследству личные неимущественные права автора принадлежат только ему и его супруг (а) никаких дополнительных прав по сравнению с другими наследниками не имеет. Что же касается принадлежащего автору права на получение вознаграждения, которое не было реализовано им при жизни, то оно целиком включается в наследственную массу и супруг(а) не вправе претендовать на выплату половины вознаграждения.

* При вступлении в наследство по российскому законодательству не допускается частичное принятие или частичный отказ от наследства. Это распространяется и на авторское право. Поэтому, вступая в наследство какой либо части имущества означает и принятие наследства авторских прав. Для этого, не нужно соблюдать какие то формальности. Однако, если наследство состоит лишь из авторского права или кому либо из наследников завещаны лишь авторские права, фактическое вступление в права наследования невозможно. В этом случае наследник должен обратиться к нотариусу и получить свидетельство о праве на наследство.

* Права наследников ограничены установленным законом сроком и действуют в течение 50 лет после смерти автора, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

* Авторские права переходят к наследникам в бездолевом порядке, т.е. авторское право наследуется как единое целое, не подлежащее разделу. Распоряжение перешедшим по наследству произведением осуществляется наследниками по взаимному согласию. Если такового нет (например один наследник не дает согласие на переиздание), то в судебном порядке. Исключение составляет право на получение гонорара. Он может делиться между наследниками в любой пропорции в соответствии с завещанием или по соглашению между наследниками.

* Если произведение было создано в соавторстве, то согласно ст. 27 п.4 ЗоАП права каждого из соавторов переходят по наследству и действуют в течение 50 лет после смерти последнего автора. Из этого следует, что оставшиеся в живых соавторы должны согласовывать свои действия с наследниками умершего автора. При этом следует учитывать, что в случае смерти наследников, принадлежащие им права, могут переходить к их наследникам и т.д. в течение всего срока действия авторского права. Права умершего соавтора, который не оставил наследников прекращаются.

3.1. Наряду с авторами и наследниками субъектами авторского права выступают *иные правопреемники*. Это нововведение появилось в Российском законодательстве после присоединения СССР к Всемирной конвенции об

Патентование и защита интеллектуальной собственности

авторском праве в 1974 году. В роли таких иных субъектов могут выступать издательства, театры, киностудии. Они приобретают авторские права на основании заключенных с авторами и их наследниками авторских договоров. Становясь обладателями авторских прав, эти организации используют произведения и распоряжаются ими в соответствии с договором.

^ 4. *Организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе.* К числу субъектов авторского права относятся также организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе. В соответствии со ст.44 ЗоАП эти организации могут создаваться непосредственно обладателями авторских и смежных прав в целях обеспечения этих прав в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднено (публичное исполнение на радио, телевидении, воспроизведение путем механической, магнитной записи, репродуцирование). Это новое для России явление. Указом Президента РФ "О государственной политике в области охраны авторских и смежных прав" от 7 октября 1993 года было создано Российское авторское общество (РАО) с целью реализации и защиты авторских прав. Наряду с РАО могут быть созданы и другие организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе и они появились. Но как показала практика оказались недееспособны. В капиталистических странах действует несколько крупных организаций такого рода.

Организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе, действуют в пределах полученных от авторов полномочий на основе устава, утверждаемом в порядке установленным законодательством. Они не в праве заниматься коммерческой деятельностью и самостоятельно осуществлять использование произведений, полученных для управления. Деятельность этих организаций осуществляется в интересах обладателей авторских прав. В отличие от организаций, приобретающих авторские права на использование произведений на основании авторских договоров и становящихся в силу этого полноправными обладателями этих прав, организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе, владельцами авторских прав не становятся. В отношении с третьими лицами они вступают как представители авторов.

Полномочия на коллективное управление имущественными правами передаются непосредственно обладателями авторских и смежных прав добровольно на основе письменных договоров.

Среди основных функций организаций, управляющих имущественными правами авторов на коллективной основе, которые закреплены ст. 46 ЗоАП, можно выделить три основные:

- Эти организации предоставляют лицензии пользователям на соответствующие способы использования произведений и объектов смежного права. Выдача лицензий означает, что у пользователя появляется право на использование произведения. Согласно закону условия таких лицензий должны быть

Патентование и защита интеллектуальной собственности

одинаковыми для всех пользователей одной категории, а отказ в выдаче лицензии без достаточных оснований не допускается. Так например, в РАО ставки лицензионной платы за публичное исполнение произведений для бюджетных организаций (например филармоний, концертных залов) в два раза ниже ставок для коммерческих организаций.

- Следующая задача организаций, управляющих имущественными правами авторов на коллективной основе является сбор вознаграждения за использование произведений и объектов смежных прав.

- И, наконец третья функция подобных организаций это распределение и регулярная выплата собранного вознаграждения обладателям авторских и смежных прав. Из собранного вознаграждения вычитаются суммы на покрытие фактических расходов по сбору, а также суммы, которые направляются в специальные фонды, создаваемые этими организациями с согласия и в интересах представляемых ими обладателей авторских и смежных прав. Вся оставшаяся часть собранных сумм распределяется между авторами пропорционально фактическому использованию произведений. Одновременно с выплатой организация предоставляет обладателям авторских прав отчеты содержащие сведения об использовании их прав.

^ Права авторов произведений науки, литературы, искусства.

В результате создания произведения автор приобретает ряд прав личного неимущественного и имущественного характера. Эти права в авторском законодательстве именуется исключительными. **Исключительный характер авторских прав состоит в признании того, что только сам обладатель авторского права может решать вопрос об осуществлении авторских правомочий, особенно правомочий, связанных с использованием произведения.**

^ Виды авторских прав.

К личным неимущественным правам относятся:

1. **Право авторства.** В юридической науке право авторства характеризуется как юридически обеспеченная возможность лица считаться автором произведения и вытекающая отсюда возможность требовать признания данного факта от других лиц. Право авторства неотделимо от личности автора. Оно может принадлежать только действительному создателю произведения и является неотчуждаемым и непередаваемым по какому-либо основанию, в том числе по договору или по наследству. Более того от данного права нельзя отказаться. Данное право порождается самим фактом создания произведения и не зависит от того, обнародовано ли произведение или нет, создано ли оно в порядке выполнения служебного задания или является свободным, используется произведение кем-либо или нет. Для признания лица автором произведения не требуется выполнение каких-либо формальностей или чьего-либо согласия.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Возможные нарушения данного права могут состоять как в присвоении чужого авторства (плагиате), так и в отрицании авторства того лица, которым создано произведение. Право авторства неразрывно связано с личностью создателя произведения, действует в течение всей жизни автора и прекращается с его смертью. Конечно, и после смерти автора оно признается и охраняется, но уже как общественный интерес, нуждающийся в признании и защите. Из права авторства вытекают и все остальные права.

^ 2. Право на авторское имя. Согласно ст. 15 ЗоАП автор может использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно). Избирая один из этих способов, автор реализует свое право на имя. Право на авторское имя, как и право авторства возникает из самого факта создания произведения и не может быть передано кому-либо другому, но в отличие от права авторства оно реализуется лишь в случае обнародования произведения. Право на авторское имя действует в течение всей жизни автора, а после его смерти охраняется наследниками, авторско-правовыми организациями или государством в качестве общественно значимого интереса.

Автор помещает свое имя на обложке, афише, в титрах или объявлять его перед исполнением. Как уже говорилось, существует три способа осуществлять свое право на авторское имя. Подлинное имя указывается как в полном объеме (Ф.И.О.), так и частично (инициалы и фамилия, имя и фамилия). Если произведение подписывается только инициалами, то оно считается анонимным. При опубликовании коллективного произведения имена указываются в той последовательности и форме, которая оговорена соавторами. В спорных случаях их располагают в алфавитном порядке. При использовании произведений иностранных авторов их имена приводятся в русской транскрипции, которая согласована с автором оригинала. Нарушением права на имя в данном способе его будет неуказание имени, а так же его искажение. Право на имя может быть нарушено при цитировании чужих произведений, без указания источника заимствования.

Следующий способ обозначения авторского имени – псевдоним. М. Горький, А.Ахматова, Д.Бедный вошли в историю под вымышленными именами. Псевдоним может быть любой (если он не нарушает нормы нравственности и не носит оскорбительный характер). Псевдоним не должен искажаться. Особым нарушением будет раскрытие псевдонима автора без его согласия.

Иногда автор вовсе не указывает своего имени. Обнародование произведения без имени автора не значит, что автор отказывается от своих авторских прав. Но проблема в том, что доказать авторство на анонимное произведение трудно. Обычно оно подтверждается организацией которая использовала произведение и знает имя автора. Как и псевдоним, аноним может быть раскрыт без согласия автора только по запросу суда.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Наряду с создателями произведений правом на обозначение своего имени могут пользоваться организации, если произведение было создано по их созданию.

^ 3. Право на защиту репутации автора. Автор заинтересован, чтобы его произведение было обнародовано и в дальнейшем использовалось в том же виде в котором автор признал его достойным для представления обществу. В связи с этим с момента создания произведения за его автором закрепляется право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора. *Содержание данного права состоит в том, что при создании, публичном исполнении или ином использовании произведения воспрещается без согласия автора вносить какие либо изменения как в само произведение, так и в его название, и кроме того, в обозначение имени автора.* Воспрещается также без согласия автора снабжать его произведение иллюстрациями, предисловиями, послесловиями, комментариями и другими пояснениями. В частности нельзя без согласия автора сокращать объем произведения, менять местами главы, нарушать целостность произведения и т.п. Это право также возникает с момента создания произведения и прекращается со смертью автора. Любые изменения вносятся с письменного согласия автора. Изменения вносимые в коллективные произведения должны согласовываться с каждым из соавторов. Если хотя бы один из соавторов возражает против изменений, то произведение не может быть изменено. Не считаются нарушением прав репутации автора отрывки с информационными целями (например реклама кинофильма), критика, пародии. Право на защиту репутации автора не переходит по наследству, но наследники вправе осуществлять защиту указанных прав. Это выражается в том, что например, автор может дать согласие внести изменение в произведение, а наследники нет. (их права носят только охранный характер, следить за тем, чтобы произведение не искажалось). Права наследников права защиты репутации автора сроком не ограничиваются, если у автора нет наследников, то эту функцию берет на себя государство.

^ 4. Право на обнародование произведения и на его отзыв. *Сущность этого права можно определить как юридически обеспеченную автору возможность публичной огласки созданного им произведения.* При этом автор решает два вопроса: во-первых, готово ли его произведение для доведения до определенного круга лиц; во-вторых, решается вопрос о времени, месте и способе обнародования. Автор может обнародовать произведение сам или разрешить это сделать другим лицам. Выбор способа обнародования зависит от вида произведения и от желания самого автора. (Например, литературное произведение можно опубликовать, публично исполнить, передать в эфир).

При жизни автор сам решает вопрос об обнародовании произведения, никто не может заставить автора обнародовать произведение помимо его воли. Если произведение коллективное, то согласие на обнародование должны дать все соавторы.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Согласно ст.15 п.2 ЗоАП автор может отказаться от ранее принятого решения обнародования произведения и публично оповестить о его отзыве. Но автор должен возместить пользователю убытки, которые он понес в результате такого решения, включая упущенную выгоду. (например изготовленные экземпляры произведения изымаются из обращения за счет автора). При отзыве произведения автор не обязан обосновывать свое решение. Здесь есть одна тонкость, автор не может потребовать вернуть ему материальный носитель произведения, если он стал объектом права собственности другого человека. (Например, автор не может потребовать вернуть созданную им картину, у их новых владельцев). В отличие от остальных неимущественных авторских прав право на обнародование может переходить к другим лицам (наследникам). Если автор не дал согласие на обнародование произведения при жизни, то наследники решают этот вопрос по своему усмотрению.

Имущественные права авторов:

Право на использование произведения дает возможность автору самостоятельно решать все вопросы, связанные с предоставлением третьим лицам доступа к произведению и его использование. Открывая возможность доступа третьим лицам автор определяет те способы, с помощью которых его произведение будет использовано.

В соответствии с п.2 ст. 16 ЗоАП исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

- воспроизводить произведение;
- распространять экземпляры произведения любым способом;
- импортировать экземпляры произведения в целях распространения;
- публично показывать произведение;
- публично исполнять произведение;
- сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи в эфир;
- переводить произведение;
- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение;

Права на использование произведения могут осуществляться как самим автором, так и другими лицами, которым автор разрешает использовать произведение. После смерти автора эти имущественные права переходят к наследникам, по усмотрению которых осуществляется доступ к произведению других лиц.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

1. **Право на воспроизведение и право доступа.** *Право на воспроизведение,*

есть право на повторное придание произведению объективной формы, допускающей его восприятие третьими лицами. Воспроизведением в точном смысле признается само изготовление копий произведения в любой материальной форме, независимо от того, где и когда они будут выпущены в обращение и произойдет ли это вообще.

С правом воспроизведения, принадлежащим авторам произведений изобразительного искусства, неразрывно связано право доступа. *Сущность этого права заключается в том, что автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения.*

^ 2. Право на распространение и право на импорт. Это право заключается в том, что автор может распространять экземпляры произведения любым способом, в частности продавать, сдавать в прокат и т.д. (п. 2 ст. 16 ЗоАП). Закон распространяется только на те произведения, которые зафиксированы на материальном носителе.

Продажа означает реализацию копий произведений за плату. Сдача в прокат – это предоставление экземпляра произведения во временное пользование в целях извлечения коммерческой выгоды. Экземпляры могут передаваться третьим лицам и бесплатно (библиотеки).

Если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается дальнейшее их распространение без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения (п. 3 ст. 16 ЗоАП). Это значит, что согласие автора требуется только на первую продажу экземпляров произведения, дальше они циркулируют в гражданском обороте свободно, не нарушая авторских прав. Собственник экземпляра может свободно его продать, подарить, обменять, но он не имеет права без согласия автора сдавать его в прокат, так как данное право сохраняется за автором.

Право автора импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт). В данном случае имеется в виду закрепленная за автором возможность осуществлять контроль за ввозом на территорию действия его авторских прав экземпляров созданного им произведения, которые изготовлены за границей. Произведение, которое не охраняется на территории той или иной страны может свободно там использоваться. Если ввоз экземпляров произведения не имеет цель распространения т.е. продажи (для личных нужд, участие в выставке), то автор не вправе его запретить.

2. **^ Право на публичный показ и право на публичное исполнение.**

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Право на публичный показ реализуется в отношении произведений изобразительного искусства, а право на публичное исполнение в отношении музыкальных, драматических, хореографических, литературных произведений.

Под показом произведения понимается демонстрация оригинала или экземпляра непосредственно или на экране. Исполнением произведения признано его представление посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении, а так же на экране. Эти права могут быть осуществлены автором в любое время, а так же повторно.

^ 3. Право на передачу в эфир и право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю. Данный вид использования произведения предполагает его доведение до сведения более широкой аудитории. В Советском Союзе авторское законодательство допускало свободное воспроизведение по радио и телевидению, это обосновывалось некоммерческим характером советских средств массовой информации. Новое законодательство отменило свободное использование произведений, сейчас для передачи произведения в эфир или по кабелю требуется разрешение автора.

^ 4. Право на перевод и переработку произведения. В это право входит возможность автора самому переводить и использовать перевод своего произведения, а также давать разрешение на перевод и использование перевода другими лицами. На практике авторы редко сами переводят свои произведения, поэтому право на перевод сводится к праву давать согласие на использование перевода. Запретить перевод произведения в целях личного использования автор не может.

Свое согласие на перевод автор обычно выражает путем заключения договора с той организацией, которая намерена использовать его произведение в переводе. Данная организация обязуется обеспечить качественный перевод и ознакомить с ним автора. Если по мнению автора перевод выполнен некачественно, то автор может запретить использование такого перевода. Право на перевод признается за автором и его правопреемниками в течении всего срока охраны произведения.

К праву на перевод близко примыкает право автора переделывать, аранжировать или другим образом переделывать произведение. Оно также включает в себя возможность самому автору переделывать произведение или разрешать переработку другим лицам.

^ 5. Иные права авторов.

К этим правам можно отнести право следования (для произведений изобразительного искусства). Сущность этого права состоит в том, что в каждом случае публичной (аукцион, магазин, галерея) перепродажи картины (подлинник) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20%, автор имеет право на получение 5% от перепродажной цены (п. 2 ст.17 ЗоАП). Это право действует в защиту художников, которые зачастую в начале своего творческого пути продают свои произведения значительно ниже их реальной стоимости.

Право на вознаграждение, заключается в том, что автор вправе требовать выплаты ему вознаграждения за использование произведения в любой форме и

Патентование и защита интеллектуальной собственности

любым способом. В случаях, когда создано служебное произведение (согласно ЗоАП право на его использование принадлежит работодателю) размер авторского вознаграждения и порядок его выплаты устанавливается договором между автором и работодателем. При воспроизведении аудиовизуальных произведений и звукозаписей, размер вознаграждения делится обычно в следующей пропорции: 40% авторам, 30% исполнителям, 30% производителям фонограмм, если между ними нет другого соглашения.

^ **Общественное достояние.** По истечении срока действия авторского права произведение считается перешедшим в общественное достояние. Такие произведения могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. При этом, однако, должны соблюдаться право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора.

^ **Практическая работа № 2**

ЛЕКЦИЯ №5.

Авторский договор. Защита авторских и смежных прав

1. Авторский договор.

Использование произведение автора другими лицами осуществляется на основании авторского договора. ***По авторскому договору автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами.***

Авторские права могут передаваться на безвозмездной основе (то есть без вознаграждения), но в пункте договора, который определяет размер вознаграждения это необходимо указать.

ЗоАП предоставляет участникам авторских отношений самостоятельно определять свои договорные права и обязанности, но предъявляет определенные требования.

1. Классификация авторских договоров.

Классификация в зависимости от вида произведения:

- На издание литературных произведений;
- На издание музыкальных произведений;
- На издание произведений изобразительного искусства.

По мере готовности произведения:

- Авторские договора заказа. Подробно регламентирует требования, предъявляемые к будущему произведению (жанр, назначение, объем,

Патентование и защита интеллектуальной собственности

устанавливает сроки и форму предъявления работы заказчику, порядок устранения замечаний и т.п.). Автор имеет право на получение аванса и несет ответственность за нарушение принятых на себя обязанностей;

- Авторские договоры на готовые произведения. Произведение рассматривается и одобряется пользователем до заключения договора.

^ В зависимости от того обнародовано произведение или нет:

Автор необнародованного произведения обычно получает особое вознаграждение, за предоставление пользователю права на первое знакомство публики с произведением.

^ В зависимости от того, становится ли приобретатель авторских прав единственным их обладателем или нет:

- Договор о передаче исключительных прав. Разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах, только лицу, которому эти права передаются, и дает право ему запрещать использование произведения другим лицам;
- Договор о передаче неисключительных прав. Пользователю разрешается использовать произведение наравне с автором и другими лицами, получившими от автора разрешение использовать произведение аналогичным способом.

Ранее считалось, что пользователь приобретает исключительные права во всех случаях. Новый авторский закон п. 4 ст. 30 устанавливает противоположные правила. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не установлено иное.

^ В зависимости от использования произведения:

- Издательский договор. В рамках договора осуществляется издание и переиздание любых произведений, которые могут быть зафиксированы на бумаге, т.е. произведений литературы, драматических, сценарных, музыкальных произведений, произведений изобразительного искусства.
- Постановочный договор. Заключается тогда, когда основным способом использования произведения является его публичное исполнение. Это может быть драматическое произведение, оперетта, балет. Заключается обычно между автором и театрально-зрелищными организациями (театр, цирк, филармония и т.д.)
- Сценарный договор. Договор регламентирующий отношения, связанные с использованием текста, по которому снимается кинофильм, делается

Патентование и защита интеллектуальной собственности

радиопередача. Он близок к постановочному, но его отличие в том, что литературный сценарий служит только основой для создания;

- Договор о депонировании рукописи. Регулирует условия и порядок обнародования и последующего использования произведения, которые помещаются на хранение в специальный информационный орган. Например, научные произведения, представляющие интерес для узкого круга специалистов, по запросу последних можно получить копию депонированных произведений;
- Договор художественного заказа. Регламентирует отношения, связанные с созданием произведения изобразительно искусства в целях его публичной демонстрации. Произведения изобразительного искусства изготавливаются авторами по заказам организаций и частных лиц и переходят в собственность последних.
- Договор об использовании в промышленности произведения декоративно-прикладного искусства. Регулирует вопросы, возникающие в связи с тиражированием в промышленности оригинальных произведений декоративно-прикладного искусства. Он заключается лишь с внештатными художником предприятий, произведения которых принимаются к использованию. Автор получает вознаграждение за сам факт создания произведения, принятого к использованию, а также за последующее тиражирование в зависимости от объема использования.
- Договор о публичном исполнении или сообщении для всеобщего сведения.. Разрешает использование литературных, музыкальных, драматических и иных произведений путем их использования или передачи для всеобщего сведения в эфир или по кабелю. Такие договора (лицензии) выдаются организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе (РАО).

Все эти виды авторских договоров имеют свои особенности, но их элементы и содержание сильно не отличаются. Поэтому рассмотрим элементы авторского договора, которые чаще всего применяют на практике.

2. ^ Элементы авторских договоров. Стороны авторского договора.

Субъектами авторского договора являются автор или его правопреемник, с одной стороны, и пользователь, с другой. К сторонам авторского договора относятся все те положения, которые относятся к субъектам авторского права.

Лицо, которому исполнилось 14 лет и которое является дееспособным авторский договор подписывает сам. За малолетних и недееспособных граждан авторские договора подписывают их родители или опекуны.

Авторские договоры по поводу использования коллективных произведений

Патентование и защита интеллектуальной собственности

закключаются со всеми соавторами.

После смерти автора договор об использовании заключается с его наследником. Если наследников несколько, то для заключения авторского договора необходимо их общее согласие.

Пользователь произведения – другая сторона авторского договора. Чаще всего в этой роли выступают специализированные организации, основной функцией является осуществление издательской, театрально-зрелищной, выставочной деятельности.

Традиционно считается, что не могут выступать на стороне пользователя авторских договоров физические лица, общественные организации, промышленные предприятия. Такие договора не противоречат законодательству, но имеют не авторский, а подрядный характер.

Предмет и объект авторского договора

Предметом авторского договора являются те имущественные права, которые создатель произведения или заменяющее его лицо переуступает пользователю. Само произведение же выступает в качестве объекта тех прав, которые передаются по авторскому договору. В отличие от объекта авторского права, которым является любое произведение, как результат интеллектуальной деятельности, объектом авторского договора является конкретное произведение, условия использования которого оговариваются сторонами договора. Объектом авторского договора может быть как существующее произведение, так и будущее произведение которое предстоит создать.

Объектом авторского договора, как и авторского права, является благо нематериальное, хотя и связанное с определенным материальным носителем. К материальному носителю, как объекту авторского договора предъявляются более четкие и конкретные требования, содержание которых определяется по усмотрению сторон и, как правило зависит от вида произведения и способа его использования. Способ использования может быть любой, здесь все зависит от согласия сторон договора. Закон лишь подчеркивает, что предметом авторского договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора (п. 2 ст. 31 ЗоАП). Определение в договоре способов использования конкретного произведения достаточно для того, чтобы считать условие о предмете авторского договора согласованным.

Целесообразно указать в договоре и на характер передаваемых прав, а именно являются они исключительными или нет. В соответствии со п.4 ст.30 ЗоАП, передаваемые по авторскому договору права, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное. Так как авторские права это целый комплекс, то допустима ситуация, когда одни авторские права передаются на исключительно основе, а другие на неисключительной в отношении одного и того же произведения.

Срок авторского договора.

Стороны самостоятельно определяют, на какой срок передаются авторские права на произведение. Пользователь может приобрести авторские права на произведение на весь срок его охраны. Иногда авторские договора заключают на неопределенный срок. В этом случае п.1 ст.31 ЗоАП гласит, что при отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть расторгнут автором по истечении 5 лет с даты его заключения. В данном случае автор должен письменно уведомить пользователя о расторжении договора за шесть месяцев до этого.

В авторском договоре могут быть предусмотрены случаи досрочного прекращения его деятельности. Это происходит при нарушении пунктов договора одной из сторон или с обоюдного согласия.

Когда истекает срок действия авторского договора, автор может передать свои права другому лицу. Если же пользователь хочет продлить срок договора, то в этом случае заключается новый авторский договор.

Наряду с общим сроком действия авторских договоров, указываются сроки выполнения сторонами принятых на себя обязательств. Например, в авторском договоре заказа фиксируется срок, в течение которого автор принимает на себя обязанность создать и передать пользователю заказанное ему произведение.

Цена авторского договора.

Цена авторского договора представляет собой то авторское вознаграждение, которое пользователь должен уплатить автору за приобретение по договору права на использование произведения (ст. 31 п.3 ЗоАП).

[^] ЗоАП ориентируется на то, что вознаграждение в авторском договоре определялось в виде процента от дохода пользователя. За соответствующий способ использования произведения. Т.е. с ростом дохода должно увеличиваться и авторское вознаграждение. Это может быть валовый доход пользователя или его прибыль, а может быть привязан к той цене по которой реализуются экземпляры произведения.

Но участники авторского договора могут использовать иной порядок размера вознаграждения. Как показывает практика большинство участников авторских договоров использует именно иные способы. Чаще всего встречаются *фиксированные ставки* (например, цена за один авторский лист), или *увязка с объемом использования произведения* (например, тиражом издания). Если автор лишен возможности контролировать действия пользователя, то авторское вознаграждение указывается в виде твердой суммы.

Цена авторского договора определяется по свободному усмотрению сторон. Данное правило действует даже тогда, когда Правительством установлены

Патентование и защита интеллектуальной собственности

минимальные ставки авторского вознаграждения (в России это регулируется постановлением правительства РФ “О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства” от 21 марта 1994 года). Ставки, предусмотренные данным положением, применяются тогда, когда иное не определено в договоре. Таким образом, минимальные ставки имеют роль ориентира, помогающие сторонам достигнуть соглашения о размере гонорара.

Существует Постановление правительства РФ от 29 мая 1998 года “О минимальных ставках авторского вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство которых осуществлено до 3 августа 1992 года” которое обязывает производить определенные отчисления в пользу авторов кинематографических произведений, созданных до введения на территории РФ ЗоАП за использование этих произведений путем передачи в эфир и по кабелю.

Форма авторского договора

В соответствии со ст. 32 ЗоАП авторские договора должны заключаться в простой письменной форме. По желанию сторон его можно заверить у нотариуса, но это не обязательно.

Обычно издательства, театры, студии имеют типовые бланки авторских договоров. Конкретная специфика договора отражается в разделе “Особые условия”.

Если договор заключен в устной форме, то свидетельских показаний недостаточно. Суд принимает лишь письменные доказательства, например, переписку между автором и организацией, расписку в получении аванса, бухгалтерские документы и т.д.

Уступка авторских прав на программы ЭВМ только в письменной форме, а иногда должны регистрироваться в Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных, топологий интегральных микросхем. За регистрацию платится сбор в размере 1,5 МРОТ. Регистрация осуществляется Агентством в месячный срок, в течение которого проводится проверка представленных материалов.

На те произведения, имущественными правами которых управляет РАО авторский договор на использование заключается в форме лицензионного соглашения. В лицензионном соглашении определяются разрешенные пользователю способы использования произведений; размер вознаграждения за использование, который устанавливается на уровне утвержденных правительством РФ минимальных ставок; порядок и периодичность предоставления отчетности об использовании произведения; условия досрочного прекращения действия соглашения; ответственность за нарушение его условий. Лицензия выдается на один год с возможностью автоматического продления ее действия на новый срок.

Содержание авторского договора

Содержание авторского договора состоит из прав и обязанностей сторон. Содержание авторских договоров по новому авторскому законодательству не регламентируется, и передается на усмотрение самих сторон.

^ Обязанности автора:

1. Создание и передача организации-заказчику своего произведения. Согласно этому автор должен создать такое произведение, которое соответствует условиям заключенного договора (жанр, объем, идея, сюжетный замысел).
2. Автор обязан лично выполнить заказанную работу. Привлечение к работе других лиц (если это не относится к работам технического характера) можно производить только с согласия организации-заказчика, что обычно оформляется составлением нового договора.
3. Автор должен предоставить заказанное ему произведение в определенный договором срок. Произведение должно быть передано заказчику в готовом для использования виде, надлежащим образом оформлено и сдано компетентному представителю организации-заказчика. Сдачу-приемку произведения следует оформлять распиской.
4. Доработка произведения по требованию организации-заказчика. Решение о доработке принимается заказчиком, после того как произведение получено в целом согласно договору, но требует небольших уточнений или изменений (например сокращение объема, устранение повторов). Такое требование может выдвигаться только в пределах условий договора. При доработке должен быть составлен точный список изменений и новый срок представления измененного произведения.
5. Подготовка произведения к использованию. Эта обязанность зависит от вида произведения. Например, автор обязан присутствовать на съемках кинофильма для дачи консультаций по вопросам образов действующих лиц, трактовкой сцен.
6. В течение всего срока действия авторского договора автор не вправе без согласия другой стороны передать третьим лицам указанное в договоре произведение или часть его для использования тем же способом и в установленных договором пределах. Запрет касается только использования тем же способом. Например, если автор заключает издательский договор на выпуск книги, то он имеет право без согласия издательства передать свое произведение для съемок кинофильма.

^ Основные обязанности пользователя:

Патентование и защита интеллектуальной собственности

1. Принять и рассмотреть представленное автором произведение. Принятие означает проверку качества оформления и комплектности в соответствии с договором. Организация должна известить автора письменно об одобрении произведения в сроки, установленные договором. Решение об одобрении означает, что автор выполнил свои обязательства по созданию произведения надлежащим образом. Если письменного заключения нет, то работа считается одобренной в момент истечения срока, предоставленного организацией для ее рассмотрения. Решение об отклонении произведения может принято организацией если произведение не соответствует условиям договора и оформляется актом. При этом должны быть обоснованы мотивы отказа.
2. Организация должна обеспечить соблюдение всех личных неимущественных прав автора (право на имя, авторское право, право на защиту произведения от искажения).
3. Привлечение автора к работе по подготовке произведения к использованию. Если организация не привлекает автора к такой работе, то он может сам настаивать на этом.
4. Выплата автору вознаграждения за использование произведения. Размер, форма, сроки и порядок выплаты определяется самими сторонами. Обязательным является только аванс.

Ответственность сторон за нарушение авторского договора

В случае неисполнения или нарушения своих обязанностей по авторскому договору стороны несут ответственность. Ответственность выражается в применении к нарушителю мер государственного принуждения, но для авторского права спектр возможных мер принуждения значительно уже. Основные обязанности сторон по авторскому договору не могут быть исполнены по принуждению. Нельзя принудить автора создать произведение или внести в него исправления так же как нельзя заказчика принудить использовать произведения. Поэтому принуждение ограничивается обычно расторжением договоров и возвращением сторон в первоначальное положение, взысканием убытков.

Ответственность по авторскому договору имеет своей основной целью восстановление нарушенных прав и законных интересов потерпевшей стороны за счет нарушителя (взыскание невыплаченного гонорара, Требование возврата аванса, возмещение убытков). По новому законодательству сторона нарушившая авторский договор должна возместить убытки в полном объеме, включая упущенную прибыль.

Лекция №6.

Патентное право. Понятие и признаки изобретения.

1. Нормативно-правовые акты патентного права

Патентный закон РФ, принятый 23 сентября 1992 года и действующий в редакции Федерального закон “О внесении изменений и дополнений в патентный закон РФ” от 7 февраля 2003 года. А так же различные указы Президента, приказы Роспатента и международные договоры, касающиеся правовой охраны изобретений, промышленных образцов и полезных моделей

^ 2. Объекты патентно-правовых отношений

Объектами патентно-правовых отношений являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Изобретение – творческое техническое решение. Изобретением может считаться всякий достигнутый человеком творческий результат, суть которого состоит в нахождении конкретных технических средств решения задачи, возникающей в сфере практической деятельности.

В соответствии с Патентным законом РФ п.1 ст. 4 Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Отсюда можно сделать вывод, что не все изобретения имеют правовую охрану. Одни изобретения, которые отвечают предусмотренным законом требованиям, становятся официально признанными объектами охраны; другие изобретения, которые таким требованиям не соответствуют или не оформлены в установленном порядке, охраной не пользуются, однако не перестают быть изобретениями.

^ 2.1. Объекты изобретений и их характеристики

Согласно п. 2 ст. 4 Патентного закона РФ объектами изобретений могут являться устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а так же применение известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Для характеристики устройств используются конструктивные средства – наличие конструктивных элементов, наличие связи между элементами, их взаимное расположение, форма выполнения элементов или устройства в целом, параметры и другие характеристики. К устройствам как объектам изобретения относятся конструкции и изделия – машины, приборы, механизмы, инструменты, транспортные средства, оборудование, сооружения и т.п.

К способам как объектам изобретения относятся процессы выполнения действий над материальным объектом с помощью материальных же объектов. *Способ – это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности или с соблюдением определенных правил.* Как объект изобретения способ

Патентование и защита интеллектуальной собственности

характеризуется технологическими средствами – наличием определенного действия или совокупности действий, порядком выполнения таких действий (последовательно, одновременно), условиями осуществления действий, режимом использования веществ (исходного сырья, катализаторов и т.д.), устройств (приспособлений, инструментов, оборудования) штаммов микроорганизмов.

Способы, как процессы выполнения действий над материальными объектами разделяются на:

- способы, направленные на изготовление продуктов (изделий, веществ); В этом случае патент, выданный на такой способ распространяется и на продукт, изготовленный непосредственно этим способом.
- Способы, направленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (обработка, транспортировка, регулирование);
- Способы, в результате которых определяется состояние предметов материального мира (контроль, диагностика, измерение). Согласно новому Патентному закону патенты стали выдаваться также на способы профилактики, диагностики и лечения заболеваний, которые ранее охранялись только авторскими свидетельствами.

Вещество представляет собой искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов. К им относятся: индивидуальные химические соединения, к которым условно отнесены продукты генной инженерии; композиции (составы, смеси); продукты ядерного превращения.

Индивидуальные химические соединения заявляются в качестве изобретений когда установлен их качественный и количественный состав. Для индивидуальных соединений с неустановленной структурой (антибиотики, продукты генной инженерии) необходимо раскрытие их физико-химических характеристик, способ их получения для того, чтобы их идентифицировать. Для характеристики композиций (сплавы, керамика) используется их качественный и количественный состав ингредиентов. Продукты ядерного превращения характеризуются качественным (изотоп) и количественным (число протонов и нейтронов) составом, а также период полураспада, тип и энергия получения.

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных означает совокупность клеток, имеющих общее происхождение и характеризующихся одинаковыми устойчивыми признаками. Штаммы составляют основу биотехнологии и применяются в лечебных целях, в качестве стимуляторов развития растений и животных. Создание штаммов предполагает отыскание нужной среды для микроорганизмов, оптимального температурного режима и т.д. К штаммам относятся бактерии, грибы, дрожжи, микроскопические

Патентование и защита интеллектуальной собственности

водоросли, лишайники и их смеси. Их характеристики: родовые и видовые названия на латинском языке, культурно-морфологические (возраст культуры, температура выращивания) физико-биохимические, биотехнические (условия культивирования), принципом гибридизации и д.т. Линии клеток растений или животных дополнительно характеризуются числом пассажей, ростовыми признаками, способностью к морфогенезу.

Применение известных ранее устройств, способов, веществ, штаммов по новому назначению состоит в том, что известное техническое средство предлагается использовать с иной целью для решения задачи, которая ни имела в виду ни автором, ни другими специалистами, когда впервые стали применять данное устройство, вещество, штамм. Ранее известное средство оказывается способными удовлетворять совсем иную потребность. Суть данного изобретения заключается в том, что устанавливаются новые свойства уже известных объектов и определение новых областей их использования. Для характеристик таких изобретений используется краткая характеристика применяемого объекта для его идентификации и указание нового назначения известного объекта.

^ Объекты, не признаваемые изобретениями

Наряду с объектами изобретений в патентном законе содержится перечень творческих результатов, которые не признаются патентоспособными изобретениями (п.3 ст.4). К ним относятся:

- открытие;

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения хозяйственных операций;
- алгоритмы и программы для вычислительных машин;
- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий (произведения архитектуры - авторское право);
- решения, касающиеся только внешнего вида изделия, направленные для удовлетворения эстетических потребностей (промышленный образец, дизайн);
- топологии интегральных микросхем;
- сорта растений и породы животных (закон о селекционных достижениях);

- решения противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Большинство этих объектов охраняются правом, однако, не как изобретения, а как иные объекты интеллектуальной собственности. Основной причиной этого служит то, что они не являются техническими решениями задачи, т.е. не попадают под понятие устройства, вещества, штамма. Но если конкретное решение обеспечивает технический результат, оно может быть признано изобретением.

Особо остановимся на решениях, которые противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали (приспособления для азартных игр, вещества с повышенным содержанием канцерогенных свойств). Эти решения соответствуют всем критериям патентоспособности, но не охраняются.

Открытие - установление неизвестных ранее объективно существующих закономерностей, свойств и явлений материального мира, вносящие коренные изменения в уровень знаний. Оно является всеобщим достоянием, Не допускается их монопольное использование. Любой феномен, именуемый открытием, существовал и ранее, но не был известен человечеству.

^ 2.2. Полезные модели.

Полезная модель охраняется нормами патентного права. Согласно п. 1 ст. 5 Патентного закона РФ в качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Сущность полезной модели, как технического решения, выражается в совокупности существенных признаков, достаточной для достижения обеспечиваемого полезной моделью технического результата. Сам технический результат представляет собой характеристику технического эффекта, явления, свойства, объективно проявляющихся при изготовлении или использовании устройства. Он может выражаться в снижении (повышении) коэффициента трения, в предотвращении заклинивания, снижения вибрации, в уменьшении искажения формы сигнала, повышении быстродействия компьютера. ***Говоря проще, полезная модель – это технические новшества, которые по своим внешним признакам напоминают изобретения, однако являются менее значительными с точки зрения их вклада в уровень техники***

^ Объектами полезной модели считаются устройство его признаки в этом случае совпадают с признаками устройства-изобретения, а так же конструкции и изделия.

^ Под конструкцией понимается состав и взаимное расположение частей каких-либо машин, механизмов, аппаратов, установок, приспособлений. Конструкции характеризуются функциональной связью образующих их частей и пространственным расположением последних.

^ Под изделием понимается устройство, которому придана товарная форма.

В качестве полезных моделей правовая охрана не предоставляется:

- решениям касающимся только внешнего вида изделия;
- топологиям интегральных микросхем;
- решениям противоречащим интересам общества, принципам гуманности и морали.

^ 2.3. Промышленные образцы

В соответствии с п.1.ст.6 Патентного закона РФ **к промышленным образцам относится художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.** Художественно-конструкторское решение в современной формулировке – это дизайнерское решение, в результате которого изделие приобретает эргономические качества или эстетические черты, определяющие его внешний вид, в частности форму, контуры, линии, сочетания цветов, фактуру материала. **Таким образом, промышленный образец можно определить как творческий результат художественного конструирования, сочетающий в себе функциональные и эстетические свойства изделия.**

Промышленный образец имеет своего рода двойника из числа объектов авторского права – произведения декоративно-прикладного искусства и дизайна. Между ними существует три основных отличия:

1. Промышленные образцы становятся охраняемыми в результате их экспертной оценки, а не с момента выражения в объективной форме.
2. Срок действия правовой охраны промышленных образцов равняется 10 годам, с даты подачи заявки с возможностью продления не более чем на 5 лет.
3. В промышленном образце юридически значимыми является функциональная и эстетическая стороны, а в произведении декоративно-прикладного искусства юридически значимой является лишь художественная сторона.

Однако правовая охрана промышленного образца может осуществляться как патентным правом, так и авторским. Российское законодательство допускает двойную охрану одного и того же результата интеллектуальной деятельности в качестве промышленного образца и декоративно-прикладного искусства

^ Объектами промышленного образца считаются изделия. К ним относятся:

Патентование и защита интеллектуальной собственности

- сложные композиции (станок, мотоцикл). Характеризуются составом и взаимным расположением композиционных элементов, форматом;
- моноблочные композиции (телевизор, щитовой прибор). Характеризуются составом и взаимным расположением композиционных элементов, пластическим, графическим, цветовым, фактурным решением элементов.
- одежда, обувь. Характеризуются формой, конструкцией, материалом, деталями отделки, силуэтом, фурнитурой, колористическим решением.
- изделия, внешний вид которых определяется двумя состояниями: закрытым и открытым (холодильники, шкафы, телефонные будки).

Не признаются патентоспособными промышленными образцами следующие решения:

- обусловленные исключительно технической функцией изделия (гайки, болты, винты и т.д.);
- объекты архитектуры (здания, сооружения, интерьер, объекты благоустройства, ландшафтного искусства);
- объекты неустойчивой формы из жидких, сыпучих, газообразных и иных подобных веществ (фонтаны, пневмооболочки, ледовые и песчаные скульптуры);
- промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;
- изделий, противоречащих общественным интересам, принципам, гуманности и морали (изделия порнографического характера, орудия пыток);

^ 3. Субъекты патентно-правовых отношений

Субъектом патентно-правовых отношений является автор технического или художественно-конструкторского решения. Согласно п.1 ст.7 Патентного закона РФ **автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы.** Законодательство не устанавливает возрастных ограничений (за лиц до 14 лет и недееспособных граждан осуществление принадлежащих им прав осуществляют родители и опекуны). Авторами изобретений могут быть иностранцы и лица без гражданства.

В качестве авторов признаются только лица, внесшие личный творческий вклад в создание того либо иного охраняемого объекта.

Соавторство. Если в создании охраняемого результата интеллектуальной деятельности участвовали несколько физических лиц, то они считаются соавторами. В юридической литературе соавторство на технический результат делят на три вида:

1. Добровольное соавторство, соавторство лиц сообща сделавших изобретение;
2. Соавторство в силу закона возникает в случаях, когда одновременно делаются две или более заявки на тождественное изобретение;
3. Соавторство-соизобретательство имеет место, когда использование открытия становится возможным благодаря дополнительной изобретательской деятельности других лиц.

Соавторство в сфере изобретательства считается нераздельным. Соавторы после признания заявленного решения охраняемым обретают на него равное по объему право авторства без определения долей.

Не считается соавторством оказание автору только технической, организационно и финансовой помощи (проведение расчетов по заданию автора).

Патентообладатели. Патентообладателем признается лицо, на имя которого зарегистрирован патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец. Такими лицами могут быть физические и юридические лица, а так же публичные образования. Физическими и юридическими лицами могут быть российскими и иностранными. К публичны образования относятся Российская федерация и субъекты РФ.

Основания обладания патентом могут классифицироваться на:

1. Первоначальные. Им становится юридически значимый факт создания изобретения, поэтому патентообладателем прежде всего является автор, даже если изобретение имеет служебный характер.
2. Первичные. Возможность получение патента иным, чем автор лицом. Согласно п.2 ст 8 ПЗ патент может быть выдан работодателю автора или получен исполнителем (подрядчиком) или публичным образованием. Первичное основание всегда является сложным по своему составу. В любом случае перед тем как получить патент тем или иным лицам всегда должен предшествовать факт получения решения автором.
3. Производные. Возникают в связи с уступкой патента, наследование реорганизацию или ликвидацию патентообладателя – юридического лица.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Автор выбирает одну из трех правовых возможностей: самому стать обладателем патента, предоставить такую возможность третьему лицу, сохранить результат творчества в секрете. Согласно п. 1 ст. 8 ПЗ автор изобретения, полезной модели или промышленного образца назван первым среди лиц, которым выдается патент. При этом еще до получения патента, автор может заявить об уступке патента третьему лицу.

Предоставление патента третьим лицам оформляется в рамках отношений работник (автор) – работодатель.

Наследники автора и патентообладателя.

Наследование прав, принадлежащих автору либо иному патентообладателю, в случае их смерти осуществляется в общем порядке, согласно ст. 1111 ГК РФ. Т.е. по завещанию или по закону. В состав наследствавходят имущественные права и обязанности, вытекающие из факта обладания патентом. Личные неимущественные права и другие нематериальные блага, например ноу-хау в состав наследства не входят, но не прекращаются с его смертью и являются объектом правовой охраны, осуществляемой бессрочно в лице наследников или органов РФ.

Имущественные права и обязанности, вытекающие из патента, переходят к наследникам в том объеме, которым располагал наследодатель. Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя.

В случае если наследники отсутствуют имущественные права переходят к РФ. Если имущественные права завещаны нескольким наследникам, то они реализуют их по взаимному согласию.

^ 4. Федеральный орган исполнительной власти

Согласно ПЗ функции по осуществлению единой политики в области охраны объектов промышленной собственности в России возложены на Государственное патентное ведомство РФ, которое с 17 декабря 2004 года стало именоваться Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Основными функциями которого являются:

- обеспечение установленного нормативными правовыми актами порядка предоставления в РФ правовой охраны объектам интеллектуальной собственности, а также порядка их использования;
- осуществление контроля и надзора за проведением экспертизы заявок на объекты ИС и выдача охранных документов в установленном законодательством порядке;
- регистрация прав на объекты ИС, а также лицензионных договоров и

Патентование и защита интеллектуальной собственности

договоров на уступки прав ИС и публикации сведений о зарегистрированных объектах;

- осуществление контроля и надзора за соблюдением порядка уплаты патентных пошлин и регистрационных сборов; проведение аттестации и регистрации патентных поверенных и осуществление контроля за их действиями.

Патентные поверенные, это лица, через которых авторы, патентообладатели и их правопреемники участвуют в патентно-правовых отношениях. В этом качестве может быть зарегистрирован гражданин РФ, постоянно проживающий на ее территории. Патентный поверенный подает заявление и проходит аттестацию и регистрацию в форме проверки представленных документов и сдачи квалификационного экзамена. Согласно п. 4 Положения о патентных поверенных он наделяется правом представлять любое лицо, заключившее с ним договор поручения.

ЛЕКЦИЯ №7

Правила подачи заявки и условия патентоспособности

^ 1. Условия патентоспособности.

В патентном законе РФ (п.1 ст.4) изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

1.1.Новизна

Новизна изобретения является первым и неизменным условием его патентоспособности.

К критериям новизны относятся:

1.Характер новизны. Характеризуется субъективным представлением автора или третьих лиц либо объективно существующей и доступной информацией. Признается характер новизны если изобретение неизвестно из объективной и доступной информации. Согласно п.1 ст. 4 ПЗ изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

Понятие “уровень техники”: сведения об уровне техники включают любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

2. Масштаб новизны изобретения. Характеризует территорию, в пределах которой заявленное техническое решение не должно быть почерпнуто из общедоступной информации до даты его приоритета. Российский законодатель устанавливает требования абсолютно мировой новизны (все государства, весь мир). При определении уровня техники используются сведения из следующих источников:

Патентование и защита интеллектуальной собственности

- Опубликованные описания к охраняемым документам, опубликованные заявки на изобретения – с указанием на них даты опубликования;
- Российские издания – с датой подписания в печать;
- Иные издания – с даты выпуска в свет (если ее нет), то с последнего дня месяца или 31 декабря указанного в издании года;
- Отчеты о научно-исследовательских работах, пояснительные записки к опытно-конструкторским работам и другая конструкторская, технологическая и проектная документация, находящаяся в органах научно-технической информации – с даты поступления в эти органы;
- Нормативно-техническая документация (ГОСТ, ТУ) – с даты регистрации ее в уполномоченных на то органах;
- Материалы диссертаций и авторефераты, изданные на правах рукописи – с даты поступления в библиотеку;
- Принятые на конкурс работы – с даты выкладки их для ознакомления (подтверждается документом);
- Визуально воспринимаемые источники информации (плакаты, проспекты, схемы, чертежи, модели, фотоснимки и т.п.) – с даты, когда стало возможным их обозрение (подтверждается документом);
- Экспонаты, помещенные на выставке – с даты начала их показа (подтвержденная документами);
- Устные доклады, лекции, выступления – с даты, когда был сделан доклад, если они зафиксированы аппаратами звукозаписи или стенографически;
- Сообщения посредством радио, телевидения, кино и т.д. – с даты такого сообщения, если оно зафиксировано на соответствующем носителе;
- Сведения о техническом средстве, ставшие известными в результате его использования.
- Сведения полученные в электронном виде.

3. Дата установления новизны изобретения.

Новизна изобретения устанавливается по дате подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по ИС. Датой подачи заявки считается дата поступления заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание

Патентование и защита интеллектуальной собственности

изобретения и чертежи, если в описании на них имеется ссылка. Если первоначально поступившие документы не установленным удовлетворяют требованиям, (отсутствует чертеж) то заявителю предлагается устранить эти недостатки в течение двух месяцев. При поступлении до истечения двух месяцев недостающих материалов датой подачи заявки считается дата поступления недостающих частей или дата на которую окажутся выполнены все требования к заявлению и описанию. При непредставлении в течении двух месяцев запрашиваемых материалов или просьбы о продлении срока представления заявка считается отозванной.

4. Характер и объем информации, противопоставляемый заявленному изобретению. При исследовании новизны изобретения в уровень техники включается информация не ставшая общедоступной до даты приоритета заявленного технического решения. При установлении новизны изобретения в уровень техники так же включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в РФ заявки на изобретения, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо

1.2. Изобретательский уровень

Вторым критерием патентоспособности является изобретательский уровень *В соответствии с п.1 т.4 Патентного закона РФ Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.* Таким образом, изобретение признается не следующим для специалиста явным образом из уровня техники, в том случае, когда не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не установлена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

При анализе заявленного технического решения на соответствие указанному понятию экспертными органами осуществляются следующие действия:

- определение наиболее близкого аналога;
- выявление признаков, которыми заявленное изобретение отличается от прототипа;
- выявление из уровня техники решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого изобретения;
- анализ уровня техники с целью установления известности влияния признаков, совпадающими с отличительными признаками заявленного изобретения.

1.3. Промышленная применимость.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Третье условие патентования. Согласно п.1 ст 4 ПЗ изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности. Это означает, что

1). Техническое решение задачи допускает принципиальную возможность своего воплощения в продукте или способе;

2). Техническое решение обладает признаками, позволяет получить в результате его осуществления заявленный технический эффект;

При определении патентоспособности изобретения по критерию промышленной применимости проверяют следующие данные:

- указание назначения изобретения в описании, документах на дату подачи;
- сведения о средствах и методах, с помощью которых возможно осуществление изобретения в том виде, как оно охарактеризовано в каждом из пунктов формулы изобретения;
- сведения, содержащие примеры осуществления изобретения.

При этом для изобретения, относящегося к устройству, должна быть описана его конструкция и действие устройства или способ использования со ссылкой на чертежи, а при необходимости и иные объясняющие материалы (диаграммы, эпюры и т.д). Для изобретения, относящегося к химическому соединению приводятся структурная формула, доказанная известными методами, физико-химические константы, описывается способ которым получено соединение, показывается возможность использования изобретения по указанному назначению. Если изобретение относится к средству лечения и диагностики заболевания людей или животных, приводятся достоверные данные, подтверждающие его пригодность для реализации назначения, в частности сведения о влиянии этого средства на определенные звенья физиологических или патологических процессов.

Если экспертом установлено, что все предусмотренные действующим законодательством требования к условию промышленной применимости соблюдены, заявленное техническое решение признается соответствующим данному критерию.

При несоблюдении хотя бы одного из установленных п. 19.5.1 Правил требований делается вывод о несоответствии изобретения условию промышленной применимости. В этом случае заявителю может быть направлен запрос с изложением соответствующих доводов и с предложением высказать свое мнение

Патентование и защита интеллектуальной собственности

и скорректировать формулу изобретения.

Согласно подп. 4 п. 19.5.1 Правил в отношении изобретения, для которого установлено несоответствие условию промышленной применимости, проверка новизны и изобретательского уровня не проводится.

2. Оформление заявки на изобретение.

Правовая охрана изобретений осуществляется посредством патентов – документов, в которых фиксируется автор изобретения, его владелец, сущность изобретения и ряд важнейших дат например, дата приоритета и дата публикации.

Охрана, которую удостоверяет патент, означает, что каждый, кто хочет использовать изобретение, должен получить разрешение от лица, получившего патент на использование этого изобретения. Использование изобретения без разрешения патентообладателя является противозаконным. Патент на изобретение действует в течение 20 лет, считая с даты поступления заявки.

Важность патентования изобретения докажем на примере: Российский математик-программист Алексей Пожитнов а 1985 году изобрел на компьютере “Электроника 60” игру-головоломку “Тетрис” (падающие фигуры разной формы). Сегодня эта игра, без преувеличения, известна всемдетям и взрослым во всм мире. Тогда СССР еще не присоединился к международным конвенциям по защите программного обеспечения, да и своих законов об интеллектуальной собственности не было. Игра попала в руки предприимчивых иностранцев, которые придумали немало коммерческих вариантов ее реализации в разных формах и присвоили себе право на выдачу лицензии на нее другим производителям.

К лету 1986 года игра начала завоевывать популярность в Венгрии и других странах. Число носителей информации форматов незатейливой игры, которую легко адаптировать росло с каждым днем. “Тетрис” становился бестселлером в европе, Азии. Автор игры получил лишь несколько недорогих подарков от заграничных визитеров, а также служебную премию, персональный компютери несколькоподарков от Академии наук. Если бы Пожитнов, придумавший “Тетрис”, оформил свои права на придуманну. Программу для ЭВМ как на объект интеллектуальной собственности, то получал бы процент от всех вариантов использования игры-головоломки на рынке и стал бы мультимиллионером. Однако, тогда не было законов, согласно которым он мог бы оформить свои права, хотя точно знали, кто является автором игры.

Оформление патента следует начинать с четкого определения объекта изобретения. Далее следует составить описание объекта и приступить к поиску аналогов.

2.1. Поиск аналогов.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Вы изобрели новое техническое решение. Ваши дальнейшие действия. Определив, что ваше изобретение соответствует основным признакам изобретения (новизна, изобретательский уровень и промышленная применимость) приступают к поиску аналогов изобретения, то есть наиболее близких технических решений, по патентной и научно-технической литературе.

Поиск по патентной литературе ведется на основе Международной классификации изобретений, принятой большинством стран мира.

Чтобы сформулировать название объекта поиска, необходимо как можно точнее установить техническую сущность и назначение созданного технического решения, а так же определить область поиска, то есть те страны, патентная документация которых должна быть изучена, и глубину поиска, то есть период времени, за который источники должны быть просмотрены

2.2. Международная классификация изобретений (МКИ)

МКИ введена с 1 января 1970 года в качестве единой системы для классификации изобретений. Классификация построена по функциональному отраслевому признаку и представляет собой систему, подразделяющую все сферы материального производства, к которым относятся изобретения, на разделы, подразделы, классы, подклассы, группы и подгруппы. Сегодня МКИ содержит 8 разделов, 118 классов, 624 подкласса и свыше 67 тысяч групп. МКИ каждые пять лет обновляется. С 1 января 2002 года введена восьмая редакция МКИ.

Все объекты изобретений распределяются по разделам, обозначаемым заглавными буквами латинского алфавита от А до Н:

А – удовлетворение жизненных потребностей человека;

В – различные технологические процессы и транспорт;

С – химия и металлургия;

Д – текстиль и бумага;

Е - строительство и горное дела;

F – прикладная механика, освещение, отопление, взрывные работы, оружие и боеприпасы;

G – физика;

Н – электричество

Каждый раздел делится на классы, которые обозначаются индексами разделов и

Патентование и защита интеллектуальной собственности

двумя арабскими цифрами и соответствуют тематике определенной отрасли.

Классы разделяются на подклассы, которые обозначаются заглавными буквами латинского алфавита, стоящими после обозначения класса.

Каждый подкласс состоит из групп, которые обозначаются индексом, состоящим из цифр и символом 00, проставленным через косую черту.

Большинство групп разбито на подгруппы, подчиняющиеся подгруппе и обозначаемые индексом, состоящими из двух цифр после косой черты.

Данные МКА представлены на сайте:
<http://www.fips.ru/russite/classifiers/classifiers.htm>

Пример 1:

Раздел А - Удовлетворение жизненных потребностей человека

Класс А41 - Одежда

Подкласс А41В - Рубашки, нижнее белье, белье для новорожденных, носовые платки

Группа А41В1/00 - Рубашки

Группа А41В3/00 - Воротнички

Группа А41В13/00 - белье для новорожденных

Пример 2:

Раздел G - Физика

Класс G02 - Оптика

Подкласс G02C - Очки

Группа G02C7/00 - Оптические элементы очков

Группа G02C7/02 - Стекла

Кроме МКИ поиск аналогов должен осуществляться по всем доступным источникам. В настоящее время возможен поиск аналогов в Интернете по адресу: www.depatistnet.de. (на английском языке).

2.3. Прототип изобретения

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Отобрав несколько аналогов путем сравнительного анализа их признаков и признаков вновь созданного изобретения, выбирают прототип. Прототип изобретения – это наиболее близкий аналог по технической сущности и по достигаемому результату при его использовании.

Выявление прототипов из аналогов производится либо по максимальному числу сходных существенных признаков созданного решения и аналога, либо по одному-двум существенным признакам, которые в большей степени влияют на достижение технического результата.

Для проведения сравнительного анализа рекомендуется составить таблицу, в вертикальные столбцы которого вносят признаки созданного изобретения и каждого из сравниваемых аналогов, а в горизонтальных строках указываются сходные признаки соответствующих аналогов.

Выбор прототипа – очень важный этап, поскольку новизна заявляемого изобретения определяется по отношению к прототипу. Неправильно выбранный прототип может привести к неправильному определению объекта изобретения, его новизны и изобретательского уровня. После выбора прототипа проводится сравнительный анализ совокупности существенных признаков прототипа и созданного изобретения для выявления новых признаков, их изобретательского уровня и возможности применения в различных областях хозяйства.

2.4. Составление и подача заявки на выдачу патента

Заявка на выдачу патента подается в федеральный орган исполнительной власти по ИС. Заявка о выдаче патента должна содержать следующие документы:

- заявление о выдаче патента, предоставляемое по утвержденной форме;
- описание изобретения, составленное по разработанным правилам;
- формулу изобретения, составленную по разработанным правилам;
- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;
- реферат;
- квитанцию или копию платежного документа об уплате заявочной пошлины (либо документа о льготах).

Заявление на выдачу патента представляется на русском языке, остальные документы могут быть на любом языке, но с приложением их перевода на русский. Перевод можно предоставлять сразу или в течение двух месяцев после поступления заявки в Патентное ведомство.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Заявка может быть подана непосредственно, направлена почтой или передана по факсу с последующим (в течение месяца) предоставлением оригинала. Документы заявки представляются в трех экземплярах.

2.4.1. Заявление.

Заявление оформляется на типографском бланке установленного образца. В заявлении указывается автор изобретения и лицо, на которое испрашивается патент, а также их местожительство и местонахождение. Заявление подписывается заявителем. Если дата подписания заявки не указана, то таковой считается дата на которую заявление получено федеральным органом исполнительной власти по ИС.

2.4.2. Описание изобретения.

Описание изобретения должно раскрывать его с полнотой, достаточной для его осуществления, то есть раскрывать техническую сущность изобретения и содержать достаточно информации для дальнейшей разработки. Описание начинается с указания в правом верхнем углу индекса рубрики действующей редакции МКИ (Международная классификация изобретений), к которой относится заявленное изобретение.

Описание включает следующие разделы:

- название;
- область техники, к которой относится изобретение;
- уровень техники;
- раскрытие изобретения;
- осуществление изобретения;

Каждый раздел рекомендуется начинать с “синтагм-маркера”. Синтагм-маркер – это одно или несколько стандартных слов, с помощью которых весь текст разбивается на структурные отрезки.

^ **Название изобретения** должно быть кратким и точным. Оно излагается в единственном числе (исключение – слова, которые не употребляются в единственном числе очки, ножницы). В названии изобретения не рекомендуется использовать личные имена, аббревиатуры, товарные знаки, рекламные наименования. Название может быть терминологическим “Спидометр” или описательным “Устройство для дегазации местности”.

^ **Указание области техники** ♦♦, к которой относится изобретение. Синтагм-маркером этого раздела служат слова “Изобретение относится к области...” в

Патентование и защита интеллектуальной собственности

понятие “область техники” заложено широкое определение (строительство, металлургия). После указания области техники в широком смысле необходимо указать конкретную область изобретения (Изобретение относится к области станкостроения, а именно к конструкциям суппорта токарного станка).

В следующем разделе **^ Уровень техники** приводятся сведения об известных заявителю аналогах изобретения с выделением из них прототипа. В качестве аналогов указываются средства того же назначения, известные из сведений, ставших общедоступными до даты приоритета изобретения.

При описании каждого из аналогов следует указывать библиографические данные источника информации, признаки аналога с указанием тех из них, которые совпадают с существенными признаками заявляемого изобретения, а также указываются известные причины, препятствующие получению требуемого технического результата.

Рекомендуется при описании каждого из аналогов использовать в качестве синтагм-маркеров слова “известно” или “известен” (“Известна конструкция печи...”)

Описание прототипа следует начинать словами: “Наиболее близким техническим решением, выбранным в качестве прототипа, является...”. Далее необходимо описать прототип, выделив при этом все существенные признаки, общие с заявляемым объектом.

Иногда возможны случаи выявления двух аналогов, каждый из которых по мнению автора может быть прототипом изобретения. Поскольку прототипом может быть только одно решение, то выбирается любой из них. Заканчивается описание прототипа указанием известных заявителю причин, препятствующих получению требуемого технического результата.

Синтагм маркером следующего раздела **^ Раскрытие изобретения** служат слова: “Сущность изобретения заключается в том, что...”, далее сущность изобретения выражается в совокупности существенных признаков, достаточной для достижения обеспечиваемого изобретением технического результата. Признаки являются существенными, если они влияют на возможность получения технического результата. В данном разделе также подробно раскрывается задача, на решение которой направлено заявленное изобретение, с указанием обеспечиваемого технического результата. Технический результат – это характеристика технического эффекта, свойства, явления, которые могут быть получены при использовании изобретения. В этом разделе выделяются признаки, отличительные от прототипа.

Следующий раздел требует приведения сведений, подтверждающих возможность **осуществления изобретения**, предпочтительно путем приведения примеров и со ссылками на чертежи или иные материалы. В данном разделе также приводятся

Патентование и защита интеллектуальной собственности

сведения, подтверждающие возможность получения при осуществлении изобретения того технического результата, который указан заявителем.

Например, для изобретения, относящегося к способу в этом разделе указывают последовательность действий над материальным объектом, условия проведения действий, конкретные режимы.

Если это устройство - то описывается его конструкция со ссылками на чертежи и каким образом работает это устройство.

Если это вещество, то приводятся ингредиенты, входящие в его состав, их характеристика и количественное отношение.

2.4.3. Описание чертежей Этот раздел начинается словами: “Изобретение поясняется следующими чертежами”. Если представлены иные материалы (графики, диаграммы фотографии), поясняющие сущность изобретения, приводится краткое пояснение их содержания.

2.4.4. Формула изобретения предназначена для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом, и должна быть полностью основана на описании, то есть характеризовать изобретение понятиями, содержащимися в его описании. Если описание – это “подробное письмо”, то формула – это “телеграмма”. Основные требования к формуле:

- должна быть полностью основана на описании, т.е. характеризуемое ею изобретение должно быть раскрыто в описании;
- формула должна выражать сущность изобретения, т.е. содержать совокупность его существенных признаков;
- формула должна быть понятна специалистам;

Чертежи в формуле изобретения не приводятся.

2.4.5. Реферат служит для информации об изобретении и представляет собой сокращенное изложение содержания описания изобретения. Он включает в себя:

- Название изобретения;
- Характеристику области техники, к которой относится изобретение;
- Характеристику сущности изобретения с указанием достигаемого технического результата.

Сущность изобретения излагается в свободной форме. Рекомендуемый объем текста реферата до 1000 печатных знаков. При необходимости в реферат включают формулы или чертежи.

2.4.6. Оформление документов заявки.

В документах заявки используют стандартные термины и сокращения, а при их отсутствии общепринятые в научной и технической литературе. Если термины не имеют широкого применения, то их значение поясняется при первом употреблении. Все условные обозначения расшифровываются. В описании и формуле изобретения одни и те же признаки называются одинаково. Физические величины выражаются в единицах международной системы единиц.

Заявка не должна содержать выражений, чертежей, фотографий, рисунков и иных материалов противоречащих морали и общественному порядку, пренебрежительного высказывания к продукции или патентам других лиц, высказываний или сведений не относящихся к изобретению.

Документы оформляются на белой, гладкой, матовой бумаге, так, что бы можно было их копировать. Каждый лист используется только с одной стороны.

Каждый документ заявки начинается на отдельном листе. Листы имеют формат 210 x 297 мм. Минимальный размер полей на печатных листах: верхнее – 20; нижнее – 20; левое – 25; правое – 20 мм. На листах содержащих чертежи: верхнее – 25 мм; нижнее – 10 мм; правое 15 мм; левое 25 мм. Формат фотографий не должен превышать формата остальных документов заявки. В каждом документе заявки второй и последующий листы нумеруются арабскими цифрами. Шрифт документов: черный, через 1,5 интервал, высота заглавных букв не менее 2,1 мм.

Буквенные обозначения математических формул расшифровываются. Размеры на чертежах не указываются, они приводятся в описании. Обозначения, не упомянутые в описании на чертежах не проставляются. Чертежи. Схемы, рисунки не приводятся в описании и формуле, а прикладываются в виде остальных документов.

В течение двух месяцев с даты поступления заявки заявитель имеет право внести в заявку дополнения и уточнения.

2.4.7. Уплата патентной пошлины за подачу заявки на выдачу патента.

Согласно п.2 ст. 16 патентного закона РФ к заявке прикладывается документ об уплате патентной пошлины (квитанция) или документ подтверждающий основания для освобождения от уплаты.

За подачу заявки на выдачу патента на изобретение взимается пошлина в размере 600 руб. и дополнительно 90 руб. за каждый пункт формулы изобретения свыше 25. Ветераны ВОВ и боевых действий на территории других государств освобождаются от уплаты пошлины. Инвалиды, учащиеся уплачивают льготную пошлину в размере 20% от установленной.

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Физические лица постоянно проживающие за пределами РФ и иностранные юридические лица оплачивают пошлину в размере 200 долларов США и дополнительно 30 долларов за каждый пункт формулы свыше 25.

3. Рассмотрение заявки и выдача патента

Согласно патентному закону РФ процедура получения патента включает в себя ряд имеющих самостоятельное значение этапов:

- проведение формальной экспертизы заявки;
- экспертизу заявки по существу;
- регистрацию изобретения и выдачу патента.

Рассмотрим указанные этапы подробнее.

Формальная экспертиза заявки. Поступившие в федеральный орган по ИС документы регистрируются как заявка на изобретение с проставлением даты их поступления. Заявке присваивается десятизначный регистрационный номер, построенный по следующим правилам. Первые четыре цифры обозначают год поступления заявки, пятая цифра – код, используемый для обозначения заявок на изобретение, пять остальных цифр – порядковый номер заявки в серии данного года.

Например, 2005 1 15419.

Зарегистрированная заявка возврату не подлежит, а о факте получения документов заявки автор получает уведомление с сообщением даты поступления и номера заявки.

Этап формальных исследований заявочных материалов включает в себя ряд процедур оценочного характера, в процессе которых экспертный органи без анализа существа изобретения проверяет:

- наличие документов, которые должны содержаться в заявке и соблюдение установленных требований, предъявляемых к заявке;
- соответствие размера уплаченной патентной пошлины;
- соблюдение порядка подачи заявки;
- соблюдение установленного порядка предоставления дополнительных материалов;
- правильность классифицирования изобретения по Международной патентной классификации.

На этом же этапе экспертный орган может осуществить запрос исправленных или недостающих документов заявки, которые заявитель должен предоставить в течение двух месяцев. Если заявитель не предоставит в указанный срок недостающие документы, то заявка считается отозванной. Если заявитель сам не классифицировал заявленное изобретение, то эти действия осуществляет экспертный орган. Если замечаний по заявке нет, то заявитель уведомляется о положительном результате формальной экспертизы.

По истечении восемнадцати месяцев с даты подачи заявки на изобретение, прошедшей этап формальной экспертизы с положительным результатом, федеральный орган исполнительной власти по ИС публикует в своем официальном бюллетене сведения о заявке на изобретение. В официальном бюллетене публикуются следующие данные:

- номер заявки;
- дата подачи заявки;
- имя и наименование заявителя;
- код страны места жительства и местонахождения заявителя и адрес для переписки с ним или его представителем;
- имя автора изобретения, если он не отказался быть упомянутым;
- код страны места жительства автора изобретения;
- номер, дату и код в соответствии со стандартом ВОИС страны подачи заявки, на основании которой испрашивается приоритет изобретения;
- индекс рубрики МПК, как он установлен в результате формальной экспертизы заявки;
- название изобретения;
- формула изобретения;
- сведения об отзыве заявки.

Например,

Регистрационный номер заявки - 2002 115143/13 А (А- заявка прошла формальную экспертизу)

Патентование и защита интеллектуальной собственности

Дата поступления заявки - 07.06.2002

Индексы МПК - 7А 23В 7/022, 7/10, А23 1, 1/212, С 12 Р 1/02

Имя авторов - Квасенков Олег Иванович,
Кузнецова Фаина Игоревна

Наименование заявителя - Кубанский государственный технологический университет. Адрес для переписки: 350072, г. Краснодар, ул. Московская, д.2, Куб. ГТУ

Название изобретения - Способ производства стерилизуемых консервов

Формула изобретения - Способ производства стерилизуемых консервов, предусматривающий фасовку в потребительскую тару твердых компонентов, включающих по меньшей мере один сушеный компонент растительного происхождения, и заливочной жидкости, герметизацию и стерилизацию, отличающийся тем, что сушеные растительные компоненты перед фасовкой восстанавливают в присутствии препарата, полученного путем последовательного экстрагирования биомассы микроцета неполярным экстрагентом в надкритическом состоянии, водой, щелочью, водой, кислотой, водой, щелочью, и водой с последующим объединением первого

экстакта с твердым остатком.

Любое лицо после публикации сведений о заявке на изобретение вправе с ее документами. Копии выложенных документов могут быть представлены любому лицу при условии соответствующей оплаты.

^ **Временная правовая охрана.** Публикация заявки имеет три цели:

- ознакомить общественность с новым техническим решением;
- подвергнуть заявленное изобретение профессиональному анализу вне рамок экспертизы;
- публично зафиксировать первенство на вновь разработанное техническое решение.

Так как заявленное изобретение после публикации становится общедоступной информацией еще до выдачи патента и заявитель должен иметь определенные гарантии на случай использования третьим лицом его предполагаемого изобретения, существует ограниченная охрана.

Согласно патентному закону РФ (п.1 ст.22) заявленному изобретению с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента предоставляется временная правовая охрана в объеме опубликованной формулы. Если третье лицо использовал заявленное изобретение в период временной охраны, то он обязан выплатить патентообладателю, после получения патента денежную компенсацию, размер которой определяется по соглашению сторон.

Временная охрана считается ненаступившей, если заявка была отозвана или если по заявке на изобретение принято решение об отказе в выдаче патента.

^ **Экспертиза заявки на изобретение по существу.** Содержание этой процедуры являются следующие действия:

- установление приоритета изобретения;
- проверка представленной заявителем формулы изобретения на соответствие ее установленным требованиям;
- проверка дополнительных материалов на соответствие их установленным требованиям;
- информационный поиск в отношении изобретения, для определения уровня техники и проверка на соответствие условиям патентоспособности

Патентование и защита интеллектуальной собственности

(новизна, техническая применимость) с принятием решения о выдаче патента или признании заявки отозванной.

Для экспертизы заявки по существу необходимо три условия: первое – заявка должна пройти формальную экспертизу с положительным результатом; второе – от имени заявителя должно быть подано ходотайство с просьбой о проведении заявки по существу (в течение трех лет с даты подачи заявки); третье – предоставление документа об уплате патентной пошлины. Размер пошлины за проведение заявки по существу равняется 900 рублей и дополнительно 270 рублей за каждый независимый пункт формулы изобретения свыше одного. В иностранной валюте размер пошлины составляет 300 долларов и дополнительно 240 долларов за каждый пункт формулы свыше одного.

^ Установление приоритета изобретения. Изобретение может быть создано независимо друг от друга двумя или несколькими лицами, но право авторства должно иметь одного обладателя. Поэтому часто возникает проблема первенства, которое определяется по установлению приоритета изобретения. Согласно ст. 19 патентного закона РФ приоритет изобретения устанавливается по дате подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Согласно п.7 ст.19 Патентного закона РФ в случае, если в процессе экспертизы установлено, что разными заявителями поданы заявки на идентичные изобретения и эти заявки имеют одну и ту же дату приоритета, патент на изобретение может быть выдан только по одной из них по соглашению со заявителями. Заявители обязаны сообщить о достигнутом соглашении в течение 12 месяцев. Если в течение этого срока от заявителей не поступит указанное сообщение, то заявки признаются отозванными. При выдаче патента по одной из выбранных заявителями заявок все авторы, указанные в заявке на идентичные изобретения, признаются соавторами изобретения.

^ Выдача патента на изобретение. После того как пройдена экспертная проверка по существу публикуются сведения о выдаче патента и регистрация изобретения. Состав сведений, подлежащих публикации включает следующие данные:

- номер патента;
- индекс рубрики МПК, установленный федеральным органом по ИС для данного изобретения;
- номер и дату подачи заявку, по которой выдан патент;
- дату публикации сведений о заявке и номер бюллетеня;
- номер, дату и код страны подачи заявки, на основании которой установлен приоритет изобретения;

Патентование и защита интеллектуальной собственности

- имя автора и имя патентообладателя;
- код страны места жительства автора изобретения и места жительства патентообладателя, адрес для переписки с патентообладателем или его представителем;
- название изобретения;
- формула изобретения;
- чертеж (графические материалы) при наличии необходимости;
- сведения о поданном заявлении об обязательстве заключить договор об уступке патента.

Пример публикации сведений о выдаче патента:

Номер патента - 22.04.80 С1 (С1 – патент выдан без предшествующей публикации сведений о заявке)

Индекс МПК - 7 Н01 М 10/12, 2/16

Регистрационный номер заявки – 2002109388/09

Дата подачи заявки - 10.04.2002

Дата начала отсчета срока действия патента - 10.04.2002

Имена авторов - Русин А.И., Остапенко Е.Н., Яковлев В.А.

Наименование патентообладателя - АЗОТ “Электротяга”. Адрес для переписки: 198095, Санкт-Петербург, ул. Калинина, 50А, АЗОТ “Электротяга”

Название изобретения - Свинцовый аккумулятор

Формула изобретения - Свинцовый аккумулятор, содержащий разделенные сепараторами отрицательные и положительные электроды, в последние из которых впрессовано с

Патентование и защита интеллектуальной собственности

обеих сторон кислотостойкое синтетическое
волокно, и электролит, отличающийся тем, что в
качестве синтетического полотна взято эластичное
трикотажное полотно, имеющее растяжимость по
ширине 200-250% и 170-200 отверстий (петель) на
1 кв. см.

^ **Регистрация изобретения.** Изобретение, которому предоставлена правовая охрана, подлежит регистрации в Государственном реестре изобретений РФ. Условием регистрации изобретения и выдачи патента является уплата патентной пошлины в размере 1200 рублей или 400 долларов США для иностранцев. Основание для внесения в Государственный реестр сведений об изобретении является решение о выдаче патента. Согласно Российскому законодательству срок патентной охраны на изобретения – 20 лет; на полезные модели – 10 лет; на промышленные образцы – 15 лет.

ЛЕКЦИЯ №8

Содержание прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы

Структуру прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы образуют два самостоятельных вида субъективных гражданских прав: личные неимущественные права, характеризующие связь личности с созданным ею техническим новшеством, и имущественные права, дающие управомоченному лицу юридическую возможность экономической эксплуатации новшества.

^ 1. Неимущественные неотчуждаемые права авторов.

Неимущественные права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов относятся у числу неотделимых от личности создателя указанных объектов. Эти неимущественные права обладают рядом специфических признаков:

1.

Абсолютный характер проявляется в юридической возможности автора требовать от окружающих воздержания от совершения определенных действий.

2.

Неимущественная природа заключается в том. Что указанное право не может быть эквивалентно оценено в денежном выражении. Оно призвано охранять интересы создателей творческого

Патентование и защита интеллектуальной собственности

результата, лежащие вне его материальных, экономических интересов.

3.

Связанность с личностью автора всегда указывает на субъекта, который создал данный технический результат и от которого этому субъекту нельзя отречься.

4.

Неотчуждаемость неимущественных прав обусловлена их связанностью с личностью автора, что делает невозможным участие этих прав в процессах товарно-денежного обмена.

^ **Право авторства.** Представляет собой юридически обеспеченную возможность лица признаваться действительным создателем духовного продукта, способного быть объектом правовой охраны. Срок действия права авторства на изобретение, полезную модель или промышленный образец начинается с даты подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по ИС. Право авторства на изобретение, полезную модель и промышленный образец охраняется бессрочно.

^ **Право на авторское имя.** Заявка на изобретение должна содержать заявление о выдаче патента с указанием авторов изобретения, поэтому указание автора является не правом, а обязанностью заявителя. Имя автора указывается так же и в патенте на изобретение и в государственном реестре. Поэтому патентное право не позволяет авторам изобретений, полезных моделей и промышленных образцов выступать под псевдонимом.

^ 2. Неимущественные отчуждаемые права авторов.

В отличие от неимущественных неотчуждаемых прав авторов неимущественные отчуждаемые права могут принадлежать не только лицу, непосредственно создавшему охраняемое техническое решение, но и тем лицам, которые вправе его осуществлять.

^ **Право на подачу заявки.** Заявка на выдачу патента на изобретение. Полезную модель или промышленный образец подается лицом, обладающим правом на получение патента. Таковыми являются автор, работодатель, Российская Федерация, субъект РФ, лица, которым передано право на получение патента. Естественно у автора это право является первоначальным, поэтому право на подачу заявки у других лиц зависит от волеизлияния автора, который принимает решение информировать общественность о созданной им разработке или нет.

Так же как и в авторском праве если изобретение, промышленный образец или полезная модель были созданы в связи с выполнением автором (работником) своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, то право на получение патента имеет работодатель, если в договоре между ним и работником не предусмотрено иное. Если же работодатель в течение четырех месяцев не подает заявку на выдачу патента и не передает это право другому лицу и не

Патентование и защита интеллектуальной собственности

сообщает работнику о сохранении информации в тайне, то право на получение патента принадлежит работнику.

Право на подачу заявки так же имеют лица, которым автор передал его при жизни. Право на подачу заявки может принадлежать нескольким лицам, если речь идет о соавторстве.

^ Право заявителя на отзыв заявки и иные процедурные права неимущественного характера. Право на отзыв заявки принадлежит заявителю, указанное решение заявитель принимает сам, руководствуясь своими внутренними убеждениями. Отзыв может быть осуществлен не позднее даты регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца в государственном реестре. Право на отзыв реализуется путем подачи заявления об отзыве заявки в федеральный орган исполнительной власти по ИС.

К иным правам неимущественного характера можно отнести право внесения в документы заявки исправлений и уточнений, право на преобразование заявки на изобретение в заявку на полезную модель и обратно.

^ Право приоритета. Право приоритета относится к числу важнейших неимущественных прав, поскольку позволяет заявителю оформить необходимую заявочную документацию для ее подачи без опасения утраты новизны предмета заявки в течение установленного срока. Приоритет по Российскому законодательству устанавливается по дате подачи заявки.

^ 3. Имущественные права авторов, заявителей и патентообладателей.

К имущественным правам авторов, заявителей и патентообладателей относятся права, способные к участию в товарно-денежном обмене. Важнейшими свойствами этих прав являются отчуждаемость (юридическая обеспеченность возможность передачи на время или уступки на весь срок действия конкретных правомочий) и оцениваемость (возможность применения понятия стоимость к субъективному праву, проявляется в продаже лицензий, бухгалтерском учете, приватизации, налогообложении и т.д.). Эти два свойства придают имущественным правам способность участия в гражданском обороте в качестве имущественного блага.

^ Право автора на денежное вознаграждение. Это легально закрепленное право автора на денежное вознаграждение за свой труд. Правом на денежное вознаграждение обладают прежде всего авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, созданных в связи с выполнением ими своих трудовых обязанностей. Размер вознаграждения и порядок его выплаты в этом случае определяется договором между работодателем и работником (автором). Согласно законодательству за использование изобретения в течение срока действия патента вознаграждение автору выплачивается в размере не менее 15% от прибыли, ежегодно получаемой патентообладателем от использования

Патентование и защита интеллектуальной собственности

изобретения, а так же не менее 20% от выручки от продажи лицензии без ограничения максимального размера вознаграждения. Вознаграждение за использование изобретения, полезный эффект которого не выражается в прибыли или доходе, выплачивается автору в размере не менее 2% от доли себестоимости продукции (работ, услуг) приходящейся на данное изобретение. Вознаграждение выплачивается автору не позднее 3-х месяцев после истечения каждого года, и не позднее 3-х месяцев после поступления выручки от продажи лицензии. Кроме того, автору изобретения, патент на который выдан организации, патентообладателем в месячный срок с даты получения им патента выплачивается поощрительное вознаграждение, которое не должно быть меньше среднего месячного заработка.

^ Право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Это право принадлежит патентообладателю или обладателю исключительной лицензии. Под понятием использования подразумевают: действия, которые реализуют технические решения в материальные носители (технические); действия по применению материальных носителей, в которых реализованы технические решения (хозяйственные). Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть осуществлено как самим патентообладателем, так и любым третьим лицом, которое получило на то соответствующее разрешение патентообладателя. Именно разрешение, а не сам охраняемый результат.

ЛЕКЦИЯ №9.

Обязательства по использованию изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

^ 1. Договор об уступке патента

Согласно п. 5 ст. 10 Патентного закона РФ патентообладатель может передать исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец любому физическому или юридическому лицу.

Основные элементы договора об уступке патента: стороны, предмет, цена, срок, форма и содержание.

1.1. Стороны договора. Сторонами договора об уступке патента являются патентообладатель и приобретатель патента.

1.2. Предмет договора. Предметом договора об уступке патента является удостоверенное патентом исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец. При этом объем имущественных прав переходит полностью. Предметом договора об уступке патента не может быть право на техническое решение, которое будет создано в будущем. В предмет

Патентование и защита интеллектуальной собственности

договора об уступке патента не включаются [авторское право](#) приоритета и право авторства, которые неотчуждаемы по своей природе. В предмет договора не включается и сам патент как юридический документ.

1.3. Цена договора. Может устанавливаться как в форме единовременной суммы, так и в форме текущих платежей, составляющих часть прибыли, полученной приобретателем от использования охраняемого объекта.

1.4. Срок договора. Срок договора об уступке патента не является существенным условием. Он определяется истечением периода времени действия патента. Патент уступается по договору на оставшийся срок его действия.

1.5. Форма договора. Договор заключается в письменной форме и регистрируется в федеральном органе исполнительной власти по ИС и без такой регистрации считается не действительным. Для регистрации должны быть предоставлены следующие документы:

- заявление о регистрации договора, с указанием адреса для переписки;
- договор, листы которого должны быть прошиты и не иметь ошибок и помарок;
- документ подтверждающий уплату пошлины за регистрацию договора (600 рублей);
- доверенность, удостоверяющая полномочия представителя;
- документ об уплате всех патентных пошлин, от которых был освобожден заявитель, который является автором изобретения;
- документ, подтверждающий правопреемств или право на наследование (в случае необходимости);
- патент.

В двухмесячный срок со дня поступления заявления и прилагаемых к нему документов федеральный орган исполнительной власти по ИС осуществляет проверку наличия всех необходимых документов и их соответствия установленным требованиям.

При положительном результате проверки в адрес сторон договора направляются уведомление о регистрации, экземпляр договора об уступке патента, патент. Сведения о зарегистрированном договоре об уступке патента вносятся в Государственный реестр. В официальном бюллетене федерального органа по ИС публикуются сведения:

Патентование и защита интеллектуальной собственности

- о дате и номере регистрации договора;
- об определении сторон договора;
- об объеме передаваемых прав.

2.

Лицензионный договор

2.1. Общие положения. Лицензиар – лицо, передающее права по лицензионному соглашению; лицензиат – лицо принимающий права по лицензионному соглашению По характеру волеизлияния сторон лицензионные соглашения делятся на добровольные и принудительные. Принудительные лицензии выступают в качестве способа борьбы с тактикой блокировки. Например, если запатентованное изобретение не используется лицами, которым переданы права на них, в течении четырех лет с даты выдачи патента, то любое лицо, желающее и готовое использовать запатентованное изобретение, при отказе патентообладателя от заключения с этим лицом лицензионного договора имеет право обратиться в суд и иском к патентообладателю о предоставлении принудительной лицензии на использование изобретения.

Так же лицензии бывают открытые и закрытые. Открытые лицензии выражаются в готовности патентообладателя заключить соответствующее соглашение с любым, кто отзовется. В этом случае в федеральный орган по ИС подается заявление о предоставлении любому лицу права на использование изобретения. Лицо, изъявившее желание использовать изобретение, обязано заключить с патентообладателем договор о платежах. Закрытые лицензии используют чаще, в них указано конкретные лица, которые могут использовать изобретение.

По типу объекта промышленной собственности выделяются лицензионные соглашения на изобретения, полезные модели, промышленные образцы.

По экономическому содержанию лицензии бывают возмездные и безвозмездные. Возмездные лицензии классифицируются по виду лицензионных платежей. Наиболее распространены выплаты по фиксированным процентным ставкам, осуществляемые через определенные сроки (платежи по роялти). Реже практикуются единовременные вознаграждения за право использования охраняемого объекта (паушальные платежи). В ряде случаев стороны приходят к соглашению о безвозмездном обмене научно-техническими знаниями и опытом. Отношения такого рода оформляются безвозмездными соглашениями (перекрестные лицензии).

По степени согласованности намерений сторон лицензионные соглашения делят на основные и опционные. По условиям опционного соглашения передаются образцы продукции и право их использования на короткий период времени, по завершению которого они должны быть возвращены лицензиару.

2.2. Понятие и элементы лицензионного договора. Согласно п.1. ст. 13 патентного закона РФ по лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого изобретения в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанности вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия предусмотренные договором.

Элементами лицензионного договора являются его стороны, предмет, цена, срок, форма и содержание.

Сторонами лицензионного договора признаются лицензиар и лицензиат. В их роли могут выступать граждане, юридические лица и публичные [образования](#). В качестве лицензиара выступает патентообладатель, а в качестве лицензиата – лицо, которое располагает возможностями для промышленного использования технических новшеств. Если патент принадлежит нескольким лицам, то необходимо согласие всех патентообладателей на передачу прав по использованию изобретения.

Предметом лицензионного договора является исключительное право на использование изобретения или неисключительное право. Исключительное право предоставляется лицензиату в пределах оговоренных договором (могут быть ограничения касающиеся территории использования, срока использования, способа использования). Неисключительное право предоставляется лицензиату с условием, что лицензиар сохраняет за собой все права имущественного характера, удостоверенные патентом, в том числе и право на предоставление неисключительных лицензий третьим лицам.

Цена лицензионного договора устанавливается по соглашению сторон. Она определяется в форме единого платежа или в виде периодических платежей, в виде процента от тех или иных экономических показателей (прибыль). Цена исключительной лицензии выше, чем неисключительной т.к. последняя не влечет за собой монополию на техническое решение.

Расчет цены лицензии осуществляется чаще всего с использованием доходного метода, основанного на расчете экономических выгод, ожидаемых от использования охраняемых объектов.

Срок лицензионного договора зависит от соглашения сторон. Лицензиат заинтересован во времени в течении которого он может наладить производство и реализацию лицензируемой продукции. Как правило, он колеблется от 3 до 10 лет и не превышает срок действия патента.

Форма лицензионного договора должна быть письменной с обязательной регистрацией в федеральном органе исполнительной власти по ИС. Порядок регистрации лицензионных договоров аналогичен порядку регистрации договоров

Патентование и защита интеллектуальной собственности

об уступке патента.

Содержание лицензионного договора образуют права и обязанности сторон. Заключая договор стороны обычно оговаривают ряд условий. Важнейшими из этих условий являются условия о количественных, временных и территориальных рамках. Количественные ограничения определяют объемы производства лицензированной продукции, масштабы ее продаж, а также виды возможного производственного или коммерческого применения запатентованного объекта. Временные ограничения регламентируют срок действия лицензии, который зависит от степени морального устаревания запатентованного объекта. Территориальные ограничения определяют территорию страны или региона, в границах которой будут действовать переданные права.

Распространена практика включения в лицензионный договор технических условий, которые касаются обязанностей сторон по обмену усовершенствованиями, соблюдению надлежащего качества производимой по лицензии продукции.

Основными правами лицензиара являются право на получение лицензионного вознаграждения и право на осуществления контроля за действием лицензиата.

К числу обязанностей лицензиара следует отнести его обязательства по поддержанию в силе патента в течение всего срока лицензионного договора, по принятию мер в случае неправомерного использования запатентованного объекта третьими лицами, по передаче лицензиату подробной технической документации, необходимой для практического освоения объекта лицензии, по поставке необходимого оборудования, деталей, сырья. Кроме этого лицензиар обязан гарантировать лицензиату техническую осуществимость производства лицензированной продукции, а также достижение требуемых показателей и параметров указанной продукции.

Если заключен договор исключительной лицензии то лицензиар лишается права заключать иные соглашения в отношении того же самого объекта ИС.

К основным обязанностям лицензиата относятся: обязанность освоения предмета лицензии и обязанность выплаты причитающихся по договору платежей. Кроме того, лицензиат обязан выпускать продукцию надлежащего качества и рекламировать ее.

К обязанностям обеих сторон относится не разглашение информации, которую стороны считают конфиденциальной.

^ *Ответственность по лицензионному договору.* Ответственность за нарушение лицензии предусматривает возмещение убытков потерпевшей стороне и применение штрафных санкций к нарушителю. Как правило, стороны по договору несут ответственность за нарушение взаимных обязательств и несоблюдение

Патентование и защита интеллектуальной собственности

договорных гарантий. (нарушение сроков передачи документации, несвоевременной выплаты платежей, несоблюдение должностного качества продукции, за предоставление лицензии третьим лицам и т.д.) Стороны освобождаются от ответственности в случае чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств (землетрясение, транспортная катастрофа и т.д.)