



**Уральский
федеральный
университет**

имени первого Президента
России Б. Н. Ельцина

**Институт экономики
и управления**

О. В. ЧЕРКАСОВА

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Учебное пособие

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
УРАЛЬСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ ПЕРВОГО ПРЕЗИДЕНТА РОССИИ Б. Н. ЕЛЫЦИНА

О. В. Черкасова

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Учебное пособие

2-е издание, исправленное и дополненное

Рекомендовано методическим советом
Уральского федерального университета в качестве учебного пособия
для студентов вуза, обучающихся по направлению подготовки
38.03.04 «Государственное и муниципальное управление»

Екатеринбург
Издательство Уральского университета
2023

УДК 347.77(075.8)
ББК Х401.114я73-1
Ч-48

1-е издание вышло в 2017 г.

Р е ц е н з е н т ы:

кафедра гражданского права и процесса
Уральского института управления — филиала Российской академии
народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ
(заведующий кафедрой кандидат юридических наук,
доцент *Н. Ю. Чельшева*);
О. В. Вавилова, адвокат

Черкасова, О. В.

Ч-48 Защита интеллектуальной собственности : учеб. пособие /
О. В. Черкасова ; Министерство науки и высшего образования
Российской Федерации, Уральский федеральный универси-
тет. — 2-е изд., испр. и доп. — Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та,
2023. — 104 с. — Библиогр.: с. 100–103. — 30 экз. — ISBN 978-5-
7996-3681-4. — Текст : непосредственный.

ISBN 978-5-7996-3681-4

Во втором издании учебного пособия кратко рассмотрены ключевые вопросы защиты интеллектуальной собственности на основе нового законодательства об интеллектуальной собственности: авторское право, смежное с авторским право, патентное право, право на секрет производства и др.; особое внимание уделено защите интеллектуальной собственности в сети Интернет; дополнительно освещены вопросы правовой охраны интеллектуальных прав в условиях применения цифровых технологий.

Для студентов бакалавриата, осваивающих дисциплину «Гражданское право».

УДК 347.77(075.8)
ББК Х401.114я73-1

ISBN 978-5-7996-3681-4

© Уральский федеральный университет, 2017
© Уральский федеральный университет,
исправления и дополнения, 2023

Оглавление

От автора.....	5
Глава 1. Интеллектуальная собственность: общие положения	
1.1. История становления права интеллектуальной собственности	8
1.2. Международные стандарты в сфере интеллектуальных прав	13
1.3. Государственная поддержка в области правовой охраны объектов интеллектуальной собственности.....	16
1.4. Объекты права интеллектуальной собственности.....	21
1.5. Понятие интеллектуального права и его структура.....	23
1.5.1. Исключительное право: понятие, содержание и защита.....	23
1.5.2. Личные неимущественные и иные интеллектуальные права	27
Глава 2. Результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые авторским правом	
2.1. Понятие авторского права	28
2.2. Объекты авторского права.....	29
2.3. Правовое положение субъектов авторского права.....	36
2.4. Свободное использование объектов авторского права.....	38
2.5. Гражданско-правовые способы защиты авторских прав.....	39
Глава 3. Права, смежные с авторскими	
3.1. Понятие прав, смежных с авторскими	42
3.2. Объекты смежных прав	44
3.3. Правовое положение субъектов смежных прав	47
3.4. Гражданско-правовые способы защиты смежных прав.....	49
Глава 4. Патентное право	
4.1. Понятие и объекты патентного права.....	51
4.2. Принципы патентного права	53
4.3. Содержание патентных прав	54
4.4. Процедура оформления патентных прав	57

4.5. Институт патентных поверенных	62
4.6. Правовые механизмы защиты патентных прав.....	65
Глава 5. Средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий	
5.1. Понятие, классификация, общая характеристика средств индивидуализации	71
5.2. Содержание прав на средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг).....	72
5.3. Право на фирменное наименование и коммерческое обозначение	74
5.4. Права на товарный знак и знак обслуживания	77
5.5. Право на наименование места происхождения товара.....	78
5.6. Защита прав на средства индивидуализации	79
Глава 6. Право на секрет производства (ноу-хау)	
6.1. Понятие и характерные черты секрета производства.....	81
6.2. Исключительное право на секрет производства.....	82
6.3. Защита интеллектуального права на секрет производства...	83
Глава 7. Передача и переход исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности	
7.1. Договорные формы распоряжения исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности.....	86
7.2. Лицензионный договор	86
7.3. Договор об отчуждении исключительного права.....	88
7.4. Договор коммерческой концессии.....	90
7.5. Договор авторского заказа.....	91
Глава 8. Защита объектов интеллектуальной собственности в условиях цифровизации	
8.1. Проблемы правовой защиты интеллектуальных прав в сети Интернет	94
8.2. Формы защиты интеллектуальной собственности в сети Интернет	95
8.3. Ответственность за нарушение интеллектуальных прав в сети Интернет	98
Библиографические ссылки.....	100
Список рекомендуемых информационных ресурсов.....	101

От автора

Современное право принципиально воздерживается от вмешательства во «внутреннюю жизнь» личности. Пока мысль не выражена, она для права просто не существует. Нельзя заставить человека мыслить, творить. Можно лишь создать условия, чтобы возникла возможность мышления, творчества. Но сам процесс творчества всегда остается за пределами действия правовых норм.

Как только результат творчества приобретает объективную форму, вступают в действие нормы права, которые обеспечивают общественное признание этого результата, устанавливают правовой режим соответствующего объекта, охраны прав и законных интересов его творца. Результаты интеллектуальной деятельности могут становиться объектами правоотношений только тогда, когда они облекаются в какую-либо объективную форму, обеспечивающую их восприятие другими людьми. Так, обязательным основанием для предоставления авторско-правовой охраны является внешнее выражение замысла автора в той или иной объективной форме. При этом не имеет значения, зафиксированы ли идея, образ, мысль на материальном носителе или просто оглашены в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи. До тех пор пока замысел автора не стал доступен для восприятия других людей, объекта охраны просто не существует.

Именно объективно выраженный результат интеллектуальной деятельности может участвовать в экономическом обороте, становиться товаром, функционировать на рынке. Такой объект должен и может быть защищен государством, обществом, правом.

Предметом гражданско-правового регулирования в данном случае выступают общественные отношения по созданию и использованию объектов авторского права, патентные отношения, отношения, связанные с использованием средств индивидуализации юридического лица, ноу-хау и др. Кроме того, основу отечественного гражданского законодательства в сфере защиты результатов

интеллектуальной деятельности составляют международно-правовые договоры, в которых принимает участие Россия.

Целью курса «Защита интеллектуальной собственности» является формирование у студентов базовых представлений в области защиты интеллектуальных прав как неотъемлемой части современного правового экономического и цифрового пространства, а именно:

1) изучение основных понятий, категорий и терминов, действующих в сфере охраны результатов интеллектуальной деятельности;

2) рассмотрение основных правовых и теоретических источников в области защиты результатов интеллектуальной деятельности, приобретение навыков работы с ними;

3) ознакомление с правовыми основами интеллектуальной собственности, методами защиты прав, особенностями правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности.

Актуальность изучения студентами курса «Защита интеллектуальной собственности» как подотрасли гражданского права обусловлена различными факторами, в числе которых цифровизация, набирающая все большие темпы, повлиявшая практически на все области жизнедеятельности российского общества. Поэтому с учетом современных реалий особое место отводится анализу общественных отношений по поводу защиты интеллектуальных прав с применением цифровых технологий. В условиях ограниченных контактов и общественных связей в период пандемии активное применение этих технологий в разных сферах породило необходимость создания правовых механизмов их обеспечения.

Этико-правовой аспект, безусловно, также должен учитываться в выработке механизмов правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и в правоприменительной практике в заданной плоскости. В связи с этим правовая защита прав на результаты интеллектуальной деятельности должна быть реализована в формате добросовестной конкуренции с соблюдением баланса интересов всех участников правоотношений.

Названные факторы, свидетельствующие об изменении экономической, правовой и социальной действительности в стране, предопределили необходимость уточнения и дополнения ранее изданного учебного пособия, посвященного защите интеллектуальной собственности.

Второе издание настоящего учебного пособия в сравнении с предыдущим расширено и дополнено с учетом развивающейся цифровой экономики, в нем представлены новые трудноразрешимые с точки зрения правовой защиты кейсы и предложены пути их разрешения при помощи легальных средств и методов. Ввиду нарастающего развития нейронауки задан вектор в сторону оценки средств и способов защиты результатов интеллектуальной деятельности в этико-правовом контексте.

Во втором издании представлен обновленный список рекомендуемых информационных ресурсов, включающий материалы судебной практики.

Структурно учебное пособие состоит из восьми глав. В них освещены общие положения правовой защиты результатов интеллектуальной деятельности, а также отражена специфика интеллектуальных прав на отдельные результаты творческой деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Глава 1

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1.1. История становления права интеллектуальной собственности

Первые признаки интеллектуальной деятельности появились в самом начале развития человеческого общества. Социальное, политическое и потом экономическое значение произведений литературы и искусства признавалось уже во времена Древней Греции.

Однако никто не знает точно, когда возникло понятие интеллектуальной собственности. Одним из первых его примеров считается следующее высказывание римского поэта Марциала (40–104 гг. н. э.), адресованное некоему Фидентину: «Слух идет, Фидентин, будто ты, читая мои стихи, выдаешь их за свои; если ты хочешь оставить их за мной, я пришлю тебе даром; если же ты хочешь, чтобы они были твоими, купи их — они уже не будут моими». В этих строках отражается особенность римского законодательства. Декламировать стихи Марциала Фидентин мог бесплатно, но за деньги он мог купить их авторство (на сегодняшний день подобная покупка была бы приравнена к узаконенному плагиату). Более того, в Древнем Риме поэма, написанная на чужом писчем материале, или картина, нарисованная на чужой доске, принадлежали не поэту или художнику, а собственнику этого материала, т. е. авторы не получали права на собственное произведение. Позднее эта норма была отменена императором Юстинианом. Таким образом, в основе зарождавшегося права интеллектуальной собственности лежала идея защиты исключительно имущественных интересов производителей, но не интеллектуальных прав [1, с. 435].

В России права на интеллектуальную собственность хоть и с некоторым опозданием развивались так же, как и во всем мире, и вытекали из понятия феодальной привилегии, которое было

заимствовано из царских жалованных грамот. До XVI в. жалованные грамоты выдавались в большинстве случаев монастырям и значительно реже — частным лицам. Например, большое количество жалованных грамот было выдано на право заниматься промыслом и беспошлинной торговлей. С конца XVI в. жалованные грамоты стали выдаваться на «заведение» мануфактур и на «прииск» полезных ископаемых. Однако никаких вопросов по поводу защиты прав на технические разработки или их усовершенствование тогда не возникало.

Выдача привилегий на изобретения в России началась в середине XVIII в., и первая из них была выдана в 1748 г. Однако прототипом современного патента можно назвать выданную в России в 1752 г. привилегию профессору Михаилу Ломоносову на «делание разноцветных стекол, бисера, стекляруса и других галантерейных вещей». «Дабы он, Ломоносов, как первый в России тех вещей секрета сыскатель, за понесенный им труд удовольствие иметь мог: того ради впредь от нынешнего времени 30 лет никому другим в заведении тех фабрик дозволения не давать», — говорилось в документе.

С принятием *Высочайшего манифеста от 17 июня 1812 г. «О привилегиях на разные изобретения и открытия в ремеслах и художествах»* в России появился первый закон, который упорядочил права на интеллектуальную собственность. «Привилегия — свидетельство, удостоверяющее факт предъявления устройства правительству как собственности предъявителя», — разъяснялось в документе. К концу 1812 г. в России было выдано всего 76 привилегий «на промыслы, торговлю и устройства в ремеслах и художествах».

В 1833 г. было опубликовано *Положение о привилегиях*, которое конкретизировало многие пункты Манифеста 1812 г. В частности, была введена охрана такой категории изобретательских предложений, как усовершенствование.

В области авторского права привилегии выдавались издательствам, причем в 1816 г. Министерство народного просвещения издало распоряжение об обязательном предоставлении на цензуру вместе с рукописью доказательств прав издателя на публикуемое произведение. Позднее права авторов и изобретателей в России стали признаваться правами для всех, кто создал те или иные результаты интеллектуальной деятельности, удовлетворяющие определенным

законодательным требованиям. В 1896 г. было принято *Положение о привилегиях на устройства и усовершенствования*, которое закрепляло принципы патентного права, подробно разработанные к тому времени во многих европейских государствах, а также вводило проверочную систему выдачи охранных документов на устройства. В результате был создан Совет по техническим делам, который занимался выдачей привилегий на различные устройства.

Важной особенностью авторского права в России почти на всем пути его исторического развития была его тесная связь с цензурным законодательством. Защита авторского права ставилась в зависимость от соблюдения цензурных правил, поскольку «напечатавший книгу без соблюдения правил Цензурного устава лишался всех прав на оную».

К концу XIX в. стало совершенно очевидно, что частичные усовершенствования правил авторского права не в состоянии обеспечить эффективную защиту интересов авторов и пользователей произведений. К этому времени назрела необходимость в принятии нового закона, который соответствовал бы потребностям времени и дал бы ответы на накопившиеся на практике вопросы. В 1911 г. было принято *Положение об авторском праве*, составленное на основе лучших образцов западноевропейских законодательств того времени. Закон содержал такие основные понятия, как круг охраняемых объектов, срок действия авторского права, вопросы правопреемства, возможные нарушения авторских прав и средства их защиты и т. п. Также в законе были главы, посвященные авторским правам на литературные, музыкальные, драматические, художественные, фотографические произведения. В особой главе регламентировались основные правила и условия издательского договора.

Сразу после Октябрьской революции прежнее гражданское законодательство России, включая и Положение об авторском праве 1911 г., было отменено. Первым советским законом в рассматриваемой области был *Декрет ЦИК от 29 декабря 1917 г. «О государственном издательстве»*. В соответствии с данным актом Народной комиссии по просвещению было предложено немедленно приступить к широкой издательской деятельности и, учитывая книжный голод в стране, выпустить в первую очередь дешевые издания русских классиков. Декрет предоставил комиссии

право объявлять государственную монополию сроком не более чем на 5 лет на сочинения, подлежащие изданию. При этом объяснялось, что эти произведения переходят таким образом «из области частной собственности в область общественную». На практике указанные действия были осуществлены в отношении произведений 23 русских писателей, уже умерших к тому времени.

Та же линия была продолжена *Декретом Совета народных комиссаров (СНК) от 26 ноября 1918 г. «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием»*. Он предоставлял возможность признавать достоянием РСФСР уже любые произведения — опубликованные и неопубликованные, произведения умерших и живых авторов, произведения литературные, музыкальные, научные и т. д. За использование произведений, объявленных достоянием государства, организации-пользователи обязывались выплачивать авторам гонорар по установленным ставкам. Права наследников умерших авторов по общему правилу не признавались, что согласовывалось с *Декретом СНК от 28 апреля 1918 г. «Об отмене наследования»*. Правда, наследникам гарантировалось содержание в размере прожиточного минимума, хотя ни круг наследников, ни срок действия наследственных прав не оговаривались. Пользуясь предоставленными ему полномочиями, Народный комитет просвещения РСФСР объявил достоянием государства произведения 47 писателей и 17 композиторов. За авторами произведений, не объявленных достоянием государства, сохранялись все права по распоряжению ими.

Следует отметить, что с приходом советской власти отношение ко всем видам собственности, в том числе и к интеллектуальной, претерпело значительные изменения. Так как вся собственность была объявлена государственной, то понятия авторского и патентного права практически исчезли. В первые годы советской власти было создано несколько правовых актов, касающихся института интеллектуальной собственности, и в их числе *Декрет СНК РСФСР «Об изобретениях (Положение)» от 30 июня 1919 г.*

В результате сформировался новый подход к интеллектуальной собственности: «Всякое изобретение, признанное полезным, может быть объявлено достоянием РСФСР». Считалось, что только государство может распоряжаться продуктами научно-технического творчества, являясь их собственником. Ф. В. Легником была даже

сформулирована концепция, позволяющая побудить изобретателя отдавать обществу свои находки: по соглашению с государством и за вознаграждение, получая свидетельство об авторстве и почет. Подобное решение можно было бы не считать принудительной национализацией интеллектуальной собственности, если бы все изобретения не были признаны изначально «всемирным достоянием».

Еще одной интересной чертой системы интеллектуальной собственности, существовавшей в СССР, было *рационализаторство*. Это понятие включало в себя совокупность мелких новшеств (фактически — ноу-хау), которые не имели общемировой научной ценности, но при этом в масштабах фабрики или завода обладали некоторой полезностью, увеличивая выпуск продукции или снижая издержки. Минусом этой системы иногда становилась ее обязательность. Многие предприятия имели в штате рационализатора, работа которого заключалась в том, чтобы каждый месяц выдавать определенное количество предложений по усовершенствованию производства. Иногда работа рационализатора превращалась в построение воздушных замков и неосуществимых проектов, которые не только не улучшали производство, но в ряде случаев затормаживали его.

В 90-е гг. прошлого века количество заявок на получение патента и получение самих патентов уменьшилось. Патент стал своеобразной «научной роскошью», так как практически не обеспечивал защиты изобретений от несанкционированного использования и требовал средств на его поддержание. Стоит отметить, что именно на данном этапе наиболее активно начал развиваться теневой информационный рынок, множество изобретений и разработок стало уходить за границу. Причем продажа этих данных практически никак не оформлялась юридически, несмотря на их возможную стратегическую важность. Понятие авторского права на кинофильмы, музыку, книги, по сути, практически исчезло из-за бурно прогрессирующего пиратства.

Указом президента от 14.05.1998 г. № 556 «О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения» интеллектуальная собственность, созданная за счет государственного финансирования, была объявлена федеральной государственной собственностью. С этого момента начинается

активная разработка законов, обеспечивающих охрану интеллектуальной собственности. Перспектива вступления России в ВТО предполагала жесткие требования к охране прав на интеллектуальную собственность. Поэтому в 2002–2008 гг. в российском законодательстве появился ряд законов, регулирующих правовой статус элементов интеллектуальной собственности, таких, как патентное право, авторское право, смежные права, право на средства индивидуализации и т. д. Все эти права урегулированы отдельными федеральными законами и ч. 4 ГК РФ от 18.12.2006 г., а также поправками, вступившими в силу с 1 января 2008 г. Названными правовыми актами были утверждены на территории России общемировые нормы, касающиеся интеллектуальной собственности.

К 2013 г. в мире произошли большие изменения в части защиты результатов интеллектуальной деятельности. Так, были открыты базовые доменные имена первого уровня, некоторые страны внесли в свое законодательство изменения, касающиеся мер, связанных с контролем за нарушением авторских прав и использованием товарных знаков в Интернете. Европейский союз создал единый патент и унифицировал патентное судопроизводство, США провели реформу, приблизившую патентную систему США к патентным системам других стран.

Информационное законодательство нашей страны также претерпело изменения. В *Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»* была включена ст. 15.2 о порядке ограничения доступа к информации, распространяемой с нарушением исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы. ГПК РФ был дополнен ст. 144.1 о предварительных обеспечительных мерах защиты исключительных прав на фильмы, включая кинофильмы, телефильмы в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет.

1.2. Международные стандарты в сфере интеллектуальных прав

Интеллектуальные права регулируются в основном на национальном уровне. На международном уровне такие права

урегулированы в относительно малой степени: главным образом определяется порядок применения национального законодательства в отношении пользователей прав из других стран, а также условия международного оборота прав на объекты интеллектуальной собственности.

Международно-правовые нормы в области защиты интеллектуальных прав представлены следующими направлениями:

- охрана авторского права (защита предоставляется в силу факта создания объекта на территории всех стран — участник международных договоров и конвенций);
- охрана промышленной собственности (защита испрашивается на конкретной территории);
- охрана нетрадиционных объектов — секретов производства (ноу-хау), коммерческого обозначения.

Для того чтобы такая защита была предоставлена, необходимо испрашивать предоставление соответствующей защиты по закону другого государства либо согласовывать охрану в соответствии с международным соглашением.

В Российской Федерации вопросы охраны и защиты результатов творческой и интеллектуальной деятельности приобрели актуальность в период развития рыночной экономики. Повышение уровня защиты прав на объекты охраны интеллектуальной собственности является необходимым условием динамичного развития экономики нашей страны.

Совокупность соответствующих международных соглашений в сфере интеллектуальной собственности образует систему международно-правового порядка регулирования интеллектуальных прав. Следует отметить, что работа по их подготовке и принятию началась достаточно давно. Еще в конце XIX в. было подписано самое первое международное соглашение в сфере интеллектуальных прав — *Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 года*. Целью принятия этой конвенции было преодоление территориального действия охраны исключительных прав и международная защита прав интеллектуальной собственности. Международные стандарты, установленные Парижской конвенцией по охране промышленной собственности 1883 года, сегодня поддерживаются большинством стран мира (в Парижском союзе участвует более 160 государств).

Соглашением в сфере авторского права является *Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 года*. Это первый унифицированный международный нормативный правовой акт, закрепивший основные стандарты в области авторского права. В конвенции государства-участники зафиксировали свое намерение защищать наиболее эффективным и унифицированным образом права авторов на литературные и художественные произведения.

К иным, не менее важным, международным соглашениям в сфере интеллектуальной собственности относятся:

- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков 1891 года;
- Всемирная конвенция об авторском праве 1952 года;
- Международная конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 года;
- Международная конвенция по охране новых сортов растений 1961 года;
- Договор о патентной кооперации 1970 года;
- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 года;
- Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву 1996 года (Договор ВОИС);
- Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам 1996 года.

Таким образом, действующие многосторонние договоры в рамках Всемирной организации интеллектуальной собственности подразделяются на договоры, устанавливающие системы и стандарты охраны различных объектов права интеллектуальной собственности, на договоры, устанавливающие международные классификации, и на договоры обеспечивающего и вспомогательного характера.

В рамках Содружества Независимых Государств также заключен ряд многосторонних межгосударственных и двусторонних межправительственных договоров. К ним, в частности, относятся:

- Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав 1993 года;
- Соглашение между Правительством Республики Беларусь и Правительством Российской Федерации о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности 1994 года;

— Соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности 1998 года;

— Соглашение о мерах по предупреждению и пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний 1999 года.

Необходимо отметить наличие межведомственного сотрудничества в сфере охраны интеллектуальной собственности, основу которого составляют двусторонние межведомственные договоры и двусторонние договоры по обмену документацией (информацией) в области охраны интеллектуальной собственности.

Основными тенденциями международного сотрудничества в области интеллектуальной собственности являются: дальнейшая унификация систем охраны объектов права интеллектуальной собственности; создание новых региональных систем патентования (регистрации) объектов права промышленной собственности и расширение пределов уже существующих; разработка минимальных стандартов охраны новых, ранее не охранявшихся объектов.

За десять лет сотрудничества государства БРИКС (Бразилия, Россия, Индия, Китай, ЮАР) добились серьезных результатов и прочно утвердились в качестве авторитетного международно-правового объединения, которое занимает активную позицию в частности и в отношении унификации норм в сфере интеллектуальных прав. Вклад государств БРИКС в рост глобальной экономики за этот период достиг 50 %, что позволило им стать важным двигателем мировой экономики [2, с. 5].

1.3. Государственная поддержка в области правовой охраны объектов интеллектуальной собственности

Государственная поддержка в области охраны объектов интеллектуальной собственности осуществляется посредством специальных органов государственной власти. В их числе *Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент)*. Федеральная служба по интеллектуальной собственности является правопреемником Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, а также правопреемником Министерства юстиции Российской Федерации в части,

касающейся правовой защиты интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, в том числе по обязательствам, возникающим в результате исполнения судебных решений.

Данный орган государственной власти является федеральной службой России, осуществляющей функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности, патентов и товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот, а также в сфере соблюдения интересов Российской Федерации, российских физических и юридических лиц при распределении прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе создаваемые в рамках международного научно-технического сотрудничества.

Роспатент находится в ведении Министерства экономического развития Российской Федерации. В связи с этим руководство деятельностью Федеральной службы по интеллектуальной собственности осуществляет Правительство РФ.

Основными функциями Федеральной службы по интеллектуальной собственности являются:

- правовая защита интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения;

- контроль и надзор в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета;

- контроль и надзор в установленной сфере деятельности в отношении государственных заказчиков и организаций — исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ;

- оказание государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, программ для электронно-вычислительных машин, баз данных и топологий

интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, в сфере нормативно-правового регулирования вопросов, касающихся контроля, надзора и оказания государственных услуг в установленной сфере деятельности.

Органом судебной власти по защите интеллектуальных прав в случае их нарушения является *Суд по интеллектуальным правам*. Идея создания в России специализированного органа по защите интеллектуальных прав не нова. Она прошла достаточно длительный путь развития, о чем свидетельствует большое количество публикаций в профессиональной периодической печати и ряд научных изданий. Причем практический интерес прежде всего представляют работы специалистов, в которых рассматриваются вопросы возможности создания в Российской Федерации специализированной патентной юстиции в сфере применения законодательства об интеллектуальной собственности, поскольку они позволяют проанализировать процесс назревания проблемы на протяжении нескольких последних лет [3, с. 25].

Создание специализированного суда, который рассматривал бы соответствующие споры профессионально и качественно не только с правовой точки зрения, но и с учетом специфики того или иного интеллектуального права, подлежащего защите, необходимо для повышения как инвестиционной привлекательности российской экономики, так и эффективности системы защиты интеллектуальных прав с учетом международных стандартов. Рассмотрение таких споров, как правило, требует наличия специальных знаний, восполнить отсутствие которых у неспециализированного суда не может проведение экспертизы, так как сама по себе экспертиза по таким делам нуждается в очень серьезной оценке.

Федеральным конституционным законом от 06.12.2011 г. № 4-ФКЗ в связи с созданием в системе арбитражных судов по инициативе Высшего арбитражного суда Российской Федерации Суда по интеллектуальным правам внесены изменения в Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации». Также данный Федеральный конституционный закон дополнен ст. 26.1 о том, что Суд по интеллектуальным правам является специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции дела по

спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав, в качестве суда первой и кассационной инстанций.

К судьям Суда по интеллектуальным правам предъявляются те же требования в отношении возраста, стажа и порядка назначения на должность, что и к судьям федеральных арбитражных судов округов.

Поскольку Суд по интеллектуальным правам создан для рассмотрения споров, возникающих из особых правоотношений, судьям такого суда требуются дополнительные навыки и знания, которые порой не связаны с юриспруденцией. Поэтому при объявлении конкурса на должность судьи Суда по интеллектуальным правам может отдаваться предпочтение кандидату, имеющему дополнительную специальность и обладающему квалификацией, соответствующей специализации суда.

Для целей изучения специальных вопросов, возникающих при рассмотрении конкретных дел, относящихся к компетенции специализированного арбитражного суда, в его аппарате предусматривается формирование группы советников, обладающих квалификацией, соответствующей специализации суда. Кроме этого, в арбитражный процесс введен еще один участник — специалист, который будет привлекаться к рассмотрению дел при необходимости выяснения мнения лица, обладающего специальными познаниями в специфической сфере, для оказания независимой помощи суду в уяснении тех или иных обстоятельств дела. Форма участия такого специалиста исключительно устная.

Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения при Министерстве юстиции Российской Федерации (ФГУ «ФАПРИД») — еще одно государственное ведомство, занимающееся вопросами защиты интеллектуальных прав. Учреждено в 1998 г. во исполнение Указа президента Российской Федерации от 14 мая 1998 г. № 556 «О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения».

Вопросы защиты прав Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения имеют весьма важное значение не только внутри страны (в частности, в процессе реформирования и приватизации

оборонно-промышленного комплекса, перевода экономики на инновационные рельсы и разработки мер по повышению конкурентоспособности отечественной промышленной продукции), но также и во внешнеэкономической политике (с учетом вступления России в ВТО и необходимости обеспечения эффективных мер по защите государственных интересов в сфере безопасности и обороноспособности государства).

Основные цели деятельности Федерального агентства по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения:

- информационно-аналитическое обеспечение проведения Федеральной службой по интеллектуальной собственности проверок деятельности государственных заказчиков и организаций — исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения за счет средств федерального бюджета;

- техническое и информационно-аналитическое обеспечение ведения Федеральной службой по интеллектуальной собственности единого реестра результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, права на которые принадлежат Российской Федерации;

- техническое и информационно-аналитическое обеспечение ведения Федеральной службой по интеллектуальной собственности учета переданных иностранным государствам лицензий на производство продукции военного назначения;

- техническое и информационно-аналитическое обеспечение выполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности полномочий по подтверждению урегулирования вопросов правовой защиты интересов государства в процессе передачи иностранным заказчикам и использования ими результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного назначения, которые содержатся в предусмотренной для передачи продукции военного назначения и права на которые принадлежат Российской Федерации;

- участие в судебно-претензионной работе по защите прав Российской Федерации на результаты научно-исследовательских,

опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, созданные за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, право использования которых предоставляется государственными заказчиками исполнителям государственных контрактов на основании лицензионных договоров.

1.4. Объекты права интеллектуальной собственности

Результаты творческой деятельности людей неразрывно связаны между собой. «Творческий результат есть выражение личности автора, одно из проявлений прав человека», — писал В. А. Дозорцев, советский ученый, основоположник концепции интеллектуальных прав, противостоящей общепринятой системе права интеллектуальной собственности [4, с. 15].

В настоящее время в России используется термин «интеллектуальная собственность», определенный в ст. 44 Конституции РФ, а также термины «результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации», определенные с 2008 г. в ч. 4 ГК РФ. Можно предположить, что введение термина «результаты интеллектуальной деятельности» связано с пониманием сущности данных объектов и специфики их правового регулирования.

В соответствии с п. 1 ст. 1225 ГК РФ *интеллектуальной собственностью* являются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

В качестве *объектов правовой охраны* в данном случае рассматриваются:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфире или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);

- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

Субъектами интеллектуальных прав являются авторы, работодатели и инвесторы.

Авторы — это физические лица, чьим трудом создаются интеллектуальные продукты. Их деятельность носит творческий и сугубо индивидуальный характер.

Права авторов:

1. *Личные неимущественные права:*

- право авторства;
- право на имя;
- иные неимущественные права (например, право на неприкосновенность произведения).

2. *Имущественные права:* исключительное право, иные имущественные права (например, право на вознаграждение, право наследования, право на отзыв).

Работодатели и инвесторы — лица, занимающиеся коммерческой эксплуатацией исключительных прав.

Права работодателей на интеллектуальные продукты, полученные авторами по их заданию (служебные интеллектуальные продукты), имеют сходные черты с правами на общие результаты предпринимательской (иной экономической) деятельности на основании трудового договора с автором.

Права инвесторов возникают либо вследствие выполнения авторского договора (художественного заказа), либо вследствие уступки прав на творческие результаты, которые могут быть получены при исполнении договора НИОКР (научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ), лицензионного договора и др.

1.5. Понятие интеллектуального права и его структура

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются *интеллектуальные права*, которые включают:

- исключительное право, являющееся имущественным правом;
- личные неимущественные права;
- иные права (право следования, право доступа и др.).

Первоначально эти права возникают у автора результата творческой деятельности. Исключительное право позволяет автору распоряжаться объектом и правами на данный объект. В то же время личное неимущественное право определяет автора результата интеллектуальной деятельности, возможность автора использовать объект или разрешать его использование под своим подлинным именем или анонимно, а также неприкосновенность созданного автором произведения.

1.5.1. Исключительное право: понятие, содержание и защита

Исключительные права наряду с вещными относятся к разряду абсолютных правоотношений, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенное множество пассивно обязанных субъектов. Как вещные права являются юридической возможностью пользования материальными вещами с устранением всех прочих от пользования теми же объектами, так и исключительные права предоставляют юридическую возможность совершения известного ряда действий с устранением всех прочих от подражания. Различие между вещным и исключительным правом заключается в их объекте.

В соответствии со ст. 1229 ГК РФ установлены следующие *способы использования исключительного права*:

— Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

— Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата

интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

— Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

— Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

— Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

— В случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению, если настоящим Кодексом или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.

— Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, если настоящим Кодексом или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное.

Гражданско-правовые способы приобретения и использования интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации целиком связаны с исключительными, т. е. имущественными интеллектуальными, правами, которые передаваемы, отчуждаемы, срочны, тогда как личные неимущественные интеллектуальные права (право авторства, право

на имя и т. п.) являются неотчуждаемыми и непередаваемыми и бессрочными (п. 1 ст. 150, п. 1 ст. 1265 ГК РФ).

Важная особенность исключительных прав заключается в том, что они *территориально ограничены*. Исключительные права охраняются только на территории определенной страны, а в силу международных договоров *охрана может предоставляться и в других государствах*. Об этой особенности необходимо всегда помнить, даже учитывая то, что в настоящее время действует ряд многосторонних международных договоров, нацеленных на предоставление охраны во многих государствах одновременно. При передаче права на объект интеллектуальной собственности в договоре обязательно должна быть указана территория государства (государств), на которую распространяются передаваемые права. Однако по российскому законодательству в случае, если территория в договоре не определена, считается, что это территория Российской Федерации. Таким образом, условие о территории оказывается важным, но несущественным условием договора.

Дополнительной характеристикой исключительных прав является и то, что данные права передаются на определенный срок и этот срок не может быть больше предусмотренного законом для каждого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Для каждого вида интеллектуальной собственности сроки различны. По вопросу о возникновении споров о сроках охраны Пленум Верховного суда РФ разъяснил, что «действия лиц, использовавших до введения в действие ч. 4 Кодекса произведения, которые находились до 01.01.2008 г. в общественном достоянии, и соблюдавших положения ст. 28 Закона об авторском праве несмотря на возобновление действия исключительного права на произведение, не могут считаться нарушением. Вместе с тем дальнейшее использование произведения может осуществляться только с соблюдением положений ч. 4 ГК РФ».

Нарушенные исключительные права на различные объекты интеллектуальной собственности защищаются в большинстве случаев в судебном порядке. В соответствии со ст. 1252 ГК РФ защита предоставляется исключительным правам на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ и услуг.

Защита исключительного права производится путем предъявления требований:

1) о признании права — к лицу, которое отрицает или иным образом не признает права, нарушая интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, — к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним;

3) о возмещении убытков — к лицу, неправомерно использовавшему результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;

4) об изъятии материального носителя — к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя — к нарушителю исключительного права.

Сроки действия исключительных прав закрепляются в отдельных нормах ч. 4 ГК РФ:

1. Определенные сроки:

ст. 1281 — сроки действия исключительных прав на произведения науки, литературы и искусства;

ст. 1318 — срок действия исключительного права на исполнение;

ст. 1327 — срок действия исключительного права на фонограмму;

ст. 1363 — сроки действия исключительных прав на изобретения, полезную модель и промышленный образец;

ст. 1457 — срок действия исключительного права на топологию;

ст. 1491 — срок действия исключительного права на товарный знак.

2. Неопределенные сроки:

ст. 1467 — срок действия исключительного права на секрет производства;

ст. 1475 — срок действия исключительного права на фирменное наименование

1.5.2. Личные неимущественные и иные интеллектуальные права

Личные неимущественные права непосредственно связаны с личностью автора результата интеллектуальной деятельности и включают право авторства, право на имя и др. (п. 2 ст. 1228 ГК РФ). Их объединяет то, что они неотчуждаемы от личности автора и непередаваемы другим лицам. Фактически автор может лишь владеть и пользоваться личным неимущественным правом, но не распоряжаться им, в том числе автор не вправе отказаться от своего личного права. Такой отказ признается юридически ничтожным. Сущность личных неимущественных прав подробно раскрывается в гл. 70 ГК РФ, посвященной авторскому праву.

Нормами закона, посвященными правовому регулированию отдельных объектов интеллектуальной деятельности, могут быть установлены и *иные интеллектуальные права*. Например, авторским правом (ст. 1292, 1293 ГК РФ) определены такие интеллектуальные права, как право доступа (в том числе право автора на воспроизведение произведения изобразительного искусства, право автора архитектурного произведения на фото- и видеосъемку) и право следования (в виде процентных отчислений от цены перепродажи и т. п.).

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Каковы исторические предпосылки зарождения института интеллектуальной собственности?
2. Назовите международно-правовые источники регулирования интеллектуальной собственности.
3. Раскройте понятие интеллектуальной собственности как результата творческой деятельности.
4. Дайте определение интеллектуального права, назовите его структурные элементы.
5. В чем заключается содержание исключительного права, каковы сроки его действия?

Глава 2

РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ, ОХРАНЯЕМЫЕ АВТОРСКИМ ПРАВОМ

2.1. Понятие авторского права

В последние годы словосочетания «интеллектуальная собственность», «авторское право» стали понятны и интересны не только узкому кругу специалистов в области права. Вопросы, связанные с необходимостью соблюдения прав авторов, все чаще становятся предметом дискуссий, иногда достаточно острых, приобретающих особый накал и актуальность в связи с широким развитием цифровых технологий, сети Интернет, в которой в настоящее время размещены миллионы объектов интеллектуальной собственности. Во всем мире актуальны проблемы, обусловленные необходимостью принятия эффективных, соответствующих современным требованиям мер по защите интеллектуальной собственности. Наша страна также работает над созданием оптимального законодательства по регулированию этой сферы [5, с. 91].

Авторское право в объективном смысле представляет собой совокупность норм гражданского права и информационного права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей. Защита данных прав осуществляется способами, которые применяются при защите любых субъективных гражданских прав (ст. 12 ГК РФ). В то же время авторские и смежные права по своей природе неоднородны, что обуславливает наличие специальных способов защиты.

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

право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинств произведения, а также способа его выражения. Таким образом, законодательство не делает различий между высокохудожественными и плохими произведениями.

2.2. Объекты авторского права

Произведение может принадлежать к одной из трех больших областей человеческой деятельности: науке, литературе, искусству. Отсюда *объекты авторского права* — это произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведений.

Автор, создавая произведение самостоятельно, исходит из своего видения сюжета и формы реализации идеи. Поэтому появившееся на свет произведение обладает оригинальностью, т. е. отличается от другого подобного по сюжету или теме. Гражданский кодекс РФ указывает, что авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной форме, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме, независимо от достоинств и назначения произведений, а также способов их выражения (ст. 1259 ГК РФ).

При этом следует иметь в виду, что авторское право охраняет произведение как единое целое, в единстве его формы и содержания. Обособленное от формы содержание, в частности идею, тему, сюжет произведения, оно не охраняет. Не охраняются также концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, предлагаемые решения, открытия, факты. Вместе с тем некоторые творчески вполне самостоятельные произведения могут быть органически связаны с другими (например, переводы, обработки).

Закон также ничего не говорит о способах и критериях, пользуясь которыми можно определить, является ли творческое начало в произведении достаточным для того, чтобы оно охранялось авторским правом. Практическое значение этот вопрос имеет в тех

случаях, когда возникает необходимость правовой охраны названий или заголовков, афоризмов, состоящих из нескольких слов, а иногда из одного слова. В соответствии со сложившейся в России судебной практикой минимальное творческое начало в заголовке или названии, состоящем только из одного слова, отсутствует и соответственно они авторским правом не охраняются.

Объективная форма произведения воплощается на различных материальных носителях, т. е. объекты права интеллектуальной собственности двуедины — имеют идеальную форму и материальное выражение в виде объективной формы. Такими свойствами обладают любые информационные объекты. На материальные носители может существовать право собственности или иное вещное право. Причем право на материальные объекты существует отдельно от права на результаты интеллектуальной деятельности.

Приведем примерный перечень объективных форм выражения произведений, охраняемых авторским правом:

- письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т. п.);
- устная (публичное произнесение, исполнение и т. п.);
- звуко- или видеозапись (запись сигнала в аналоговой или цифровой форме);
- изображение (отражение сигнала в аналоговой или цифровой форме);
- объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение и т. п.);
- электромагнитная (физические поля).

Гражданский кодекс РФ не дает четкого определения понятия произведения, но закрепляет открытый перечень произведений, которые следует считать объектами авторского права:

1. *Литературные произведения.* Как литературные произведения охраняются программы для ЭВМ, которые также относятся к объектам авторского права. Произведениями литературы признаются художественные произведения, выраженные в словесной форме (например, лекции, книги и т. д.).

2. *Драматические, музыкально-драматические, сценарные произведения* (например, драма, комедия, трагедия, опера, оперетта, мюзикл и т. д.).

3. *Хореографические произведения и пантомимы.* В связи со стремительным развитием хореографического искусства все

чаще встает вопрос о защите авторских и смежных прав на танцевальные постановки. Очень часто возникают споры о незаконном заимствовании идеи танца, пантомимы, их части, а иногда и всего произведения в целом.

4. *Музыкальные произведения с текстом или без текста* (например, песня).

5. *Аудиовизуальные произведения* (например, кинофильм).

6. *Произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства*. Характерной чертой произведений изобразительного искусства является их неразрывная связь с материальными носителями, в которых они воплощены. Этим обусловлены особенности их правового режима (ст. 1292 и 1293 ГК РФ).

7. *Произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства*. В научной литературе произведениями декоративно-прикладного искусства считаются художественные изделия бытового назначения, обладающие художественными и эстетическими качествами, не только удовлетворяющие прямые практические потребности, но и являющиеся украшением окружающей среды и человека. К таким произведениям относятся, например, изделия из керамики, фарфора, хрусталя, камня и т. д. Это могут быть столовые приборы, ювелирные изделия, текстильная галантерея и др.

8. *Произведения архитектуры* (до 1 января 2008 г. авторское право на произведения архитектуры регулировалось гл. 4 Федерального закона от 17.11.1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации»), *градоостроительства и садово-паркового искусства*, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов. В настоящее время права на данные объекты регулируются ст. 1294 ГК РФ.

9. *Фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии*. К последним можно отнести, например, голографию, слайды и т. п.

10. *Географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения*, относящиеся к географии, топографии и другим наукам.

11. *Производные произведения*. В ряде случаев произведение создается на основе уже существующих произведений. Гражданский

кодекс РФ относит такие произведения к производным, т. е. представляющим собой переработку другого произведения. Это переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки музыкальных произведений, киносценарии по чьим-либо романам и другие переработки произведений науки, литературы и искусства. В отличие от оригинальных произведений, в которых все охраняемые элементы созданы самим автором, производные произведения могут включать элементы уже существующих произведений. При осуществлении переработки необходимо получить разрешение правообладателя начального произведения.

12. *Составные произведения.* Авторским правом охраняются составные произведения, т. е. произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Составительство, будучи творческим трудом, порождает авторские права даже в том случае, когда систематизируются решения или факты, не являющиеся объектами авторского права. В результате такого труда рождаются сборники или подобные составные произведения.

13. *Название произведения, персонаж произведения.* Авторские права распространяются на часть произведения, его название, персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям, установленным п. 3 ст. 1259 ГК РФ, т. е. эти объекты должны быть выражены в какой-либо объективной форме (например, названия и персонажи мультфильмов «Маша и медведь», «Смешарики»).

В информационном письме Президиума Высшего арбитражного суда РФ от 28.09.1999 г. № 47 подчеркнуто, что название произведения подлежит охране как объект авторского права в случае, если оно является результатом творческой деятельности автора (оригинальным) и может использоваться самостоятельно.

Истец, обращающийся в суд за защитой авторских прав на персонаж как часть произведения, должен обосновать, что этот персонаж существует как самостоятельный результат интеллектуальной деятельности. Такова позиция судебных органов. Иными словами, если правообладателю не удастся доказать или он и не пытается доказать, что его персонажи являются самостоятельными объектами авторского права, то использование любого количества персонажей

ответчиком квалифицируется как использование произведения в целом.

14. *Форма изложения новости, события журналистами.* Под признаки охраняемого авторским правом объекта попадают и эти произведения. Но в данном случае охраняется сама форма изложения сюжета, т. е. творческий подход к подаче материала обществу.

15. *Оригинал произведения.* Нововведением ч. 4 ГК РФ является выделение понятия и особого правового режима оригинала произведения. Кодекс предусматривает отчуждение автором оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и т. п.), в том числе при отчуждении оригинала произведения по договору авторского заказа. Исключительное право на произведение сохраняется за автором, если договором не предусмотрено иное (ст. 1291 ГК РФ). В то же время если отчуждение оригинала произведения происходит его собственником, не являющимся автором произведения, но обладающим исключительным правом на произведение, то исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное (п. 2 ст. 1291 ГК РФ).

В случае, когда исключительное право на произведение не перешло к приобретателю его оригинала, приобретатель вправе без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения:

- демонстрировать приобретенный в собственность оригинал произведения;
- воспроизводить оригинал этого произведения в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции;
- передавать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами.

Правила отчуждения оригинала произведения и исключительного права на произведение, относящиеся к автору произведения, распространяются и на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права на произведение (п. 3 ст. 1291 ГК РФ).

В свою очередь автор произведения изобразительного искусства обладает правом требования от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения, которое является и правом

доступа. При этом от собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору (ст. 1292 ГК РФ).

Автор оригинала произведения обладает правом следования, по которому в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства он при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (ст. 1293 ГК РФ).

Таким образом, оригинал произведения и подлинник — это взаимозаменяемые понятия, обозначающие особую, неповторимую вещь, которая соответственно нуждается в особом правовом регулировании.

16. *Программы для ЭВМ.* Объектами авторского права являются также программы для ЭВМ, появившиеся в рамках правового поля лишь во второй половине XX в. в связи с развитием новых технологий.

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения (ст. 1261 ГК РФ).

17. *База данных.* Это совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), представленных в объективной форме, например на диске, таким образом, чтобы данные материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Важно отметить, что если произведение автора перешло в общественное достояние вне зависимости от того, было оно обнародовано или нет, то оно может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

Перешедшее в общественное достояние необнародованное произведение может быть обнародовано любым лицом, если только обнародование произведения не противоречит воле автора,

определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и т. п.).

Гражданин, который правомерно обнародовал такое произведение, приобретает статус публикатора.

Не могут быть признаны объектами авторского права:

1. *Официальные документы* государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы.

2. *Государственные символы и знаки* (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т. п.), а также символы и знаки муниципальных образований.

3. *Произведения народного творчества* (фольклор в широком смысле). Авторы таких произведений, будь то произведения устного народного творчества, изделия кустарных промыслов или произведения народного декоративно-прикладного искусства, как правило, установить невозможно. Это и является основной причиной того, что произведения народного творчества не охраняются авторским правом.

4. *Сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер* (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т. п.). Исключение указанных объектов из числа охраняемых основывается на нормах Бернской конвенции: «Охрана, предоставляемая настоящей Конвенцией, не распространяется на сообщения о новостях дня или на сообщения о различных событиях, имеющие характер простой пресс-информации» (п. 8 ст. 2 Конвенции). Сами сообщения не охраняются авторским правом, так как имеют информационный характер, т. е. неоригинальны, представляют собой простое, механическое, нетворческое изложение событий и фактов. На это не раз обращал внимание Президиум Высшего арбитражного суда РФ.

2.3. Правовое положение субъектов авторского права

Автором признается гражданин, творческим трудом которого создано произведение. Гражданский кодекс РФ устанавливает презумпцию признания автором произведения лица, которое в качестве такового указано на оригинале или экземпляре произведения. Эта презумпция действует и в отношении автора, указанного под псевдонимом (ст. 1257 ГК РФ). Иное должно быть доказано заинтересованными лицами. Это лишний раз подтверждает трактовку творчества как акта самостоятельного создания произведения умственным трудом — интеллектуальной деятельностью. Субъектами авторского права могут быть авторы произведений науки, литературы или искусства, а также их правопреемники, работодатели и другие лица, приобретающие авторские права по закону или договору.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата (ст. 1228 ГК РФ), в том числе граждане, оказавшие автору такого результата только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использование. Не признаются авторами также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ. Например, автором такого произведения, как курсовая или дипломная работа, является его создатель — студент, а не научный руководитель. (Разумеется, студент признается автором при условии, что его работа не скопирована из Интернета и носит самостоятельный, творческий характер.)

К субъектам авторского права согласно ст. 1260 ГК РФ относятся *составители сборников и авторы иных составных произведений* (антологий, энциклопедий, баз данных, атласа или других подобных произведений). Им принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство). Составители как субъекты авторского права обладают и личными неимущественными правами, однако эти права распространяются не на все элементы сборника, а лишь на те, которые являются результатом их творческого труда.

Для осуществления авторских прав требуется достижение определенного возраста. Если автором произведения является

лицо, не достигшее 14 лет, то его авторские права осуществляют законные представители (родители, опекуны). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя, осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства (ст. 26 ГК РФ).

Граждане, ограниченные судом в дееспособности, могут осуществлять свои авторские права только с согласия попечителей (ст. 30 ГК РФ). За граждан, признанных судом недееспособными, авторские права осуществляют их опекуны (ст. 29, 32 ГК РФ).

Субъектом авторского права является также *переводчик произведения на другой язык*. Авторское право переводчика распространяется не на само произведение, которое он переводит, а только на созданный им перевод. При этом авторское право переводчика не препятствует другим лицам осуществлять собственные переводы. В данном случае имеется в виду не простой перевод отдельных слов или выражений на другой язык (подстрочный перевод), а перевод, соединенный с литературной обработкой текста произведения, сохраняющей смысловое содержание. Сурдоперевод также будет являться объектом авторского права, поскольку переводчик осуществляет не пословный перевод, а творчески дополняет переводимый текст своими выражениями или заменяет одни слова на другие, тем самым создавая новый текст.

Субъектами авторского права являются *наследники*, а также *иные правопреемники*, так как исключительное право на произведение переходит по наследству (ст. 1283 ГК РФ).

Основанием для государственной регистрации перехода исключительного права по наследству является свидетельство о праве на наследство — кроме случая, когда наследственное имущество находится в общей долевой собственности двух или нескольких наследников (ст. 1165 ГК РФ).

Автор вправе указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после своей смерти в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (ст. 1134 ГК РФ). Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний или в случае отказа назначенного автором лица от исполнения соответствующих полномочий, а также после смерти этого лица охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения

осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами.

К субъектам авторского права следует отнести также и *организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами*. Обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые в соответствии с полномочиями, предоставленными им правообладателями, возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (ст. 1242 ГК РФ).

2.4. Свободное использование объектов авторского права

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, причем использование другими лицами результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения допускаются в объеме, прямо предусмотренном действующим законодательством, в случаях, предусмотренных ст. 1272–1280 ГК РФ.

Гражданский кодекс предусматривает такое *использование объектов авторского права* в случаях:

1) свободного воспроизведения произведения в личных целях (ст. 1273 ГК);

2) свободного использования произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях (ст. 1274 ГК);

3) свободного публичного исполнения музыкального произведения (ст. 1277 ГК);

4) свободного воспроизведения произведения для целей правоприменения (ст. 1278 ГК);

5) свободной записи произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования (ст. 1279 ГК).

Возможно также свободное использование объектов смежных прав в случаях, предусмотренных гл. 71 ГК. Например, ст. 1325 устанавливает, что, если оригинал или экземпляры правомерно опубликованной фонограммы введены в гражданский оборот

на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров допускается без согласия обладателя исключительного права на фонограмму и без выплаты ему вознаграждения; п. 2 ст. 1343 устанавливает, что, если исключительное право публикатора на произведение не перешло к приобретателю оригинала произведения, приобретатель вправе без согласия обладателя исключительного права публикатора использовать оригинал произведения способами, указанными в абзаце втором п. 1 ст. 1291 Гражданского кодекса.

Признаками свободного использования объектов авторского права в российском праве являются:

- использование охраняемых произведений без согласия правообладателя;
- использование охраняемых произведений без заключения договора с правообладателем;
- использование охраняемых произведений без выплаты вознаграждения.

2.5. Гражданско-правовые способы защиты авторских прав

Защита прав — это совокупность мер, целью которых является восстановление и признание этих прав в случае их нарушения.

Гражданско-правовые способы защиты авторских прав — возмещение имущественного ущерба автору или иному правообладателю. Прежде всего защита авторских прав происходит способами, предусмотренными ст. 12 ГК РФ, и имеет ряд специфичных черт.

Личные неимущественные права подлежат защите независимо от вины правонарушителя. В случае, например, если издательство не знало и не могло знать о том, что публикует произведение, присвоенное другим автором, оно должно принять все меры по устранению правонарушения. Если допущена ошибка в имени автора, то автор вправе требовать внесения изменений в тираж либо публикацию, уведомляющих о допущенной ошибке или о том, какое имя считать правильным, либо требовать запрещения выпуска произведения в свет. На требования о защите личных неимущественных прав не распространяется исковая давность.

При нарушении имущественных авторских прав:

- прекращается нарушение интеллектуальных прав (ст. 1250 ГК РФ);

- может быть наложен арест на контрафактные (т. е. изготовленные с нарушением авторских прав) экземпляры до рассмотрения дела по существу;

- автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации. Размер компенсации — от 10 тыс. до 5 млн руб., двукратный размер стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо двукратный размер стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав (ст. 1301 ГК РФ);

- автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать возмещения морального вреда, а также компенсации упущенной выгоды;

- суд может вынести решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения.

Защита личных неимущественных прав автора осуществляется вне зависимости от вины их нарушителя и независимо от нарушения имущественных интересов автора.

Защищать права автора и обеспечивать их осуществление может и издатель. ГК РФ допускает такую возможность в тех случаях, когда произведение опубликовано анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности). При отсутствии доказательств иного представителем автора считается издатель, имя или наименование которого указано на произведении. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве (п. 2 ст. 1265 ГК РФ).

После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 1267 и п. 2 ст. 1316 ГК РФ. От имени правообладателей или от своего имени защиту авторских и смежных прав могут осуществлять и организации по управлению правами на коллективной основе. Аккредитованная организация (ст. 1244 ГК РФ) также вправе предъявлять требования в суде от имени

неопределенного круга правообладателей, если это необходимо для защиты прав, управление которыми она осуществляет.

Реализация защиты авторских и смежных прав авторами осуществляется на частноправовой основе, т. е. на основе искового заявления. В соответствии со ст. 1248 ГК РФ споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение понятия авторского права.
2. Перечислите закрепленные в Гражданском кодексе РФ объекты авторского права.
3. Составьте сводную таблицу, классифицировав объекты авторского права по следующим направлениям: произведения науки, произведения литературы, произведения искусства.
4. Кто является субъектом авторского права?
5. Чем характеризуется правовой статус работодателей, правопреемников и других лиц как субъектов авторского права?
6. Назовите и раскройте основные гражданско-правовые способы защиты авторского права.

Глава 3

ПРАВА, СМЕЖНЫЕ С АВТОРСКИМИ

3.1. Понятие прав, смежных с авторскими

Первыми технологиями, предоставившими широкие возможности доступа к созданным произведениям и их копирования, стали радио, кинематограф, грампластинки, аудиокассеты. Наиболее активно они начали развиваться и применяться после Второй мировой войны в связи с появлением новых химических соединений и благодаря физическим открытиям.

В результате на сегодня существуют технологии, обеспечивающие быстрый и легкий доступ к произведениям и материалам, воспроизведение и распространение звуко- и видеозаписи на радио и телевидении, извлечение и повторное использование материалов из баз данных и др.

Указанные технические возможности стали широко использоваться не только в правомерных, но и в противоправных целях, при которых нарушаются интересы правообладателей. Это привело к необходимости разработки системы охраны интересов субъектов в связи с правоотношениями по поводу смежных прав на ранее созданные объекты авторского права, которые в дальнейшем используют, перерабатывают или с которыми совершают какие-либо действия.

Термин «смежные права» в основном употребляется в романо-германской правовой системе, англосаксонскому праву это понятие неизвестно. Так, в США термин «copyright», т. е. авторское право, относится к объектам как авторского права, так и смежного. В России смежные права стали охраняться с принятием в 1991 г. Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик. Однако вопрос о введении охраны результатов исполнительской деятельности обсуждался задолго до этого в работах известных ученых.

Согласно «Глоссарию терминов по авторскому праву и смежным правам Всемирной организации интеллектуальной собственности» *смежные права* — это права, предоставляемые для охраны интересов исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания в связи с публичным использованием произведений авторов, всевозможных выступлений артистов или доведением до всеобщего сведения событий, информации и каких-либо звуков или изображений.

Смежные права можно разделить на пять самостоятельных групп, различающихся по объекту и субъектам правового регулирования, а также по объему и содержанию самих прав:

- 1) право на фонограмму;
- 2) право на исполнение;
- 3) право организаций эфирного и кабельного вещания;
- 4) право изготовителя базы данных;
- 5) право публикатора на произведение науки, литературы или искусства.

Общее для этих групп прав заключается в том, что все они являются производными от авторских прав. Поэтому в случае нарушения смежных прав применяются правила об ответственности за нарушение авторских прав, предусмотренные ГК РФ. Правовое регулирование смежных прав осуществляется гл. 71 ч. 4 ГК РФ.

К международным договорам по смежным правам, в которых участвует Российская Федерация, относятся следующие:

— *Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм* (заключена в Женеве 29 октября 1971 г.). В ст. 1 (а) данной Конвенции фонограмма определяется как любая исключительная запись звуков. Конвенция не имеет обратной силы и поэтому не распространяется на фонограммы, которые были сделаны на территории государства до ее вступления в силу.

— *Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники* (подписана в Брюсселе 21 мая 1974 г.). Эта Конвенция практически не содержит норм материального характера, а только обязывает страны-участницы принять адекватные меры, обеспечивающие как на законодательном, так и на правоприменительном уровне охрану интересов производителей фонограмм от производства копий фонограмм без согласия производителя,

от ввоза таких копий из-за границы и от их распространения среди публики. Страны — участницы данной Конвенции взяли на себя обязательство принять меры по предотвращению на своей или со своей территории передачи любого несущего программы сигнала любым распространяющим органом, для которого сигнал, переданный на спутник или проходящий через него, не предназначается.

— В области охраны смежных прав применим *Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам* (принят в Женеве 20 декабря 1996 г.), который открыт для присоединения только государствам — членам ВОИС. Он не затрагивает права авторов произведений и распространяется только на исполнителей и производителей фонограмм.

В соответствии с указанным Договором ВОИС исполнители наделяются исключительными правами в отношении своих исполнений. Они вправе запрещать или разрешать эфирное вещание и сообщение для всеобщего сведения незаписанных исполнений, запись своих незаписанных исполнений, прямое или косвенное воспроизведение своих исполнений, записанных на фонограммы, доведение до всеобщего сведения оригинала и экземпляров своих фонограмм посредством продажи или иной передачи права собственности и др.

Производители фонограмм пользуются исключительным правом разрешать: прямое или косвенное воспроизведение своих фонограмм любым способом и в любой форме; доведение до всеобщего сведения оригинала и экземпляров своих фонограмм посредством продажи или иной передачи права собственности, а также по проводам или средствам беспроводной связи; коммерческий прокат оригинала и экземпляров своей фонограммы для публики даже после их распространения, осуществленного производителем или по его разрешению.

3.2. Объекты смежных прав

Гражданский кодекс РФ определяет следующие объекты смежных прав:

1. *Базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов.* Под базой данных понимается представленная

в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

При отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее 10 тыс. самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных (ст. 1260 ГК РФ). Несущественность затрат изготовителя базы данных должна быть доказана заинтересованным лицом.

Часть 4 ГК РФ (разд. VII) впервые признала исключительное смежное право за изготовителем базы данных. Это было обусловлено прежде всего большими масштабами контрафактной продукции и несанкционированного извлечения и повторного использования материалов, составляющих содержание многих баз данных. В то же время сама база данных как составное произведение, выраженное в машиночитаемой форме, является объектом авторских прав и охраняется нормами авторского права.

2. Произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикатора таких произведений. Публикатором в данном случае признается гражданин, правомерно обнародовавший или организовавший обнародование произведения, которое ранее не было обнародовано и перешло в общественное достояние в соответствии со ст. 1282 ГК РФ либо находилось в общественном достоянии вследствие его неохраноспособности по нормам авторского права. Важно лишь, чтобы какие-либо произведения, обнародованные публикатором в соответствии со ст. 1259 ГК РФ, могли быть признаны охраноспособными.

3. Исполнения, к которым относятся представления произведений, фонограмм, а также других исполнений посредством игры, декламации, пения, танца либо в непосредственном контакте с аудиторией, либо с помощью технических средств (теле- и радиовещания, кабельного телевидения и т. д.). К таким объектам относятся результаты исполнительской деятельности артистов-исполнителей, режиссеров-постановщиков спектаклей и иных театрально-зрелищных представлений, дирижеров, если эти результаты выражаются

в форме, допускающей их распространение с помощью технических средств. Исполнением признается также показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения).

4. *Звукозапись и видеозапись со звуком и без звука либо отображения этих звуков.* К таким объектам относятся аудио- и видеозапись. Аудиозаписью считается и фонограмма, однако необходимо отметить, что ст. 1322 ГК РФ не дает определения фонограммы, но соотносит данное понятие с действиями изготовителя фонограммы. Исходя из содержания данной статьи можно заключить, что под фонограммой понимается запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков. При отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого указано обычным образом на экземпляре фонограммы и (или) его упаковке.

В широком смысле под фонограммой понимается любая запись звуков, в узком смысле фонограмма — это фиксация вокального или инструментального музыкального исполнения.

5. *Передача в эфир или передача по кабелю радио- и телевизионных сигналов,* посредством которых радио- или телевизионные программы доводятся до неопределенного круга лиц. Такие программы являются объектами прав организаций эфирного и кабельного вещания.

Гражданский кодекс РФ определяет, что организацией эфирного или кабельного вещания признается юридическое лицо, осуществляющее сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (совокупности звуков и (или) изображений или их отображений).

Объектом смежных прав организаций эфирного и кабельного вещания является передача как набор звуковых и изобразительных сигналов, посылаемых через эфир или по кабелю. Организации эфирного или кабельного вещания принадлежит исключительное право использовать правомерно осуществляемое или осуществленное ею сообщение в эфир или по кабелю передач.

К категории передач относится и сообщение, представляющее собой радио- или телесигналы. Под сообщением понимается любое действие, посредством которого исполнение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой.

Под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых исполнение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой.

Передача как объект смежных прав предполагает наличие определенного творчества создателей.

3.3. Правовое положение субъектов смежных прав

Закон выделяет следующие *категории субъектов смежных прав*:

- 1) исполнители;
- 2) изготовители фонограмм;
- 3) организации эфирного и кабельного вещания;
- 4) изготовители базы данных;
- 5) публикаторы произведений науки, литературы и искусства, обнародованных после их перехода в общественное достояние.

Исполнителем или автором исполнения признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение. Права исполнителя возникают у артистов-исполнителей, к которым относятся актеры, певцы, музыканты, танцоры или другие лица, которые играют роль, читают, декламируют, поют, играют на музыкальном инструменте или иным образом участвуют в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного номера, а также режиссер-постановщик спектакля (лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления) и дирижер. Следовательно, к исполнителям закон относит не только лиц, которые исполняют произведения, но и лиц, которые могут и не исполнять произведения, но выполняют артистическую работу.

В ряде случаев исполнение осуществляется не единоличным исполнителем, а коллективом исполнителей (оркестром, танцевальной труппой и т. д.).

Изготовителем фонограммы признается лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков (ст. 1322 ГК). При этом следует подчеркнуть, что изготовителями фонограмм

являются физические или юридические лица, которые осуществили или заказали первую звуковую запись какого-либо материала. В этом смысле их следует отличать от тех лиц, которые просто изготовили копию звуковой записи.

Организациями эфирного и кабельного вещания являются радио- и телевизионные станции, которые осуществляют трансляцию передач по воздуху или по проводам (ст. 1329 ГК). Организацией эфирного и кабельного вещания признается юридическое лицо, осуществляющее в качестве своей основной деятельности передачу в эфир или по кабелю радио- или телевизионных сигналов, посредством которых радио- или телевизионные программы доводятся до неопределенного круга лиц. Это могут быть государственные или частные организации.

Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов.

Специальное право изготовителя базы данных на составляющие базу материалы, существующее независимо от авторских прав на саму базу и отдельные ее элементы, направлено на борьбу с извлечением материалов из чужих баз данных с целью создания на основе этих материалов других аналогичных баз. Авторские права составителей баз данных такими действиями, как правило, не нарушаются, поскольку не происходит прямого копирования базы; причем сами извлекаемые материалы во многих случаях и вовсе не защищены авторским правом (например, тексты нормативных актов). Однако от подобной деятельности страдают имущественные интересы изготовителей баз данных.

Смежное право *публикатора произведения науки, литературы и искусства* в соответствии со ст. 1337 ГК РФ распространяется на произведения, перешедшие в общественное достояние в связи с истечением срока действия авторско-правовой охраны или находящиеся в общественном достоянии в силу того, что во времена, когда произведение было создано, авторско-правовой охраны попросту не существовало. Гражданин, который правомерно обнаружил или организовал обнаружение такого произведения науки, литературы или искусства, признается публикатором и наделяется исключительным смежным правом на произведение, включающим большинство правомочий по использованию произведения,

которыми обладает автор. Смысл данного института состоит в том, чтобы определенным образом вознаградить того, кто смог вернуть к жизни давно забытые или неизвестные произведения и тем самым пополнить культурное наследие.

Однако права публикатора не распространяются на произведения, находящиеся в государственных и муниципальных архивах, что значительно сужает сферу действия данного смежного права.

Субъектами смежных прав являются также правопреемники, в том числе наследники прав исполнителей.

3.4. Гражданско-правовые способы защиты смежных прав

Защита смежных прав, так же как и авторских, происходит прежде всего способами, предусмотренными ст. 12 ГК РФ. Основные из них применительно к защите смежных прав: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; пресечение действий, нарушающих право и создающих угрозу его нарушения.

Реализация защиты смежных прав авторами осуществляется на частноправовой основе, т. е. на основе искового заявления. В соответствии со ст. 1248 ГК РФ споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом.

Ст. 1256 Гражданского кодекса РФ устанавливает следующие *единые нормы защиты интеллектуальных прав*:

- прекращение нарушения интеллектуальных прав (ст. 1250 ГК РФ);

- может быть наложен арест на контрафактные (т. е. изготовленные с нарушением авторских прав) экземпляры до рассмотрения дела по существу;

- автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации. Размер компенсации — от 10 тыс. до 5 млн руб., двукратный размер стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо двукратный размер стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав (ст. 1301 ГК РФ);

— автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать возмещения морального вреда, а также компенсации упущенной выгоды;

— суд может вынести решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте общую характеристику прав, смежных с авторскими.
2. Каковы объекты и содержание прав, смежных с авторскими?
3. В чем заключается нарушение авторских и смежных прав?
4. Перечислите гражданско-правовые способы защиты и смежных прав.

Глава 4

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

4.1. Понятие и объекты патентного права

Патентное право — совокупность правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием объектов патентного права — изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

В мировом правовом сообществе объекты патентного права принято называть объектами промышленной собственности в соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности 1883 года.

Под *промышленной собственностью* понимают субъективные права на новшества, созданные в результате интеллектуальной творческой деятельности преимущественно в технической сфере (изобретения, промышленный дизайн, товарные знаки). Государство заинтересовано в обеспечении монопольных прав на новые объекты науки и техники. Вместе с тем процессы экономической интеграции требуют осуществления разумной промышленной политики. Такой подход означает, что права промышленной собственности, не создавая барьеров для законного обмена технологиями, должны препятствовать нарушению этих прав и стимулировать научно-технический прогресс.

В условиях международного разделения труда и растущих объемов технологического обмена современное патентное право достигло достаточно высокой степени гармонизации.

Оформлению исключительных прав на высокотехнологичную продукцию во всех странах придается повышенное значение. Известен факт, что более половины экспортируемой из США продукции и технологий защищено патентами и различными промышленными правами [6, с. 10].

Объединение изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в такой институт гражданского права, как *объекты патентного права*, обусловлено следующим:

1) данные объекты интеллектуальной собственности сходны между собой и существенно отличаются от иных объектов;

2) охрана данных объектов осуществляется в единой форме — путем выдачи патента;

3) правовое регулирование данных объектов имеет определенное сходство.

Изобретение представляет собой техническое решение в любой области, относящееся к продукту (устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных и т. п.) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств — ст. 1350 ГК РФ).

Само по себе изобретение нематериально, однако оно воплощается в материальную форму, через которую общество воспринимает данный объект.

Гражданский кодекс определяет три признака патентоспособности изобретения:

- новизна;
- изобретательский уровень;
- промышленная применимость.

Именно по их наличию заявленное техническое решение может быть признано изобретением и изобретению предоставляется правовая охрана.

Полезная модель — это техническое решение, относящееся к устройству.

Для признания новшества полезной моделью необязательно наличие изобретательского уровня, т. е. качественного уровня творческой идеи, заключенной в изобретении. Патентоспособность полезной модели определяется двумя основными признаками: новизной и промышленной применимостью.

Оценка новизны патентоспособности полезной модели основана на неизвестности на уровне техники только ее существенных признаков. Так, авторы комментария к ГК РФ пишут, что «новизна полезной модели характеризуется как относительная мировая новизна, в отличие от абсолютной мировой новизны в изобретении. При определении новизны полезной модели рассматриваются

(на уровне техники) опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения и общедоступные сведения о применении аналогичной полезной модели в Российской Федерации. Соответственно не учитываются при определении новизны полезной модели сведения о применении аналогичного устройства за пределами Российской Федерации, если эти сведения не были опубликованы» [7, с. 55].

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

Под *художественно-конструкторским решением* понимается единство эстетического компонента изделия и технического исполнения этого изделия. Иначе говоря, внешняя форма изделия не может быть оторвана от его содержания.

Под *изделиями* могут пониматься различные предметы, которые, как правило, имеют практическое назначение.

Кустарно-ремесленное производство — это мелкое ручное производство по заказу потребителя из сырья производителя или сырья заказчика. Нередко такое производство размещается по месту жительства производителя.

Гражданский кодекс РФ определяет два условия, выполнение которых определяет патентоспособность промышленного образца: новизна и оригинальность.

4.2. Принципы патентного права

Институт патентного права базируется не только на общих руководящих началах гражданского права, но также опирается на собственные принципы, в числе которых:

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. Другие лица должны воздерживаться от ее использования, не санкционированного патентообладателем, а патентообладатель вправе требовать этого.

2. *Предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными*

изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами. Это означает, что для получения охраны заинтересованное уполномоченное лицо должно соблюсти процедуру получения патента: надлежащим образом оформить заявку, подать ее в орган, осуществляющий регистрацию и выдачу патента, и др. Только те изобретения, полезные модели и промышленные образцы охраняются патентным правом, на которые соответствующим образом выданы патенты и в отношении которых проведена процедура признания государством их новизны и промышленной применимости.

3. Законом признаются и охраняются права и интересы не только патентообладателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Это означает, что патентное право закрепляет интерес лиц, не получающих патент на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, но непосредственно участвующих в их создании и разработке. Закон предусматривает право получения вознаграждения за разработку изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в порядке служебного задания. За создателями объектов патентного права сохраняются личные неимущественные права, являющиеся бессрочными и непередаваемыми.

4. Принцип исчерпания прав. Это означает, что ввоз на территорию РФ, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для названных целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель либо изделие, в котором использован запатентованный промышленный образец, возможны в том случае, если этот продукт или изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории РФ патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

4.3. Содержание патентных прав

Основным личным правом автора объекта промышленной собственности является *право авторства*, т. е. основанная на законе и факте выдачи патента (свидетельства) возможность признаваться создателем данного объекта. Это предполагает запрет всем другим лицам на территории страны именоваться авторами изобретения,

полезной модели или промышленного образца. Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно, сохраняясь при отчуждении исключительного права.

Другим личным правом автора объекта промышленной собственности является *право на получение патента*, а также на передачу указанного права другим физическим или юридическим лицам.

Основным имущественным правом не являющегося патентообладателем автора служебного изобретения (полезной модели, промышленного образца) является *право на вознаграждение*.

Принадлежащее патентообладателю *исключительное право на использование изобретения, полезную модель или промышленный образец* основано на положениях ст. 1358 ГК РФ и выражается в том, что патентообладатель вправе использовать их по своему усмотрению. Патентообладатель также вправе разрешить или запретить использование указанных объектов другим лицам, кроме случаев, когда использование этих объектов согласно закону не является нарушением прав патентообладателя, в частности когда имело место преждепользование.

Использованием, в частности, признаются ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец.

Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение *переходят по наследству*.

Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этими целями продукта, содержащего запатентованное изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение. При этом новый продукт считается полученным запатентованным способом при отсутствии доказательств противного.

Не признается нарушением исключительного права патентообладателя (ст. 1359 ГК РФ):

- применение продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании или при эксплуатации транспортных средств иностранных государств (водного, воздушного, автомобильного и железнодорожного транспорта и космической техники) при условии, что эти транспортные средства временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и указанные продукт или изделие используются исключительно для нужд транспортного средства. Такое действие не признается нарушением исключительного права патентообладателя в отношении транспортных средств иностранных государств, предоставляющих такие же права в отношении транспортных средств, зарегистрированных в Российской Федерации;

- проведение научного исследования продукта, способа, в которых использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, либо эксперимента над этими продуктом, способом или изделием;

- использование запатентованных изобретения, полезной модели или промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии) с уведомлением патентообладателя в кратчайший срок и последующей выплатой ему соразмерной компенсации;

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

- разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием запатентованного изобретения.

В соответствии со ст. 1361 ГК РФ любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории РФ созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления,

сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема, т. е. сохраняет *право преждепользования*. Право преждепользования может быть передано другому физическому или юридическому лицу только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления, т. е. лишь в случае продажи или передачи в аренду предприятия в целом как имущественного комплекса.

4.4. Процедура оформления патентных прав

Право на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняется законом и подтверждается патентом на изобретение, патентом на полезную модель и патентом на промышленный образец.

Патент удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец (п. 1 ст. 1354 ГК РФ).

Ст. 1363 ГК РФ устанавливает следующие *сроки действия исключительного права* на изобретение, полезную модель и промышленный образец:

- двадцать лет — для изобретений;
- десять лет — для полезных моделей;
- пять лет — для промышленных образцов.

Защита исключительного права, удостоверенного патентом, может быть осуществлена только после государственной регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдачи патента (ст. 1393 ГК РФ).

Заявка на выдачу патента подается лицом, имеющим право на получение патента (далее — заявителем), в *Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент)*. Заявки могут быть адресованы либо Роспатенту, либо подчиненной ему организации — *Федеральному институту промышленной собственности*.

Общие требования к порядку подачи и содержанию заявки установлены ст. 1374–1377 ГК РФ.

Заявка на изобретение, полезную модель, промышленный образец должна быть оформлена и подана в соответствии с правилами,

установленными административными регламентами, принятыми Министерством образования и науки РФ.

Заявление о выдаче патента представляется на русском языке. Прочие документы заявки представляются на русском или другом языке. Если документы заявки представлены на другом языке, к заявке прилагается их перевод на русский язык. Перевод на русский язык может быть представлен заявителем в течение двух месяцев после поступления в Роспатент заявки, содержащей документы на другом языке.

Заявка на выдачу патента на изобретение (далее — заявка на изобретение) должна относиться к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел (*требование единства изобретения*).

Заявка на выдачу свидетельства на полезную модель (далее — заявка на полезную модель) должна относиться к одной полезной модели или группе полезных моделей, связанных между собой настолько, что они образуют единый творческий замысел (*требование единства полезной модели*).

Заявка на изобретение (полезную модель) должна содержать:

1) заявление о выдаче патента (свидетельства) с указанием автора (авторов) изобретения (полезной модели) и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;

2) описание изобретения (полезной модели), раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;

3) формулу изобретения (полезной модели), выражающую его сущность и полностью основанную на описании;

4) чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения (полезной модели);

5) реферат.

К заявке на изобретение (полезную модель) прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере либо основания для освобождения от уплаты пошлины или для уменьшения ее размера.

Заявка на выдачу патента на промышленный образец (далее — заявка на промышленный образец) должна относиться к одному промышленному образцу и может включать варианты этого образца (*требование единства промышленного образца*).

Заявка на промышленный образец должна содержать:

1) заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) промышленного образца и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;

2) комплект изображений изделия (фотографий, рисунков или иных его репродукций, в том числе выполненных средствами компьютерной графики), дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия;

3) чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;

4) описание промышленного образца.

К заявке на промышленный образец прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или основания для освобождения от уплаты пошлины либо для уменьшения ее размера.

Описание изобретения, полезной модели, промышленного образца является главным документом заявки. Описание должно раскрывать сущность разработки с полнотой, достаточной для ее осуществления; подтверждать формулу изобретения, полезной модели; в отношении промышленного образца оно должно раскрывать в словесной форме представленное на изображениях решение внешнего вида изделия. Описание разработки составляет по определенной схеме, отступление от которой недопустимо.

Описание изобретения и описание полезной модели имеют практически совпадающую структуру. Они начинаются с указания названия изобретения (полезной модели) и индекса рубрики действующей редакции Международной патентной классификации, к которой относится заявляемое изобретение (полезная модель), и содержат следующие разделы:

1) область техники, к которой относится изобретение (полезная модель);

2) уровень техники;

3) сущность изобретения (полезной модели);

4) перечень фигур чертежей и иных материалов (если они прилагаются);

5) сведения, подтверждающие возможность осуществления изобретения (полезной модели);

б) перечень последовательностей (если последовательности нуклеотидов и (или) аминокислот использованы для характеристики изобретения).

Заявка на промышленный образец не должна содержать:

— чертежей, рисунков, фотографий, изображений и иных материалов, противоречащих общественным интересам (в том числе общественному порядку) и принятой морали (как общечеловеческим, так и гражданским, семейным, религиозным принципам морали, нарушение которых причиняет моральный вред обществу или его части либо его отдельным представителям);

— пренебрежительных высказываний по отношению к продукции или технологическим процессам, а также заявкам или патентам других лиц; непристойных, жаргонных или циничных слов, выражений, изображений или могущих иметь такой смысл; высказываний или сведений, явно не относящихся к промышленному образцу либо не являющихся необходимыми для признания документов заявки соответствующими требованиям Правил составления, подачи и рассмотрения заявок.

По поступившей заявке Роспатент проводит *формальную экспертизу*, в ходе которой проверяется наличие в заявке необходимых документов, соблюдение установленных требований к ним и рассматривается вопрос о том, относится ли заявленное предложение к объектам, которым предоставляется правовая охрана.

По истечении 18 месяцев с даты поступления заявки, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, Роспатент *публикует сведения о заявке*, кроме случаев, когда она отозвана. Состав публикуемых сведений определяет Роспатент. Любое лицо после опубликования сведений о заявке вправе ознакомиться с ее материалами. По ходатайству заявителя Роспатент может опубликовать сведения о заявке ранее указанного срока. Автор изобретения имеет право отказаться быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке.

По ходатайству заявителя или третьих лиц, которое может быть подано в любое время в течение трех лет с даты поступления заявки, Роспатент проводит *экспертизу заявки по существу* (ст. 1386 ГК РФ), включающую информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники и проверку соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности.

Если ходатайство о проведении экспертизы не будет подано в указанный срок, заявка считается отозванной. О поступивших ходатайствах третьих лиц заявитель уведомляется Роспатентом.

По истечении шести месяцев с даты начала экспертизы заявки на изобретение по существу заявителю направляется *отчет об информационном поиске*.

Если в результате экспертизы заявки по существу Роспатент установит, что заявленное изобретение, выраженное формулой, предложенной заявителем, соответствует условиям патентоспособности, то выносится *решение о выдаче патента* на изобретение с этой формулой. При установлении несоответствия условиям патентоспособности заявленного изобретения, выраженного формулой, предложенной заявителем, выносится *решение об отказе в выдаче патента*.

Решения об отказе в выдаче патента на изобретение, о выдаче патента на изобретение или о признании заявки отозванной могут быть обжалованы в Палату по патентным спорам в течение шести месяцев с даты получения заявителем решения по заявке.

Заявитель и третьи лица могут ходатайствовать о проведении по заявке, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, информационного поиска для определения уровня техники, в сравнении с которым будет осуществляться оценка новизны и изобретательского уровня заявленного предложения. Порядок проведения такого поиска и предоставления сведений о нем определяется Роспатентом.

Заявитель имеет право знакомиться со всеми материалами, указанными в запросе экспертизы, решении экспертизы или отчете о поиске. Копии запрашиваемых заявителем патентных материалов Роспатент направляет в течение месяца с даты получения запроса заявителя.

Роспатент после принятия решения о выдаче патента *публикует в официальном бюллетене сведения о выдаче патента*, включающие имя автора (авторов), если последний (последние) не отказался быть упомянутым в качестве такового (таковых), и патентообладателя, название и формулу изобретения или полезной модели, либо перечень существенных признаков промышленного образца, либо его изображение. После публикации сведений о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец любое лицо

вправе ознакомиться с документами заявки и отчетом об информационном поиске в порядке, устанавливаемом Роспатентом.

В соответствии со ст. 1393 ГК РФ Роспатент одновременно с публикацией сведений о выдаче патента вносит в *Государственный реестр изобретений Российской Федерации*, *Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации* или *Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации* соответствующее изобретение, полезную модель или промышленный образец и выдает патент лицу, на имя которого он испрашивался. При наличии нескольких лиц, на имя которых испрашивался патент, им выдается один патент.

Регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдача патента осуществляются при условии уплаты соответствующей патентной пошлины. Неосуществление оплаты влечет признание заявки отозванной.

Заявленному изобретению с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента предоставляется *временная правовая охрана* в объеме опубликованной формулы (ст. 1392 ГК РФ). Временная правовая охрана считается ненаступившей, если принято решение об отказе в выдаче патента, возможности обжалования которого исчерпаны, либо если заявка была отозвана (признана отозванной).

Физическое или юридическое лицо, использующее заявленное изобретение в период временной правовой охраны, выплачивает патентообладателю после получения патента денежную компенсацию. Размер компенсации определяется соглашением сторон.

4.5. Институт патентных поверенных

С 1 января 2008 г. в действие вступила ч. 4 Гражданского кодекса РФ, в которой присутствует ст. № 1247 под названием «Патентные поверенные», дающая определение статуса патентного поверенного и раскрывающая его полномочия.

В соответствии с указанной статьей ГК РФ ведение дел в Роспатенте может осуществляться заявителем (правообладателем), иным заинтересованным лицом самостоятельно или через патентного поверенного. При этом важно отметить, что граждане, постоянно

проживающие за территорией России, а также иностранные юридические лица ведут дела с Роспатентом через патентных поверенных РФ, зарегистрированных в качестве таковых в установленном порядке.

При представлении интересов заявителей (правообладателей) в Роспатенте полномочия патентного поверенного удостоверяются доверенностью, не требующей нотариального заверения, выданной заявителем (правообладателем) или иным заинтересованным лицом.

В целях детализации новых положений Гражданского кодекса был принят ФЗ «О патентных поверенных», вступивший в силу 31 марта 2009 г.

Согласно ст. 2 этого закона *в качестве патентного поверенного может быть аттестован и зарегистрирован* гражданин Российской Федерации, который:

- 1) достиг возраста 18 лет;
- 2) постоянно проживает на территории Российской Федерации;
- 3) имеет высшее образование;
- 4) имеет не менее чем четырехлетний опыт работы в сфере деятельности патентного поверенного в соответствии со специализацией, применительно к которой гражданин выражает желание быть аттестованным и зарегистрированным в качестве патентного поверенного.

Для того чтобы приобрести статус патентного поверенного, кандидат в патентные поверенные должен пройти аттестацию в Роспатенте. *Аттестация кандидатов в патентные поверенные* проводится не реже двух раз в год. Для этих целей создается квалификационная комиссия, возглавляемая должностным лицом Роспатента.

При подаче заявления кандидат в патентные поверенные должен указать, по какой специализации или специализациям он желает пройти аттестацию.

На сегодняшний день существует следующий *перечень специализаций*, по которым можно приобрести статус патентного поверенного:

- изобретения и полезные модели;
- промышленные образцы;
- товарные знаки и знаки обслуживания;

- наименования мест происхождения товаров;
- программы для электронно-вычислительных машин, базы данных, топологии интегральных микросхем.

Кандидат в патентные поверенные может указать в заявлении все указанные специализации и аттестоваться по всем сразу, а может аттестоваться по каждой специализации отдельно.

Кандидат, успешно сдавший квалификационный экзамен и аттестованный в качестве патентного поверенного, проходит регистрацию в *Реестре патентных поверенных* с внесением в Реестр всех необходимых сведений о патентном поверенном (ФИО, регистрационный номер, специализация, контактные данные и пр.). Со дня регистрации в Реестре гражданина, аттестованного в качестве патентного поверенного, он приобретает статус патентного поверенного.

Звание патентного поверенного подтверждается *Свидетельством патентного поверенного РФ*, выдаваемым Роспатентом, в котором указан индивидуальный регистрационный номер специалиста. Отныне патентный поверенный может самостоятельно вести дела согласно своей специализации, осуществлять оценку состояния рынка, проводить анализ деятельности конкурентов заказчика, оценивать риски, связанные с операциями с интеллектуальной собственностью.

Кроме того, хотелось бы отметить, что статус патентного поверенного — это не просто звание, это показатель высокого уровня профессионализма и квалификации специалиста в области интеллектуальной собственности. Только патентный поверенный, обладающий необходимыми знаниями и навыками, может качественно провести предварительную проверку и оценить возможность регистрации того или иного образца (обозначения) в качестве объекта интеллектуальной собственности, а также правильно и, что немало важно, с учетом интересов заявителей составить заявку на объект интеллектуальной собственности.

Нельзя забывать, что надежность правовой защиты объектов интеллектуальной собственности в достаточно большой степени зависит от квалификации и профессионализма специалиста, оформляющего заявку на регистрацию.

4.6. Правовые механизмы защиты патентных прав

Существуют различные механизмы защиты патентных прав, включая административный, судебный порядок защиты, а также защиту с использованием уголовного преследования нарушителей или должностных лиц — нарушителей. Выбор конкретного способа защиты осуществляется потерпевшим, однако, как правило, этот способ предопределяется видом и последствиями самого нарушения.

Одним из важнейших показателей эффективности патентного законодательства является обеспечение гарантий защищенности прав и законных интересов создателей объектов промышленной собственности и патентообладателей.

В законодательстве отражен ряд требований, которым должны соответствовать изобретения, полезные модели и промышленные образцы для того, чтобы они были запатентованными. Однако не редки случаи, когда эксперты Роспатента отказывают в выдаче патентов по, казалось бы, патентоспособным заявкам. В таком случае решения ведомства могут быть оспорены в Палате по патентным спорам Роспатента. Здесь также может быть оспорен и выданный ранее патент.

Административный (досудебный) порядок защиты патентных прав предусмотрен для обращений заинтересованных лиц в *Палату по патентным спорам при Роспатенте* по следующим видам возражений:

- на решение об отказе в выдаче патента или о выдаче патента;
- на решение о признании заявки на изобретение, полезную модель и промышленный образец отозванной;
- против выдачи патента.

Административный порядок разрешения споров по указанным видам возражений является обязательным. Минуя Палату по патентным спорам Роспатента, обратиться за защитой или с целью оспаривания патента нельзя.

Полный перечень возражений законодательно регламентируется Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам Роспатента и Гражданским кодексом РФ. Процедура рассмотрения возражений, сроки, условия их подачи закреплены в Гражданском кодексе РФ.

Согласно положениям Гражданского кодекса РФ патент на изобретение, промышленный образец или полезную модель может быть в течение всего срока его действия оспорен и признан недействительным полностью или частично. При этом возражения в Палату по патентным спорам Роспатента подаются любым лицом.

Основаниями для оспаривания и аннулирования патента могут стать следующие нарушения:

- 1) несоответствие изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности;
- 2) наличие в формуле изобретения или полезной модели либо в перечне существенных признаков промышленного образца признаков, отсутствовавших на дату подачи заявки в описании и формуле изобретения, полезной модели либо на изображениях изделия;
- 3) выдача патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретения;
- 4) если полезные модели или промышленные образцы имеют одну и ту же дату приоритета.

Подлежащее количество спорных ситуаций находит свое окончательное разрешение в судебных инстанциях.

В судебном порядке посредством обращения в арбитражные и третейские суды в соответствии с их компетенцией рассматриваются следующие споры:

- об авторстве на изобретение, полезную модель, промышленный образец;
- об установлении патентообладателя;
- о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта промышленной собственности и других имущественных прав патентообладателя;
- о заключении и исполнении лицензионных договоров;
- о праве преждепользования;
- о выплате вознаграждения автору работодателем;
- о выплате различных компенсаций;
- другие споры, кроме тех, которые отнесены к компетенции Высшей патентной палаты.

В специально предусмотренных законом случаях рассмотрение гражданских дел, связанных с защитой интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети

Интернет, отнесено к компетенции Московского городского суда, который выступает в качестве суда первой инстанции.

Для обращения в суд автор, а также иной правообладатель имеют предоставленную законом возможность использовать *гражданско-правовые способы защиты* ст. 12 Гражданского кодекса РФ.

Предусмотренные законом гражданско-правовые способы защиты патентных прав неоднородны. В теории гражданского права они подразделяются на меры гражданско-правовой защиты и меры гражданско-правовой ответственности. Если для реализации первых достаточно лишь самого факта нарушения патентных прав, то для использования вторых требуется ряд условий, в частности наличие противоправности, вреда, причинной связи между действиями нарушителя и наступившими последствиями, а также вины нарушителя.

Наиболее распространенным способом защиты патентных прав является *требование патентообладателя о прекращении нарушения* ст. 1250 ГК РФ. В частности, решением суда нарушителю может быть предписано прекратить незаконное изготовление запатентованного продукта или производство продукта запатентованным способом. Указанные действия признаются контрафактными и являются наиболее грубым нарушением патентных прав. Их совершение без санкции патентообладателя во всех случаях, кроме прямо указанных в законе, образует нарушение патентных прав, даже если произведенный продукт не поступил на рынок. По требованию патентообладателя должны быть немедленно прекращены и любые другие действия, представляющие собой несанкционированное вторжение в исключительную сферу патентообладателя, в частности реклама и продажа запатентованных изделий, их ввоз на территорию России.

Данная санкция является мерой гражданско-правовой защиты, а не мерой ответственности. Соответственно она может быть применена как к виновным, так и к невиновным нарушителям патентных прав. Для ее реализации важен лишь сам факт нарушения патентных прав. Например, патентообладатель может требовать прекращения применения или продажи продукта, защищенного патентом, и от того лица, который использовал его, не зная, что продукт был введен в хозяйственный оборот с нарушением прав патентообладателя. При этом любое несанкционированное использование запатентованной разработки предполагается незаконным.

Лицо, использующее разработку и отрицающее нарушение патентных прав, должно доказать правомерность своих действий. Например, оно может ссылаться на то, что запатентованное средство применялось им при чрезвычайной ситуации либо в личных целях без получения дохода. При недоказанности этих и подобных им обстоятельств лицо признается нарушителем и должно прекратить незаконное использование запатентованной разработки.

Другим способом защиты нарушенных патентных прав является *требование о возмещении убытков*. В соответствии с гражданским законодательством под убытками подразумеваются расходы, произведенные лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Закрепленный законом принцип полного возмещения вреда действует и в отношении нарушенных прав патентообладателя. В рассматриваемой области убытки патентообладателя чаще всего выражаются в форме упущенной выгоды, что может быть связано с сокращением объемов производства и реализации запатентованной продукции, вынужденным понижением цен и т. п. В задачу патентообладателя входит обоснование размера неполученных доходов и доказательство причинной связи упущенной выгоды с действиями нарушителя.

Непременным условием присуждения нарушителя к возмещению убытков является его вина. Форма вины нарушителя для гражданско-правовой ответственности значения не имеет и может выражаться как в его умысле на нарушение чужих патентных прав, так и в неосторожном нарушении патента. При этом вина нарушителя презюмируется. Если он сможет доказать свою невиновность, его можно заставить лишь прекратить нарушение, но с него нельзя взыскать какие-либо убытки.

Наряду с возмещением имущественного вреда патентообладатель может заявить *требование о возмещении ему морального вреда*. Основанием для такого иска могут быть нанесение вреда коммерческой репутации патентообладателя, переживания в связи с судебным процессом и т. п. Моральный вред возмещается в денежной или иной материальной форме и в размере, определяемом судом независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

Гражданский кодекс прямо не предусматривает возможности ареста, конфискации, уничтожения или передачи потерпевшему контрафактных товаров по требованию патентообладателя или суда. Однако арест контрафактных товаров может быть произведен судом как мера по обеспечению доказательств. Решение о передаче потерпевшему контрафактных товаров может быть принято в связи с присуждением в его пользу компенсации за причиненный вред.

Применение гражданско-правовых санкций за нарушение патентных прав возможно в пределах общего срока исковой давности, т. е. в течение трех лет со дня, когда патентообладатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Иск заявляется в соответствии с общими правилами подсудности по месту жительства ответчика либо по месту нахождения органа или имущества юридического лица.

Наиболее распространенным способом защиты ответчика является *встречный иск о признании патента недействительным*. Кроме того, ответчик может ссылаться на имеющееся у него право преждепользования или свою правомочность на использование запатентованной разработки в силу установленных законом ограничений из сферы патентной монополии.

Уголовно-правовой механизм защиты подразумевает привлечение к уголовной ответственности за совершение преступления в области патентного права.

Ст. 147 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за нарушение изобретательских и патентных прав. Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб, наказываются штрафом в размере от 200 до 400 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет. Те же деяния, совершенные неоднократно группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказываются штрафом в размере

от 400 до 800 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от четырех до восьми месяцев, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Какие общественные отношения регулирует патентное законодательство?
2. Назовите руководящие начала (принципы) патентного права.
3. Проведите сравнительный анализ понятий «изобретение», «промышленный образец», «полезная модель». Результаты занесите в составленную вами таблицу.
4. Составьте алгоритм юридически значимых действий, связанных с оформлением прав на объекты патентного права.
5. Охарактеризуйте правовой статус патентного поверенного.
6. Назовите правовые механизмы защиты патентных прав и дайте их общую характеристику.

Глава 5

СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ И ПРЕДПРИЯТИЙ

5.1. Понятие, классификация, общая характеристика средств индивидуализации

Правовой режим средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий регулируется гл. 76 ГК РФ.

Основная цель гражданско-правовой индивидуализации — обособление юридического лица среди субъектов гражданских правоотношений.

Средства индивидуализации — определенные условные обозначения (словесные, изобразительные, объемные, звуковые, комбинированные и другие обозначения, знаки, символы), при помощи которых юридическое лицо выделяется среди массы остальных ему подобных. То же может быть отнесено и к результатам деятельности организаций.

В системе средств индивидуализации могут быть выделены следующие группы:

1. *Средства, направленные на индивидуализацию юридического лица как субъекта гражданского права:*

- наименование юридического лица;
- место нахождения юридического лица (не относится к объектам исключительных прав);
- доменное имя.

2. *Средства индивидуализации результатов деятельности юридического лица:*

- товарный знак;
- знак обслуживания;
- наименование места происхождения товаров.

3. *Средства, направленные на индивидуализацию предприятия как имущественного комплекса — коммерческое обозначение.*

5.2. Содержание прав на средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг)

Права на средства индивидуализации участников оборота и результатов их деятельности в той или иной мере относятся к группе личных неимущественных прав. Например, право на фирменное наименование органически связано с деловой репутацией юридического лица, а также с правом на защиту чести и достоинства лиц, владеющих предприятием.

В то же время любое средство индивидуализации нередко получает достаточно конкретную стоимостную оценку в составе нематериальных активов предприятия и нарушение права на него может повлечь за собой возмещение причиненных убытков.

Особенности прав на средства индивидуализации:

— Момент возникновения исключительного права пользования тем или иным средством индивидуализации, за исключением коммерческого обозначения, связан с моментом его государственной регистрации.

— Право на средства индивидуализации может иметь как бессрочный (право на фирменное наименование), так и срочный характер (право на товарный знак, срок действия которого продлевается каждый раз на 10 лет). Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

— Средства индивидуализации, являясь объектом исключительного права, могут быть использованы только с согласия правообладателя (например, по договору коммерческой концессии — франчайзинга).

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

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

В отличие от товарных знаков наименования мест происхождения товаров не могут быть переданы другим лицам.

Прекращение права на средства индивидуализации происходит по следующим основаниям:

— одновременно с ликвидацией юридического лица — правообладателя в случае его отказа от дальнейшего использования им своего права;

— в случае отказа владельца от пользования конкретным фирменным наименованием;

— при реорганизации юридического лица, в ходе которой оно должно изменить свое прежнее фирменное наименование;

— по решению суда ввиду несоответствия права на средства индивидуализации требованиям закона или вследствие нарушения им охраняемых законом прав и интересов других лиц;

— при прекращении действия свидетельства об исключительном праве на товарный знак.

Право на товарный знак прекращается путем аннулирования его регистрации Роспатентом:

— в связи с прекращением срока действия регистрации, если владелец знака своевременно не позаботился о продлении срока охраны;

— по решению суда о досрочном прекращении действия регистрации по причине использования коллективного знака на товарах, не обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками;

— если знак не используется без уважительных причин в течение любых трех лет после его государственной регистрации;

— на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае прекращения юридического лица — правообладателя или прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя — правообладателя;

— в случае отказа правообладателя от права на товарный знак;

— если регистрация товарного знака была произведена с нарушением требований, установленных законом;

— в случае превращения товарного знака в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

Определенные отличия имеются в основаниях прекращения права на наименование места происхождения товара.

Причинами аннулирования регистрации данного объекта промышленной собственности дополнительно выступают: исчезновение характерных для географического объекта условий производства товаров с особыми свойствами; утрата товаром особых свойств, указанных в Реестре наименований мест происхождения товаров РФ в отношении данного наименования.

Действие свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара прекращается в случае:

— утраты товаром, производимым обладателем свидетельства, особых свойств, указанных в Государственном реестре наименований в отношении данного наименования места происхождения товара;

— ликвидации юридического лица — обладателя свидетельства или прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя — обладателя свидетельства;

— истечения срока действия свидетельства;

— подачи обладателем свидетельства соответствующего заявления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

5.3. Право на фирменное наименование и коммерческое обозначение

Под *фирменным наименованием* понимается то наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте и которое индивидуализирует его среди иных участников гражданского оборота.

Российское гражданское законодательство закрепляет обязательные признаки юридического лица, совокупность которых

дает возможность учредителям обладающей такими признаками организации ставить перед государством вопрос о признании ее самостоятельным субъектом гражданских правоотношений. К числу таких признаков согласно п. 1 ст. 48 ГК относятся:

1) организационное единство (учредительные документы; органы управления);

2) имущественная обособленность (имущество на праве собственности);

3) самостоятельная имущественная ответственность по своим обязательствам (самостоятельный баланс);

4) выступление в гражданском обороте и при разрешении споров в судах от собственного имени.

Показателем самостоятельности юридического лица является в том числе его выступление в гражданском обороте и в судебных органах от своего имени.

Имя юридического лица служит его индивидуализации и заключается в его наименовании, определенном в учредительных документах.

Наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму (например: общество с ограниченной ответственностью, государственное унитарное предприятие, благотворительный фонд), а в ряде случаев и на характер его деятельности (п. 1 ст. 54 ГК) (например: страховое акционерное общество, профсоюз работников ЖКХ). Термины «биржа» и «банк» в соответствии с требованиями законодательства могут использоваться в наименовании лишь тех организаций, которые имеют лицензию на право совершения соответствующей деятельности.

Коммерческие организации обязаны иметь фирменные наименования, например: АО «АвтоВАЗ»; общество с ограниченной ответственностью «Брянскавтосервис»; Торговый дом «Смирнов и сыновья», полное товарищество. Фирменные наименования организаций с устойчивой деловой репутацией и стабильно высоким качеством производимой продукции (товаров, работ, услуг) представляют собой большую коммерческую ценность. Поэтому право на эти наименования является абсолютным исключительным правом юридического лица.

Организация, зарегистрировавшая фирменное наименование, получает исключительную возможность его использования

(на фирменных бланках, вывесках, упаковке, в рекламе и т. п.) и вправе требовать прекращения неправомерного (без ее согласия) использования такого наименования другими юридическими лицами и возмещения причиненных этим убытков (п. 4 ст. 54 ГК). В отсутствие специального закона, определяющего порядок регистрации и использования фирменных наименований, они регистрируются вместе с регистрацией самих юридических лиц путем внесения данных о фирме в соответствующий государственный реестр.

Наименование некоммерческого юридического лица не является объектом исключительного (имущественного) права его носителя.

Целям индивидуализации юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, наряду с фирменными наименованиями служат *товарные знаки* и *знаки обслуживания*, а также *наименования мест происхождения товаров*, которые после их государственной регистрации также становятся объектами исключительных прав соответствующих коммерческих организаций.

Коммерческое обозначение — еще одно средство индивидуализации организации — предприятия, ставшего известным на определенной территории при осуществлении предпринимательской деятельности. Такое определение не закреплено в Гражданском кодексе, но отражает основные признаки рассматриваемого понятия.

Кроме того, понятие коммерческого обозначения можно охарактеризовать с помощью следующих признаков:

1. Объектом индивидуализации в данном случае является предприятие, под которым в ст. 132 ГК РФ понимается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Предприятие включает земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права и долги. Примерами предприятий являются торговые павильоны, кафе, ателье, заводы и т. п. Хотя в законе об этом не сказано, в юридической науке считается, что предприятие должно включать как минимум один объект недвижимости.

2. Коммерческое обозначение используется только в предпринимательской деятельности. Таким образом, не может приобрести права на это средство индивидуализации, скажем, благотворительный фонд.

Часто, чтобы упростить объяснение, приводят пример коммерческого обозначения — вывеску. Отчасти это верно, потому что вывеска — наиболее типичный по своей природе способ внешнего выражения коммерческих обозначений. Вывеска может быть размещена на предприятиях и приобрести известность, стать узнаваемой среди потребителей. Но лишь вывеской рассматриваемое понятие ограничивать нельзя.

На практике очень часто вызывает трудности разграничение товарных знаков (знаков обслуживания), коммерческих обозначений и фирменных наименований с учетом даты возникновения приоритета.

В соответствии с п. 6 ст. 1252 ГК РФ приоритет возникновения исключительного права имеет то из перечисленных средств индивидуализации, право на которое возникло раньше. В литературе предложено считать, что для возникновения исключительного права, например, на коммерческое обозначение должно быть выполнено следующее условие: необходимо, чтобы употребление коммерческого обозначения правообладателем для индивидуализации предприятия стало известным в пределах определенной территории. Ряд авторов полагают, что ст. 1539 ГК РФ указывает на известность употребления коммерческого обозначения в отношении предприятия, а не на известность самого обозначения.

5.4. Права на товарный знак и знак обслуживания

Под товарным знаком и знаком обслуживания понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров и услуг юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ст. 1477 ГК РФ).

Представляется, что различие между товарным знаком и знаком обслуживания следует проводить только по объекту маркировки. Иных различий в правовом режиме данных категорий в законодательстве не содержится.

Товарным знаком признается обозначение, условный знак, символ, который помещается на упаковку товара или сопроводительную документацию. Зачастую такое обозначение заменяет собой длинное и сложное название изготовителя товара.

Ст. 1477 ГК РФ устанавливает, что на товарный знак, т. е. на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (ст. 1481 ГК РФ).

Согласно ст. 1481 ГК РФ на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак, которое удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы:

- словесные,
- изобразительные,
- объемные
- и другие обозначения или их комбинации.

Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Правила Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания.

5.5. Право на наименование места происхождения товара

Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является:

— обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта;

— обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

На использование наименования места происхождения товара может быть признано исключительное право (ст. 1229 и 1519 ГК РФ) производителей данного товара.

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства.

Наименование места происхождения товара признается и охраняется в силу государственной регистрации такого наименования.

Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одним или несколькими гражданами либо юридическими лицами.

Распоряжение исключительным правом на наименование места происхождения товара, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования этого наименования, не допускается.

5.6. Защита прав на средства индивидуализации

Являясь самой уязвимой и самой важной сферой одновременно, интеллектуальная собственность в настоящее время — это распространенный объект посягательств. Судебная практика изобилует примерами нарушений этой сферы, среди которых наиболее актуальны нарушения, связанные с исключительными правами на фирменное наименование, товарные знаки, персонажи и т. п. [8, с. 8].

К наиболее распространенным нарушениям права на фирменное наименование относятся:

1) использование третьими лицами в качестве наименования организации обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с наименованием правообладателя;

2) использование в качестве товарного знака (знака обслуживания) обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с фирменным наименованием правообладателя;

3) искажение фирменного наименования юридического лица (неправильное указание организационно-правовой формы, искажение имен (наименований) участников юридического лица в наименовании и т. п.) в актах государственных органов (органов местного самоуправления), рекламе и т. д.

Нарушение права на наименование зачастую причиняет вред деловой репутации правообладателя.

В случае нарушения прав на фирменное наименование, товарный знак (знак обслуживания) или наименование места происхождения товара их обладатели могут добиваться:

- восстановления своих прав;
- пресечения правонарушений;
- применения к нарушителям иных предусмотренных законом санкций (признание недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения — ст. 1252 ГК РФ).

Особенностью защиты прав на средства индивидуализации можно назвать то, что осуществляется она *в основном в юрисдикционной форме*.

Административно-правовая защита нарушенных или оспариваемых прав сводится к возможности подачи против регистрации товарного знака (знака обслуживания) или наименования места происхождения товара жалобы в *Апелляционную палату Роспатента* с правом последующего обжалования принятого по возражению решения в *Высшую патентную палату* и в *суд*. Правообладатель также может обратиться с заявлением о нарушении правил добросовестной конкуренции в территориальный антимонопольный орган либо подать жалобу в вышестоящий орган организации-нарушителя, если таковой у последней имеется.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте характеристику исключительного права на фирменное наименование.
2. Назовите отличительные особенности фирменного наименования и коммерческого обозначения юридического лица.
3. Дайте характеристику исключительного права на товарный знак (знак обслуживания).
4. Раскройте содержание прав владельца товарного знака (знака обслуживания). Каковы формы их использования?
5. В чем заключается режим правовой охраны наименования места происхождения товара?

Глава 6

ПРАВО НА СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА (НОУ-ХАУ)

6.1. Понятие и характерные черты секрета производства

Секрету производства (ноу-хау) как объекту права интеллектуальной собственности посвящена новелла отечественного законодательства. Ранее в качестве такового рассматривалась коммерческая тайна. Федеральным законом от 18.11.2006 г. № 231 «О введении в действие ч. 4 Гражданского кодекса Российской Федерации» в Федеральный закон от 29.07.2004 г. № 98 «О коммерческой тайне» внесены изменения, вступившие в силу одновременно с ч. 4 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с указанными изменениями *коммерческая тайна* — это режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Понятия «секрет производства» и «коммерческая тайна» неразрывно связаны между собой, однако их содержание не идентично. Секрет производства — это разновидность информации, а коммерческая тайна — это один из видов секрета производства, особый режим такой информации, позволяющий ее обладателю получать коммерческую выгоду.

Ст. 1465 ГК РФ после внесения в нее изменений 2014 г. предусматривает, что *секрет производства отличается следующими характерными чертами:*

— представляет собой сведения о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере или о способах осуществления профессиональной деятельности. Сами сведения могут быть различными, в том числе организационными и экономическими,

что отличает ноу-хау от изобретений и полезных моделей, которые всегда имеют именно технический результат. Таким образом, многие объекты, которые не защищаются патентами, могут охраняться в качестве секретов производства;

— имеет коммерческую ценность вследствие неизвестности третьим лицам. Коммерческая ценность может состоять в сокращении издержек производства, увеличении доходов, сохранении положения на рынке, установлении четкой системы оценки количества и качества деятельности персонала, формализации бизнес-процессов (см., например, Постановление ФАС Московского округа от 11.06.2014 г. № Ф05-5420/2014). Таким образом, обладатель секрета производства должен иметь некоторые преимущества перед конкурентами, не обладающими ноу-хау;

— в отношении секрета производства должны приниматься разумные меры по охране конфиденциальности сведений. Наиболее эффективной мерой является введение режима коммерческой тайны, что, кстати, до 1 октября 2014 г. было обязательным признаком рассматриваемого объекта интеллектуальной собственности.

Из перечисленных признаков следует, что право на секрет производства (ноу-хау) существует только до тех пор, пока сведения неизвестны третьим лицам. Это не означает, что ноу-хау не может быть передано кому-либо, это означает, что к сведениям не должно быть свободного доступа. Например, запатентованные технические решения в обязательном порядке публикуются и становятся свободно доступными обществу.

С учетом сказанного дадим следующее определение: *секрет производства (ноу-хау)* — это информация о результатах в научно-технической области или о способе осуществления профессиональной деятельности, которая имеет коммерческую ценность и неизвестна третьим лицам, что обеспечивается специальными мерами по защите ее конфиденциальности.

6.2. Исключительное право на секрет производства

В соответствии со ст. 1466 ГК РФ владельцу секрета производства принадлежит исключительное право использования его в соответствии со ст. 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим

закону способом (исключительное право на секрет производства), в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений. Обладатель секрета производства может распоряжаться указанным исключительным правом.

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

Субъекты исключительного права на секрет производства:

- 1) обладатель секрета производства;
- 2) его правопреемники;
- 3) правообладатели, к которым исключительное право перешло по договору.

Срок действия исключительного права на секрет производства: до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих содержание секрета производства.

Распоряжение исключительным правом на секрет производства возможно по договору о его отчуждении или по лицензионному договору. Лицо, распорядившееся своим правом, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного права или до прекращения действия лицензионного договора. Лицензиат обязан сохранять конфиденциальность секрета производства и после прекращения действия лицензионного договора вплоть до прекращения действия исключительного права.

Нарушением исключительного права на секрет производства является разглашение или использование сведений, составляющих секрет производства. Нарушитель обязан возместить убытки, причиненные нарушением исключительного права, если иная ответственность не предусмотрена законом или договором с нарушителем.

6.3. Защита интеллектуального права на секрет производства

Вследствие особенностей исключительного права на ноу-хау его правовая защита также весьма специфична. Если речь идет

о гражданско-правовых способах защиты, то в большинстве случаев истец должен доказать, во-первых, то, что сведения отвечают признакам секрета производства, установленным законом; во-вторых, то, что ответчик неправомерно получил доступ к ноу-хау или использовал предоставленную правообладателем закрытую информацию с нарушением договорных условий. В-третьих, истец должен доказать размер убытков, причиненных нарушением, что на практике бывает очень сложно.

Ответчик в свою защиту может ссылаться на то, что сведения были получены им добросовестно и независимо от истца или не являются неизвестными третьим лицам (конфиденциальными). Например, в качестве доказательств могут быть использованы опубликованные патенты, научные статьи и другие источники общедоступной информации.

В настоящее время компенсация является одним из самых востребованных способов защиты прав правообладателя. В действующем законодательстве определены случаи, когда правообладатель вправе требовать выплаты компенсации за нарушенное право наряду с другими способами защиты, характерными для права интеллектуальной собственности. Часть 4 Гражданского кодекса РФ значительно расширила сферу применения взыскания компенсации [9, с. 150].

Существует практика, по которой правовую охрану в качестве секрета производства распространяют не только на какие-либо специфические маркетинговые, экономические и иные данные, необходимые для ведения успешной коммерческой деятельности и получения от этого конкурентных преимуществ, но и на технические решения, которые могли бы потенциально стать объектами патентного права. Так, например, п. 4 ст. 1370 ГК РФ прямо предусматривает для работодателя возможность принять решение о сохранении в тайне сведений о созданном его работником служебном результате интеллектуальной деятельности [10, с. 48].

Защита секретов производства (ноу-хау) может осуществляться в различных формах. Российское право позволяет бороться с такими нарушениями как гражданско-правовыми способами, так и с помощью публично-правовых мер.

Законодательство РФ предусматривает следующие виды ответственности за нарушение права на секрет производства:

1. *Гражданско-правовая ответственность* по общему правилу заключается в обязанности возместить причиненные нарушением права убытки. Однако в договоре правообладателя с контрагентом могут быть предусмотрены другие виды ответственности, например уплата неустойки.

2. *Дисциплинарная ответственность* применяется работодателем в отношении работника и заключается в объявлении замечания, выговора или увольнении. На основании пп. «в» п. 6 ст. 81 Трудового кодекса разглашение охраняемой законом тайны является грубым нарушением трудовых обязанностей, за которое работник может быть уволен. Кроме того, работник обязан возместить работодателю в полном объеме прямой действительный ущерб за разглашение ноу-хау.

3. *Административная ответственность* наступает за акты недобросовестной конкуренции, которые выразились в незаконном получении, использовании и разглашении секретов производства (ноу-хау). Нарушителю — должностному лицу грозит штраф от 12 тыс. до 20 тыс. рублей, юридическому лицу — от 100 тыс. до 500 тыс. руб.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Раскройте понятие «секрет производства». В чем его отличие от понятий «коммерческая тайна» и «информация»?

2. Перечислите характерные признаки (черты) секрета производства как объекта интеллектуальной собственности.

3. Назовите субъектов исключительных прав на секрет производства.

4. Каковы правовые формы защиты интеллектуальных прав на секрет производства?

Глава 7

ПЕРЕДАЧА И ПЕРЕХОД ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ НА ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

7.1. Договорные формы распоряжения исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности

Согласно гражданскому законодательству правообладатель исключительного права на объект интеллектуальной собственности наделен правомочиями пользования и распоряжения. Распорядиться исключительным правом на объект интеллектуальной собственности можно как путем полной передачи исключительного права другому лицу (производному правообладателю), так и путем временного предоставления права использования этого объекта

На данный момент в ГК РФ закреплены *три основных вида договоров о передаче (предоставлении) прав*, необходимых для использования произведений:

1) договор об отчуждении исключительного права на произведение в полном объеме, ранее законодательством не предусматривавшийся (ст. 1285 ГК РФ);

2) лицензионный договор о предоставлении права на использование произведения на исключительной основе (исключительная лицензия) (ст. 1236 ГК РФ);

3) лицензионный договор о предоставлении права на использование произведения на неисключительной основе (простая или неисключительная лицензия) (ст. 1236 ГК РФ).

7.2. Лицензионный договор

Понятие лицензионного договора, который используется в сфере интеллектуальной собственности, необходимо отличать

от понятия лицензии в административной сфере, обозначающего специальное государственное разрешение на осуществление лицензируемого вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Виды деятельности, на которые выдаются такие лицензии, исчерпывающе определены в законодательстве и к интеллектуальной собственности не имеют никакого отношения.

В соответствии со ст. 1235 ГК РФ *лицензионный договор* — это соглашение, по которому обладатель исключительного права на объект интеллектуальной собственности (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого объекта в предусмотренных договором пределах.

Сторонами лицензионного договора, т. е. лицензиаром — обладателем исключительного права и лицензиатом — временным пользователем объекта интеллектуальной собственности, могут быть любые субъекты гражданских прав при соблюдении правил о право- и дееспособности. Это отличает лицензионный договор от сходного с ним договора коммерческой концессии, сторонами которого могут быть только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

Предметом лицензионного договора является право использования определенного объекта интеллектуальной собственности определенными в договоре способами, и лицензиат вправе использовать объект только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены договором. Право использования объекта интеллектуальной собственности, прямо не указанное в договоре, не считается предоставленным лицензиату, поэтому важно тщательно продумать (и зафиксировать в тексте договора) желаемые возможности использования объекта. Использование лицензиатом объекта способом, не указанным в договоре, либо по прекращении действия лицензионного договора может повлечь не только гражданско-правовую ответственность за нарушение исключительного права, но и административную и уголовную ответственность.

Гражданский кодекс РФ устанавливает следующее требование к форме лицензионного договора: договор должен быть заключен в письменной форме, если Кодексом не предусмотрено иное.

7.3. Договор об отчуждении исключительного права

Правообладатель вправе распорядиться принадлежащим ему исключительным правом любым не противоречащим закону способом, например, он вправе произвести отчуждение исключительного права по договору другому лицу. Такой договор именуется *договором об отчуждении исключительного права*.

В отличие от лицензионного договора, рассмотренного выше, договор об отчуждении предусматривает смену правообладателя с передачей последнему полного объема исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Общие правила для всех договоров об отчуждении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации содержатся в ст. 1234 ГК РФ. Договор об отчуждении исключительного права подлежит обязательной государственной регистрации в случае, если объект права интеллектуальной собственности изначально подлежал государственной регистрации. Для этого договора также установлена обязательная письменная форма. Несоблюдение формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

По общему положению исключительное право в полном объеме на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора, т. е. таким моментом можно считать подписание договора сторонами. Однако данный момент может быть определен сторонами самостоятельно (например, таковым может послужить возникновение определенного случая).

При заключении договора об отчуждении исключительного права необходимо учитывать и то, что переход права собственности на материальный носитель, на котором зафиксирован результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, не влечет ни перехода, ни предоставления интеллектуального права на данный результат интеллектуальной собственности либо средство индивидуализации, за исключением отчуждения оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения (п. 2 ст. 1291 ГК РФ).

Согласно ст. 1235 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю). При этом правопреемник становится правообладателем со всеми вытекающими правами и обязанностями.

Приобретатель исключительного права по договору об отчуждении данного права обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение. Однако это правило не является догмой, и договор об отчуждении права может включать условие о безвозмездном использовании результата интеллектуальной деятельности.

При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК РФ, к данному договору не применяются.

При существенном нарушении приобретателем прав обязанности выплатить правообладателю в установленный договором об отчуждении исключительного права срок вознаграждения за приобретение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Если исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им обязанности выплатить в установленный договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

Право использования сложного объекта, например кинофильма или аудиовизуального произведения, включающего несколько различных результатов интеллектуальной деятельности, возникает на основании договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров, заключенных продюсером

с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуального творчества, такие, как литературный сценарий или музыкальное произведение, специально созданные для использования в аудиовизуальном произведении. Кроме того, изготовитель аудиовизуального произведения имеет право при любом использовании этого произведения указывать свое имя или наименование.

При этом если организатор создания сложного объекта приобретает право использования результата интеллектуальной деятельности, специально созданного или создаваемого для включения в сложный объект, то заключаемый по этому поводу договор считается договором об отчуждении исключительного права, если не предусмотрено иное.

Такая возможность предусмотрена п. 1 ст. 1366 ГК РФ и по отношению к патентному праву. Речь идет о возможности автора изобретения, обратившегося с заявкой о выдаче патента, сделать дополнительное письменное заявление о том, что в случае выдачи патента он принимает на себя обязательство передать исключительное право любому первому лицу — гражданину Российской Федерации или российскому юридическому лицу, выразившему желание приобрести патент и уведомившему об этом как патентообладателя, так и Роспатент. В этом случае условия использования должны соответствовать устоявшейся практике, причем пошлина не взимается ни за подачу заявки, ни за поддержание патента в силе. Все обязанности по уплате пошлины, в том числе будущие, переходят к лицу, которому было передано исключительное право.

7.4. Договор коммерческой концессии

В соответствии с п. 1 ст. 1027 ГК РФ по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) предоставляет другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительного права, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства

(ноу-хау), принадлежащие правообладателю. Иными словами, по данному договору пользователю предоставляется право выступать в гражданском обороте под чужим именем, под именем правообладателя. Право использования своего коммерческого обозначения одна сторона предоставляет другой стороне в порядке и на условиях, предусмотренных договором аренды предприятия или договором коммерческой концессии.

По договору коммерческой концессии комплекс исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя используется в определенном объеме с установлением минимального и (или) максимального объема использования. При этом объем использования устанавливается с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

Правообладатель обязан передать пользователю техническую и коммерческую документацию и предоставить иную информацию, необходимую пользователю для осуществления прав, предоставленных ему по договору коммерческой концессии, а также проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением этих прав.

7.5. Договор авторского заказа

Среди авторских договоров особое место занимает договор авторского заказа (ст. 1288 ГК РФ). Данный договор направлен на регламентацию не только отношений сторон по передаче прав на произведение науки, литературы или искусства, но и вопросов создания этого произведения. Кроме того, отсутствие на момент заключения договора готового произведения предполагает необходимость учитывать при регулировании отношений сторон ситуации, когда произведение по каким-либо причинам не будет создано либо достигнутый творческий результат окажется не вполне соответствующим заданным параметрам.

Договор авторского заказа не следует рассматривать как отдельный вид наряду с лицензионным договором или договором об отчуждении исключительного права. Его предметом является создание объекта авторского права, соответствующего требованиям,

которые определены соглашением, и далее передача заказчику прав на указанный объект.

Согласно ст. 1288 ГК РФ по договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме. Таким образом, данная договорная конструкция предусмотрена только в отношении создания объектов авторского права. Но это не означает, что законодательство не предусматривает возможности создания по заказу иных результатов интеллектуальной деятельности, например изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, топологий интегральных микросхем, селекционных достижений. Однако деятельность по созданию данных объектов регулируется иными гражданско-правовыми договорами, в частности договорами о выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, договором подряда.

Договор авторского заказа будет считаться заключенным с момента достижения соглашения по всем существенным условиям в надлежащей форме (п. 1 ст. 432 ГК РФ). В настоящее время законодательством РФ в определение договора авторского заказа не включено указание на его возмездность. Обусловлено это тем, что возмездность не рассматривается как существенная характеристика данного договора. Закон устанавливает общее положение о возмездности этого договора, но в то же время позволяет сторонам заключить данный договор и на безвозмездной основе.

Условие о предмете договора авторского заказа включает в себя как требования к создаваемому произведению, так и действия сторон, связанные с дальнейшей передачей произведения заказчику. Требования к создаваемому произведению должны быть установлены настолько полно, чтобы это позволяло индивидуализировать произведение и по возможности исключало споры о соответствии произведения ожиданиям заказчика. Недостаточная степень индивидуализации будущего произведения может привести к признанию в дальнейшем договора незаключенным. Детализацию требований к произведению можно дать в приложении к договору, которое может быть названо, например, техническим заданием.

Договор авторского заказа позволяет заинтересованному в приобретении прав на произведение лицу заранее определить

характеристики будущего произведения, содержит требования к будущему произведению, регламентирует взаимоотношения сторон по представлению произведения заказчику, по согласованию (одобрению), доработке произведения и, как правило, предусматривает передачу прав на произведение, а также передачу его материального носителя заказчику.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Перечислите договорные формы передачи исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, указанные в ГК РФ.
2. Проведите сравнительный анализ лицензионного договора и договора об отчуждении исключительного права; результаты анализа представьте в виде схемы или таблицы.
3. Дайте общую характеристику договора коммерческой концессии.
4. В чем заключается особенность договора авторского заказа?

Глава 8

ЗАЩИТА ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В УСЛОВИЯХ ЦИФРОВИЗАЦИИ

8.1. Проблемы правовой защиты интеллектуальных прав в сети Интернет

Активное освоение цифрового пространства участниками трансграничных отношений в сфере охраны и использования прав на объекты интеллектуальной собственности, популяризация сети Интернет и расширение областей правоотношений, реализуемых в Сети, сопровождаются возникновением новых проблем, касающихся охраны объектов интеллектуальной собственности. Эти проблемы усугубляются еще и действием территориального принципа охраны исключительных прав, а также серьезным влиянием суверенитета государств не только в его классической форме, но и в новой форме — как информационного суверенитета.

Стремительному развитию оборота результатов интеллектуальной деятельности в цифровом пространстве во многом способствовала ситуация, связанная с эпидемией коронавируса мирового масштаба [11, с. 7].

На сегодняшний день в информационной сфере сети Интернет имеют место многочисленные факты нарушения права на интеллектуальную собственность. В связи с этим принимаются меры по усиленной правовой охране интеллектуальных прав в сети Интернет.

К сожалению, значительная часть авторов результатов интеллектуальной деятельности (научных, литературных и художественных произведений, программ для ЭВМ, компиляций, баз данных, фонограмм, изобретений, радио- и телепередач и др.), а также иных правообладателей и правопреемников, пострадавших от правонарушений в сети Интернет, отказывается бороться, ошибочно полагая, что в отношении информационных объектов интеллектуальной собственности, размещенных и распространяемых в глобальной

Сети, не действует никакое законодательство и нет возможности доказать нарушение интеллектуальных прав.

Из средств индивидуализации, применяемых в Сети, защищаются прежде всего товарные знаки. Накал споров о незаконном использовании товарных знаков в виртуальной среде непрерывно растет. При этом нельзя не отметить рост и практических, и доктринальных проблем, связанных с использованием рассматриваемых объектов в виртуальном пространстве [12, с. 3].

Ситуация усугубляется тем, что национальные законодательства различных государств имеют отличные друг от друга режимы правовой охраны, т. е. судебные споры об интеллектуальных правах на товарные знаки, осложненные иностранным элементом, в разных странах разрешаются по-разному. Другой проблемой являются новые способы использования товарных знаков в сети Интернет, прежде всего в приложениях к мобильным устройствам и в социальных сетях [13, с. 78].

8.2. Формы защиты интеллектуальной собственности в сети Интернет

В современной правовой действительности сложились различные формы защиты интеллектуальных прав в сети Интернет. Так, например, произведение, зафиксированное в цифровой форме, является объектом авторского права. А это означает, что порядок его использования в сети Интернет аналогичен использованию любого произведения в реальном мире. Несмотря на это, нелегальное распространение фильмов, телепередач и иных видеороликов, а также музыкальных произведений, книг и программных продуктов в сети Интернет достигает гигантских масштабов, так как Сеть предоставляет достаточно возможностей для фактически бесконтрольного воспроизведения и распространения таких объектов [14, с. 9].

Обнаружив правонарушителя и обеспечив электронные доказательства, обладатель интеллектуальных прав может обратиться к нарушителю с требованием (согласно ст. 1301 ГК РФ) устранить обстоятельства, нарушающие его право, и (или) возместить причиненные убытки (выплатить компенсацию). *Претензионное письмо*, устанавливающее срок для добровольного устранения нарушений

интеллектуальных (авторских и др.) прав и (или) выплаты компенсации, можно направить по электронной почте.

Если правонарушитель в установленный срок не устранил нарушение интеллектуальных (авторских и иных) прав, правообладатель (автор) может обратиться с исковым заявлением в суд. В качестве требований заявитель может указать: признание права, пресечение каких-либо действий, взыскание убытков и компенсации. Требования к форме и содержанию искового заявления подробно урегулированы нормами АПК РФ и ГПК РФ.

Судебная защита интеллектуальных прав — это принятие закрепленных законом материально-правовых мер принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.

В случае необходимости для участия в судебном процессе для разъяснения или консультирования по представленным в качестве доказательств электронным документам, а также для оказания технической помощи в исследовании судебных доказательств (в том числе при работе со средствами информационной техники, используемыми для воспроизведения электронных документов) суд может привлечь специалиста в области правовой информатизации.

Консалтинг, т. е. участие специалиста в судебном процессе, во многом помогает обеспечить процесс исследования и осмысления электронных документов. Консультация специалиста, представленная в письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу, устные консультации и пояснения заносятся в протокол судебного заседания.

Определенное содействие может оказать соответствующая техническая экспертиза. Такая экспертиза — это способ познания содержания электронного документа, представленного в суд в качестве доказательства, в тех случаях, когда взаимосвязь свойств явления — источника доказательства, существующая между ним и другими доказательствами по делу, не может быть установлена простым осмотром.

Экспертиза (в том числе техническая) по делу:

— назначается судом при необходимости установления конкретных обстоятельств по делу, которые не могут быть получены иным способом;

— должна назначаться также при проверке электронного документа в том случае, если установление его достоверности с помощью иных доказательств по делу не представляется возможным.

При разрешении спора по существу суд принимает решение по делу, оценивая доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений; определяя, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие не установлены, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу; устанавливая права и обязанности лиц, участвующих в деле; решая, подлежит ли иск удовлетворению.

Кроме того, при вынесении решения суд решает вопросы сохранения действия мер по обеспечению иска или отмены обеспечения иска либо решает вопросы обеспечения исполнения решения; при необходимости устанавливает порядок и срок исполнения решения; определяет дальнейшую судьбу вещественных доказательств; распределяет судебные расходы; решает иные вопросы, возникшие в ходе судебного разбирательства [15, с. 510].

В резолютивной части решения суд может указать:

— общий размер подлежащих взысканию денежных сумм с раздельным определением основной задолженности, убытков, неустойки (штрафа, пеней) и процентов — при удовлетворении требования о взыскании денежных средств;

— лицо, обязанное совершить определенные действия, а также место и срок их совершения — при принятии решения, обязывающего ответчика совершить действия, не связанные с взысканием денежных средств или с передачей имущества;

— руководителя организации или иное лицо, на которых возлагается исполнение решения, а также срок его исполнения — при принятии решения, обязывающего организацию совершить определенные действия, не связанные с взысканием денежных средств или передачей имущества.

8.3. Ответственность за нарушение интеллектуальных прав в сети Интернет

За нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав на информационный объект (произведение), размещенный и распространяемый в сети Интернет, законодательством предусматриваются:

— *гражданско-правовая ответственность* (пресечение противоправных действий, прекращение деятельности юридического лица или индивидуального предпринимателя, возмещение вреда в натуре, возмещение причиненных убытков, компенсация, арест и уничтожение контрафактных материалов без компенсации, уничтожение оборудования за счет нарушителя — ст. 12, 1082, 1302, 1252 ГК РФ; компенсация морального вреда — ст. 151 ГК РФ);

— *административная ответственность* (административный штраф, конфискация орудия или предмета правонарушения — ст. 7.12 КоАП РФ);

— *уголовная ответственность* (штраф, арест, лишение свободы — ст. 146, 147 УК РФ).

Законодательные акты, регулирующие интеллектуальную собственность и не содержащие никаких указаний на регулирование объектов исключительных прав в сети Интернет (что несколько осложняет ситуацию, так как правовой статус сети Интернет не определен), распространяют свое действие и на информационные объекты интеллектуальных прав, размещенные и распространяемые в глобальной сети Интернет. В частности, Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака», раскрывая сущность преступлений против объектов интеллектуальной собственности, непосредственно указывает на возможность их размещения, распространения и использования в сети Интернет.

Решение суда, вступившее в законную силу, публикуется в сети Интернет и является обязательным для исполнения лицами, которым оно адресовано. Оно приводится в исполнение (иногда немедленно) в порядке, установленном законодательными актами,

регулирующими вопросы исполнительного производства. Вступившие в законную силу судебные акты обязательны для исполнения всеми органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными органами, организациями, должностными лицами и гражданами на всей территории Российской Федерации.

Прекратить (удалить, заблокировать) доступ к информационному объекту, признанному судом незаконным, — прямая обязанность провайдера, поскольку после получения судебного решения он будет осведомлен о незаконности названного информационного объекта.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Назовите основные причины, обуславливающие необходимость разработки правовых механизмов защиты интеллектуальных прав в интернет-пространстве.
2. Какие на сегодняшний день существуют формы защиты прав на объекты интеллектуальной собственности, размещенные в сети Интернет?
3. Дайте краткую характеристику видов ответственности, предусмотренных за нарушения интеллектуальных прав в сети Интернет.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ

1. *Нерсисянц В. С.* Философия права : учебник для вузов. М. : Норма, 2005.
2. *Кирсанов К. А., Бармина О. Н.* Актуальные направления судебной практики в сфере защиты интеллектуальной собственности // Гражд. право. 2021. № 1. С. 7–10.
3. *Новоселова Л. А.* Суд по интеллектуальным правам в системе органов государственной власти Российской Федерации : монография. СПб. : Проспект, 2015.
4. *Дозорцев В. А.* Понятие исключительного права // Интеллектуальные права : Понятие. Система. Задачи кодификации : сб. ст. М. : Статут, 2003. С. 114–116.
5. *Федотов С. С.* Вопросы соблюдения прав интеллектуальной собственности в России // Рос. внешнеэконом. вестн. 2014. № 5. С. 24–25.
6. *Пирогова В. В.* Интеллектуальная собственность в международном частном праве // КонсультантПлюс : [сайт]. URL: <https://www.consultant.ru/document/> (дата обращения: 10.04.2022).
7. *Моргунова Е. А.* Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации. М. : Юстицинформ, 2008.
8. *Коршунов Н. М.* Патентное право. М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2012.
9. *Еременко В. И.* Авторское право и смежные права в государствах БРИКС // Интеллектуальная собственность. Авт. право и смежные права. 2020. № 9. С. 5–24; № 10. С. 5–22.
10. *Рахматулина Р. Ш.* Соотношение средств индивидуализации в праве интеллектуальной собственности // Право и экономика. 2015. № 5.
11. *Кулаков Н. А.* Контрольно-надзорная деятельность как направление административно-правовой охраны интеллектуальной собственности Российской Федерации // Адм. и муницип. право. 2018. № 5. С. 17–23.
12. *Шахназаров Б. А.* Территориальный принцип охраны интеллектуальной собственности и действие государственного суверенитета в цифровом пространстве // Lex russica. 2018. № 12. С. 132–144.
13. *Лозина Ю. А.* Охрана и защита интеллектуальной собственности: инструменты баланса частных и публичных интересов // Рос. юстиция. 2020. № 9. С. 12–14.
14. *Демьянец М. В., Елин В. М., Жаркова А. К.* Предпринимательская деятельность в сети Интернет : монография. М. : Юркомпани, 2014.
15. *Рузакова О. А., Гринь Е. С.* Вопросы защиты интеллектуальной собственности в области технологий виртуальной и дополненной реальности (VR, AR) // Вестн. Перм. ун-та. Юридические науки. 2020. № 3. С. 502–523.

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМЫХ ИНФОРМАЦИОННЫХ РЕСУРСОВ

Нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации : принята 12 декабря 1993 г. всенародным голосованием (с изм., одобр. в ходе общерос. голосования 01.07.2020) // Российская газета. — 1993. — 25 дек.; 2020. — 4 июля.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая (ред. от 09.03.2021) // Собрание законодательства РФ. — 1994. — № 32. — Ст. 3301; 2021. — № 11. — Ст. 1698.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) // Собрание законодательства РФ. — 1994. — № 32. — Ст. 3301.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ. — 2001. — № 49. — Ст. 4552.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая (ред. от 11.06.2021) // Собрание законодательства РФ. — 2006. — № 52. — Ст. 5496.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 46. — Ст. 4532.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях. Часть первая (ред. от 30.04.2021) // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 1. — Ст. 1.

Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 года № 197-ФЗ (ред. от 28.06.2021; с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2021) // КонсультантПлюс : [сайт]. — URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения: 15.04.2022).

Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 года № 63-ФЗ (ред. от 01.07.2021; с изм. и доп., вступ. в силу с 22.08.2021) // КонсультантПлюс : [сайт]. — URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/ (дата обращения: 15.04.2022).

О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации : Указ Президента РФ от 18 июля 2008 года № 1108 // Собрание законодательства РФ. — 2008. — № 29. — Ст. 3482.

Материалы по вопросам защиты интеллектуальных прав

Аверина В. О. Защита прав авторов на результаты интеллектуальной собственности: некоторые вопросы теории и практики / В. О. Аверина // Вопросы права и проблемы становления гражданского общества в России : сб. науч. статей. — Хабаровск : Изд-во Дальневост. юрид. ин-та МВД России, 2009.

Беликова К. Л. Защита прав интеллектуальной собственности в ЕС: доктрина истощения прав и охрана конкурентной среды / К. Л. Беликова // Интеллектуальная собственность. — 2010. — № 10.

Беспалько В. Г. К вопросу о совершенствовании средств уголовно-правовой охраны интеллектуальной собственности / В. Г. Беспалько // Рос. следователь. — 2008. — № 2.

Богданова О. В. Нарушение интеллектуальных авторских прав и гражданско-правовые способы их защиты / О. В. Богданова // Законодательство. — 2009. — № 5.

Бондарев М. Ю. Возможности правовой защиты нарушенных интеллектуальных прав / М. Ю. Бондарев // Юрист. — 2008. — № 1.

Вайпан В. А. Новое регулирование охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности / В. А. Вайпан, А. П. Любимов // Право и экономика. — 2008. — № 1.

Виговский Е. Защита прав интеллектуальной собственности: проблемы и пути решения / Е. Виговский // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2010. — № 1.

Галяшина Е. И. Роль лингвистической экспертизы при защите интеллектуальной собственности / Е. И. Галяшина, М. В. Горбаневский // Юрист : электрон. журн. — 2005. — № 46. — URL: <https://www.lawmix.ru/comm/65> (дата обращения: 10.04.2022).

Гулягин А. Ю. Правосубъектность органов юстиции по правовой защите интеллектуальной собственности / А. Ю. Гулягин // Реклама и право. — 2009. — № 2.

Дорошков В. В. Проблемы судебной защиты интеллектуальных прав в условиях вступления в силу части четвертой ГК РФ / В. В. Дорошков // Право интеллектуальной собственности. — 2008. — № 1.

Женетль С. Проблемы защиты нарушенных прав интеллектуальной собственности в сети Интернет / С. Женетль, Н. Муратова // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2008. — № 11.

Изотов Н. Н. О соотношении защиты и охраны интеллектуальной собственности / Н. Н. Изотов // Юридический мир. — 2006. — № 10.

Интеллектуальная собственность : Правовое регулирование. Практика. Документы / под ред. Ю. Л. Фадеева // КонсультантПлюс : [сайт]. — URL: <https://www.consultant.ru/document/> (дата обращения: 10.04.2022).

Казанцев О. В. Анализ международной практики защиты прав интеллектуальной собственности в условиях глобализации информационного пространства. Правовые вопросы связи / О. В. Казанцев // Юрист. — 2009. — № 2.

Сорокин А. М. Перспективы использования системы управления рисками в целях совершенствования таможенной защиты прав на объекты интеллектуальной собственности / А. М. Сорокин // Вестник Российской таможенной академии. — 2015. — № 3.

Материалы судебной практики

Постановление Пленума Верховного суда РФ от 23.04.2019 года № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации. Перспективы и риски арбитражного спора : Споры о защите интеллектуальных прав : Перечень всех ситуаций» // КонсультантПлюс : [сайт]. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470 (дата обращения: 25.04.2022).

Постановление Конституционного суда РФ от 24.07.2020 года № 40-П «По делу о проверке конституционности подпункта 2 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с запросом Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда» // КонсультантПлюс : [сайт]. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_358359 (дата обращения: 25.04.2022).

Постановление Конституционного суда РФ от 13 декабря 2016 года № 28-П «По делу о проверке конституционности подпункта 1 статьи 1301, подпункта 1 статьи 1311 и подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с запросами Арбитражного суда Алтайского края» // КонсультантПлюс : [сайт]. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_208711 (дата обращения: 25.04.2022).

Учебное издание

Черкасова Оксана Владиславовна

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Учебное пособие

2-е издание, исправленное и дополненное

Зав. редакцией
Редактор
Корректор
Оригинал-макет

М. А. Овечкина
В. И. Первухина
В. И. Первухина
Л. А. Хухаревой

Подписано в печать 25.07.2023 г. Формат 60 × 84¹/₁₆.
Бумага офсетная. Цифровая печать. Усл. печ. л. 6,05.
Уч.-изд. л. 5,8. Тираж 30 экз. Заказ 109.

Издательство Уральского университета
Редакционно-издательский отдел ИПЦ УрФУ
620083, Екатеринбург, ул. Тургенева, 4
Тел.: +7 (343) 389-94-79, 350-43-28
E-mail: rio.marina.ovechkina@mail.ru

Отпечатано в Издательско-полиграфическом центре УрФУ
620083, Екатеринбург, ул. Тургенева, 4
Тел.: +7 (343) 358-93-06, 350-58-20, 350-90-13
Факс: +7 (343) 358-93-06
<http://print.urfu.ru>

