

Преподаватель Грядунов И.М.

## **1. Принципы и формы авторского права**

Под ф. права понимают основные направления, по которым происходит регулирование той или иной сферы общественных отношений (отношение между людьми).

Выделяются 2 основные функции:

- регулятивные (устанавливаются правила поведения (правовые нормы) для тех или иных общественных отношений)
  
- охранительная (установленные правила поведения защищаются государством от нарушений с помощью различных санкций (наказаний))

В авторском праве выделяются 5 основных функций:

1. Авторское право стимулирует деятельность по созданию произведений науки, литературы, искусства.
  
2. Авторское право закрепляет признание авторства и охрану произведений науки, литературы, искусства.
  
3. Авторское право устанавливает режим использования произведения.

4. Авторское право наделяет авторов имущественными и личными неимущественными правами.

5. Авторское право создает условия для широкого использования произведения в интересах общества.

Принципы авторского права – это основные идеи и начала, которые обладают универсальностью и общезначимостью

Установлены ст. 1 ГК.

+

1. Принцип свободы творчества, который закреплен в статье 44 Конституции РФ, конкретизируется тем, что в РФ запрещена цензура произведений науки, литературы, искусства. Авторское право охраняет все произведения, независимо от их назначения, достоинств и способа выражения.

2. Принцип сочетания интересов автора с интересами общества. Здесь за авторами признаётся монопольное право на использование созданного ими произведения. Сегодня ничем не ограниченная монополия автора необходима и возможна лишь в отношении неопубликованных произведений. Если произведение с согласия автора стало доступно для всеобщего сведения, его права на произведение не могут носить обширный характер, так как в конституционном порядке закреплено право членом общества на участие в культурной жизни и пользования достижениями культуры. (п. 2 ст.44 К)

3. Принцип неотчуждаемости личных, неимущественных прав авторов. По российскому а.п. личные неимущественные права авторов не могут перейти к другим лицам, даже если сам автор выразил на это свое согласие. Подобные соглашения не имеют юридической силы и являются недействительными. Право на авторство, авторское имя не переходят по наследству и в случаях т.н. свободного использования произведений обязательно указание имени автора.

4. Принцип свободы авторского договора. Этот принцип базируется на общем принципе свободы договора. Т.е. понуждение к заключению договора не допускается. Стороны могут заключить как предусмотренный, так и не предусмотренный законодательством договор. Стороны могут заключить договор, в котором могут содержаться элементы различных договоров. Условия договоров определяются по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом. Содержится в статье 421 гк.

Во всех определениях подчеркивается, что произведение – это нематериальная плата. Оно выступает в виде комплекса идей и образов. В связи с этим различают само произведение, имеющее нематериальную сущность и форму его воплощения, т.е. вещественную форму, которая является материальным носителем произведения (рукопись, рисунок, нотная запись и т.д.)

При этом связь произведения со своим мат. носителем м.б. неразрывной. Как картина и скульптура, как результат труда художника настолько тесно связано с формой, в которую они обличены, что составляют с ней одно неделимое целое.

Несмотря на это единство, картина и скульптура выступают одновременно как объекты авторского права и как объекты права собственности. (По сути, эти объекты становятся вещью)

Материальные носители произведений могут быть уникальны, но авторское право охраняет произведения как систему идей, мыслей и образов в связи с возможностью его воспроизведения. Поэтому авторское право на произведения сохраняется даже в случае гибели того материального носителя, в котором оно было воплощено.

Практическое значение это имеет лишь тогда, когда сохранилась копия или репродукция утраченного произведения искусства, когда литературное или музыкальное произведение м.б. кем-то воспроизведено по памяти.

Не всякое произведение как результат мыслительной деятельности человека охраняется нормами авторского права.

Объектами авторского права признаются лишь такие произведения, которые обладают предусмотренными законом признаками. Такими признаками являются творческий характер произведения и объективная форма его выражения. В самом законе признак творчества не раскрывается, в связи с чем сущ-ет множество определений.

Чаще всего творчество определяется как деятельность человека, порождающая нечто качественно новое, отличающееся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью.

Показательным творческого характера произведения, по мнению большинства ученых, является его новизна. По юридической трактовке новизна рассматривается как синоним оригинальности произведения. Она может выражаться в новом содержании, новой форме произведения, новой идее, новой научной концепции и т.д.

Произведения как результат творческой деятельности автора становится объектом авторского права лишь при условии, если оно выражено в какой-либо объективной форме. До тех пор, пока мысли и образы автора не проявились вовне, а существуют лишь в форме творческого замысла, они не могут быть восприняты другими людьми. Следовательно, не существует практической надобности в их правовой охране.

Чтобы творческий результат приобрел общественную значимость и характер объекта авторского права, он д.б. воплощен в какой-либо объективной форме: письменной (рукопись, ноты), устной, публичное произнесение речи, публичное исполнение музыки, звуко- и видеозаписи (механической, магнитной, оптической и т.д.), изображения (рисунок, чертеж, кадр). Иными словами, произведение должно существовать в форме,

которая отделена от личности автора и приобрела самостоятельное значение.

Объективная форма выражения произведения тесным образом связана с возможностью его воспроизведения. Относительно характера этой связи в юридической литературе существует 2 позиции. По мнению одних, объективная форма и воспроизводимость произведения составляют единый признак охраноспособного произведения. Т.е. само наличие у произведения объективной формы свидетельствует о возможности его воспроизведения. Так, музыку можно воспроизвести с того момента, как только она прозвучала. Автору необязательно прибегать к записи. Другие полагают, что воспроизводимость является самостоятельным признаком произведения. Закон охраняет только такие произведения, объективная форма которых обеспечивает возможность их воспроизведения без участия автора.

Законодатель однозначно признал, что авторским правом охраняются любые выраженные вовне произведения, в том числе и те, объективная форма которых не связана с материальным носителем. Защита подобных нигде не зафиксированных произведений, например лекций, докладов, сообщений, особенно защита их от искажения считается чрезвычайно сложной, но в принципе, она может быть обеспечена.

Ст. 1259 регулирует различные аспекты объектов авторского права. Способы их выражения, форму, основание возникновения прав на них, а также указывает, какие результаты интеллектуального труда признаются, а какие не могут признаваться объектами авторского права. То есть статья устанавливает круг объектов авторского права.

В п.1 ст. 1259 объекты авторского права подразделяются в зависимости от способа их выражения: первыми указаны литературные произведения, имея ввиду все возможные жанры таких произведений в прозе и в стихах (роман, повесть, драма, поэма, баллада, эпиграмма).

Следом идут драматические и музыкально-драматические произведения. Эти произведения с одной стороны близки к литературным произведениям, особенно

драматические, но с другой стороны предназначены для театральной постановки, поэтому их называют вместе с хореографическими произведениями и пантомимами театральными произведениями.

После музыкально-драматических и хореографических произведений следуют произведения музыкальные с текстом или без текста. Они воспринимаются непосредственно, в результате живого исполнения или путем прослушивания аудиозаписи или просмотра концерта, музыкального фильма и т.д., которые называются аудиовизуальными произведениями.

Далее следует произведение изобразительного искусства, архитектуры и другие произведения художественно-пространственных решений. Сюда относятся произведения дизайна, декоративно-прикладного, сценографического, садово-паркового искусства.

Фотографические произведения и произведения, полученные способом, аналогичными фотографии, представляют собой особую группу в том смысле, что не все оригинальные фотографии признаются произведениями. В то же время отграничить фотоснимок от фотографического произведения чрезвычайно сложно, поэтому во многих странах фотографии считаются объектом смежных прав.

Последними указаны произведения, выраженные не в литературной форме, а в форме карт, планов, эскизов, к их числу относятся географические карты. Перечень произведений, изложенный в п. 1, не носит исчерпывающего характера.

В п.1 указаны и программы для ЭВМ, поскольку они являются объектами со своей специфической формой выражения.

В п.2 ст. 1259 дается перечень произведений, которые не являются оригинальными.

Творческий характер может носить подбор или расположение произведений или других материалов, при этом производные и составные произведения могут быть отнесены к

различным видам объектов авторских прав.

В п.3 указываются те формы, в которых могут существовать произведения. Форма произведения имеет 2 аспекта:

Во-первых, как основа правовой охраны произведения, то есть те характеристики произведения, которые отражают творчество автора, язык, способ изложения, форму подачи произведения

Во-вторых, форма представляет собой способ объективизации произведения, то есть благодаря чему произведение становится доступным другим лицам. По сути, речь идет о способах фиксации. При этом надо отметить, что любая форма, в которой может быть выражено произведение и которая делает его доступным публике, предполагает возможность воспроизведения. В противном случае оно не является формой произведения.

Кодекс содержит традиционные формы, в которых может быть выражено произведение: письменная, рукопись, запись, компьютерная распечатка и т.д.

- устная (публичное произнесение, публичное исполнение)

- звуко- и видеозапись

- изображение (рисунок, эскиз, план, чертеж, кадр)

- объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение, а также другие формы)

Одно и то же произведение может вначале находиться в одной форме, а затем в другой.

Одно и то же произведение может быть воплощено в разных формах. (ноты/звук)

Для устной формы характерно то, что она всегда должна быть сопряжена с обнародованием произведения.

Закрепление произведения в какой-либо форме за исключением устной связана с появлением материального носителя.

Перечень форм в соответствии с п.3 не является закрытым.

80-90 гг – защита программ для эвм.

Многоплановость аспектов творческой деятельности создает условия для использования не только произведения в целом, но и его отдельных частей, а также отдельных образов, персонажей, созданных автором как самостоятельных результатов интеллектуальной деятельности.

Возможность признания самостоятельным результатом творческого труда влечет возможность отдельного использования частей произведения, его названия и персонажей, а значит и необходимость признания их в качестве объектов авторского права наряду с произведением в целом.

В соответствии с п.2 ст. 1259 объектом охраны могут выступать часть произведения, его



название или персонаж.

Наибольший интерес представляет персонаж, образ, созданный автором. В основе этого образа может лежать реальный человек или историческая личность. С точки зрения правовой охраны важно установить те черты, свойства, манеры персонажа, которые являются результатом творческой деятельности автора. Именно из них складывается персонаж как объект авторского права.

В соответствии с п.5 и 6 ст. 1259 устанавливаются явления объективной действительности, которые не могут быть объектами авторского права. Они разбиты на 2 группы:

1. (п.5) результаты творческой деятельности, которые не охраняются авторским правом, но им может быть предоставлена охрана (но не всем) с помощью других институтов интеллектуальной собственности.

2. (п. 6) Сведения, документы, символы, знаки могут быть результатом творческого труда автора и с т.зр. своей сущности не отличаются от других объектов авторского права (произведения литературы, науки, искусства). Однако публичные интересы применительно к данным объектам несовместимы с возможностью предоставления им какой-либо правовой охраны. Использование официальных документов и другой официальной символики (флаги, ордена, денежные знаки и т.д.) происходят в публичном порядке при отсутствии авторских прав. Произведения фольклора не имеют конкретных авторов и в силу этого не могут быть объектом авторских прав.

Сообщения не относятся к произведениям и сводятся исключительно к доведению конкретного факта. С этой точки зрения сообщения не могут рассматриваться как результат творчества со всеми вытекающими последствиями. В то же время оформление таких сообщений, анонсы, комментарии и т.д. могут стать объектами авторских прав.

**Авторские договоры.**

1ч ГК – общие положения о договорах ( + понятие сделки)

2ч –

3ч –

4ч – регламентирует право интеллектуальной собственности

Сделка: -> юридический факт

Бывает двусторонняя (воля 2х и более лиц) и односторонняя (односторонняя)

Договор: -> юридический факт

Все двусторонние сделки - договоры

Обязательства: права и обязанности по договору

Существенные условия договора – те условия, без согласования по которым договор считается незаключенным. Для все договоров с.у. является предмет. Если предмет не обговорен, договор считается недействительным.

Договор должен соответствовать закону

Договор должен быть заключен надлежащим лицом

Должна быть соблюдена форма

Воля, выраженная в сделке должна соответствовать истинному волеизъявлению.

Договор должен быть заключен в устной (физ. лицо) или письменной форме

В учредительных документах называется лицо, имеющее право заключать договоры (в юр. лице).

Если эти пункты не соблюдаются, то договор становится недействительным.

**Общие положения.**

Использование произведений автора другими лицами (пользователями) осуществляется на основании авторского договора, кроме случаев, специально указанных в законе.

Договорная форма использования произведений обеспечивает реализацию и охрану как личных, так и имущественных прав авторов. Отвечает она и интересам пользователей, поскольку они приобретают определенные права по использованию произведений, которых не имеют другие лица. В конечном счете, в договорном использовании произведений заинтересовано и общество в целом, поскольку такой порядок стимулирует творческую активность его членов и способствует умножению духовного развития общества.

Действующее авторское законодательство не содержит определения авторского договора, однако анализ норм позволяет вывести его понятие.

По авторскому договору автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях определенных договоров.

Авторский договор носит гражданско-правовой характер и является самостоятельным договором.

Отнесение авторского договора к гражданско-правовому означает, что авторско-договорные отношения распространяются как нормы, содержащиеся в общих положениях гражданского права (форма, условия договора, действительность сделок), так и правила, закрепленные в обязательственном праве (ответственность за нарушение обязательств, способы ,,,,,, соблюдения обязательств).

1. Вещное право – принадлежность имущества

### 2. Обязательственные права – переход имущества

По общему правилу авторский договор носит консенсуальный, взаимный и возмездный характер.

Если у одной стороны только права, а у другой только обязанности, то он односторонний.

В реальном договоре права и обязанности переходят с момента передачи вещи, в консенсуальном – с момента достижения соглашения.

### 2. Права авторов и патентообладателей

Основанные на патенте (свидетельстве на полезную модель) права подразделяются на имущественные и на личные неимущественные, связанные с имущественными.

Личным неимущественным правом является право авторства, которое может принадлежать только тем физическим лицам, которые принимали творческое участие в создании изобретения, полезной модели или промышленного образца.

В случае неправильного указания в патенте автора патент может быть признан недействительным (ст. 29 Патентного закона). Присвоение авторства, принуждение к соавторству, незаконное разглашение сведений об объектах промышленной собственности влечет за собой уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

К неимущественным правам относится право на получение патента. Оно может принадлежать либо автору, либо его работодателю в соответствии с заключенным

между ними договором.

К имущественным правам, основанным на патенте (свидетельстве), относится исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца. Сущность этого права заключается в том, что только патентообладатель имеет право использовать изобретение (полезную модель и промышленный образец) по своему усмотрению. Другие лица таким правом не обладают. Они могут использовать эти объекты только с согласия патентообладателя, получив от него соответствующее разрешение (лицензию) и заключив лицензионный договор. Если эти лица будут использовать изобретение или иной объект без согласия патентообладателя, последний имеет право требовать запретить использование этими лицами запатентованных объектов. Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащее 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 способом, охраняемым патентом на изобретение (п. 1 и п. 3 ст. 10 Патентного закона). При нарушении, основанном на патенте исключительного права использования запатентованного изобретения (полезной модели, промышленного образца), физическое или юридическое лицо, виновное в нарушении патента, обязано возместить патентообладателю причиненные убытки (ст. 14 Патентного закона). При нарушении патентных прав убытки заключаются, прежде всего, в неполученных доходах (имущественной выгоде).

Исключительное право на использование изобретения, полезной модели,, промышленного образца не носит абсолютного характера. Не признается нарушением этого права, а, следовательно, является допустимым для других лиц, без истребования разрешения у патентообладателя:

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами, в конструкции или при эксплуатации транспортных средств (морских, речных, воздушных, наземных и космических) других стран при условии, что указанные средства временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и используются для нужд транспортного средства. Такое действие не признается нарушением исключительного права патентообладателя, если транспортные средства принадлежат физическим или юридическим лицам стран, представляющим такие же права владельцам транспортных средств Российской Федерации;

- проведение научного исследования или эксперимента над средством, содержащим изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентами;

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, крупных авариях) с последующей выплатой патентообладателю соразмерной компенсации;

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами, в личных целях без получения дохода;

- разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача;

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами, если эти средства введены в промышленный оборот законным путем (ст. 11 Патентного закона).

Все перечисленные случаи, когда принадлежащее патентообладателю исключительное право использования изобретения (полезной модели, промышленного образца) не признается нарушением, не нуждаются в особых разъяснениях, за исключением последнего случая, где речь идет о введении в хозяйственный оборот запатентованных средств законным путем. Законным путем введения в оборот запатентованных средств является изготовление, применение, продажа или предложение к продаже самим патентообладателем или с его разрешения (на основе лицензии) другим лицом. После того как запатентованный объект введен в хозяйственный оборот, основанные на патенте права считаются исчерпанными и вопрос об их нарушении другими лицами возникать не может.

Не распространяется исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца и на случаи преждепользования этими объектами другими лицами, которым в соответствии с законом (ст.

12 Патентного закона) принадлежит так называемое право преждепользования. Сущность этого права заключается в том, что любое физическое и юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления (приготовило все необходимое для производства), сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема. Получение разрешения (лицензии) от патентообладателя в этих случаях не требуется. Право преждепользования может быть передано другому лицу, но только совместно с производством, на котором использовалось тождественное решение или были сделаны необходимые к этому приготовления.

К имущественным правам относится возникающее у автора (авторов) право на вознаграждение. Это право появляется в случае создания служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца, когда патент выдан работодателю. При этом автор имеет право на получение вознаграждения как в случаях, когда патент получен работодателем, так и в случаях, когда работодатель передал право на получение патента другому лицу, сохраняет соответствующий объект в тайне или не получил патент по причинам, зависящим от работодателя (п. 2 ст. 8 Патентного закона). Размер вознаграждения определяется на основе соглашения между ними.

Право на вознаграждение возникает у авторов и в случае использования изобретения или промышленного образца, на которые в свое время были выданы авторские свидетельства СССР на изобретения и свидетельства СССР на промышленный образец. Эти изобретения и промышленные образцы могут быть использованы юридическими и физическими лицами, занимающимися предпринимательской деятельностью, без разрешения лиц, получивших соответствующее свидетельство, но в любом случае юридическое и физическое лицо, начавшее использование указанного изобретения или промышленного образца до истечения 20-летнего срока с даты подачи заявки на изобретение или 15-летнего срока с даты подачи заявки на промышленный образец, обязано сообщить об этом автору (авторам) изобретения или промышленного образца в 3-месячный срок с начала его использования и заключить с автором (авторами) соглашение о вознаграждении за использование изобретения или промышленного образца. Размер вознаграждения определяется соглашением сторон\*.

\* См.: Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации, 1993..№ 29. Ст. 2681.



### Лицензионные договоры

Лицензионный договор – это соглашение, по которому одна сторона патентообладатель (лицензиар) передает право на использование изобретения (полезной модели, промышленного образца) другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором об исключительной или неисключительной лицензии (ст. 13 Патентного закона).

Лицензионный договор взаимный, консенсуальный и возмездный; подлежит регистрации в Патентном ведомстве.

Различие между исключительной и неисключительной лицензией заключается в объеме передаваемых прав. При исключительной лицензии лицензиату передается исключительное право на использование объекта в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на использование объекта в части, не передаваемой лицензиату, в то время как при неисключительной лицензии лицензиар, передавая право на использование объекта, сохраняет за собой все права, вытекающие из патента, в том числе на предоставление лицензий третьим лицам.

Наряду с этими лицензиями законодательством предусмотрена и открытая лицензия. Установлено, что патентообладатель может подать в Патентное ведомство для опубликования заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности. В этом случае пошлина за поддержание патента в силе снижается на 50%, начиная с года, следующего за годом публикации такого заявления (п. 3 ст. 13 Патентного закона).

В тех случаях, когда объект промышленной собственности не используется совсем или недостаточно и лицо, желающее и готовое его использовать, не смогло заключить с патентообладателем лицензионный договор, оно может обратиться с иском в Высшую патентную палату о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии с указанием пределов использования изобретения, размера, срока и порядка платежей.

Платежи по лицензионному договору могут быть единовременными (паушальными) или периодическими, в виде процентных отчислений, например от прибыли (роялти).

### **3. Способы защиты нарушенных прав**

Особенностью является применение административного порядка по определенным категориям споров:

- подача и рассмотрение заявок в Роспатенте;
  
- государственная регистрация и выдача соответствующих правоустанавливающих документов;
  
- оспаривание предоставления объектам правовой охраны или ее прекращение.

Решения, принятые Роспатентом по указанным вопросам могут быть обжалованы в Палату по патентным спорам. Основным документ, регламентирующий порядок рассмотрения споров - Правила подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утв. Приказом Роспатента от 22.04.2003 N 56

В Палату по патентным спорам могут быть поданы, в частности, возражения и заявления:

- на решение о выдаче/об отказе в выдаче патента;
  
- о признании заявки отозванной;

- против выдачи патента;
- против действия на территории Российской Федерации ранее выданного авторского свидетельства или патента СССР, евразийского патента на изобретение, выданного в соответствии с Евразийской патентной конвенцией от 9 сентября 1994 года.

Решения Патентной палаты могут быть обжалованы в Суд по интеллектуальным правам.

Ряд споров могут быть рассмотрены только в суде:

- об авторстве;
- об установлении патентообладателя;
- о нарушении исключительного права;
- о заключении и об исполнении договоров о передаче исключительного права (уступке патента) и лицензионных договоров;
- о праве преждепользования, послепользования;
- о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения, компенсаций.

Независимо от защиты имущественных прав может осуществляться и защита личных прав автора, в том числе путем заявления требования о компенсации морального вреда.

Уголовная ответственность установлена за нарушение изобретательских и патентных прав статьей 147 Уголовного кодекса РФ, в том числе, за 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. Необходимым условием является причинение крупного ущерба. Если это не так, за совершение тех же самых деяний для защиты патентных прав можно использовать такой способ, как привлечение к административно-правовой ответственности.

#### **4. Лицензия и связанные с ней понятия**

Согласно Парижской Конвенции об охране промышленной собственности (принята в 1883 г., последняя редакция — 1979 г.), объектами охраняемой промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, а также товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и наименования мест происхождения.

Кроме того, Конвенция относит к объектам охраны промышленной собственности пресечение недобросовестной конкуренции.

В Российской Федерации имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, регулируются Патентным законом Российской Федерации (1992 г.). Основные правовые институты и нормы, установленные этим Законом, представлены на схеме 8.4.

Государственным патентным ведомством является Агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент), которое осуществляет единую политику в области охраны объектов промышленной собственности, принимает к рассмотрению заявки на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, проводит по ним экспертизу, государственную регистрацию, выдает патенты, публикует официальные сведения, издает патентные правила и разъяснения.

### Схема 8.4. Основные институты и нормы патентного права

В скобках — статьи Патентного закона

Право на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняет закон и подтверждает патент на изобретение, свидетельство на полезную модель или патент на промышленный образец. Патент (свидетельство) удостоверяет приоритет, авторство и исключительное право на использование. Патент на изобретение действует в течение 20, свидетельство на полезную модель — в течение 5 лет (продлевается Роспатентом по ходатайству патентообладателя на срок до 3-х лет), патент на промышленный образец — в течение 10 лет (продлевается на срок до 5 лет).

Патентоспособность изобретения. Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно:

.является новым, то есть не известно из уровня техники (в частности, придает средствам производства и (или) продукции новые свойства);

.имеет изобретательский уровень, то есть для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники (включающего все поданные заявки, а также запатентованные в РФ изобретения и полезные модели);

. промышленно применимо, то есть может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Раскрытие информации об изобретении, в результате чего сведения о сущности изобретения стали общедоступными, не является препятствием для признания его патентоспособности, если заявка на изобретение подана не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации.

Объектами изобретения могут являться: устройство, способ, вещество, штамм

микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

В соответствии с Патентным законом не признаются патентоспособными изобретениями: научные теории и математические методы; методы организации и управления хозяйством; условные обозначения, расписания, правила; методы выполнения умственных операций; алгоритмы и программы для вычислительных машин; проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий; решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; топологии интегральных микросхем; сорта растений и породы животных; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Патентоспособность полезной модели. К полезным моделям относится конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей, то есть полезная модель — это модель (конструкция) той или иной продукции, как простой, так и сложной, состоящей из частей (подсистем, агрегатов). Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она:

.является новой, то есть если совокупность ее существенных признаков (совокупность свойств продукции, ее качество) не известна из уровня техники (включает ставшие общедоступными опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения и об их применении в РФ, а также все поданные заявки и запатентованные в РФ изобретения и полезные модели);

.промышленно применима.

Как и в отношении изобретений, раскрытие информации о полезной модели при тех же условиях не является препятствием для признания ее патентоспособности.

В качестве полезных моделей не охраняются: способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культур клеток растений и животных, а также их применение по новому назначению; указанные выше объекты, не охраняемые как изобретения.

Патентоспособность промышленного образца. К промышленному образцу относится художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он:



.является новым, то есть если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и (или) эргономические особенности изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. -При этом учитываются все поданные заявки и запатентованные в РФ промышленные образцы;

.является оригинальным, то есть если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия;

.промышленно применим, то есть он может быть многократно воспроизведен путем изготовления изделия.

Как и относительно изобретения и при тех же условиях, раскрытие информации о промышленном образце не является препятствием для признания его патентоспособным.

Не признаются патентоспособными промышленными образцами решения (проекты, разработки):

.обусловленные исключительно технической функцией изделия;

.объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;

.печатной продукции как таковой;

.объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;

.изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Авторство. Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы.

Если авторов несколько, то порядок пользования правами, принадлежащими авторам, определяется соглашением между ними.

Лица, оказавшие автору (авторам) только техническую, организационную или материальную помощь в создании объекта промышленной собственности либо способствовавшие оформлению прав на него и его использованию, но не внесшие личного творческого вклада, авторами не признаются.

Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Патентообладатель, его права и обязанности. Патент выдается:

.автору (авторам);

.физическим и (или) юридическим лицам, указанным автором (его правопреемником) в заявке на выдачу патента или в заявлении Роспатенту до регистрации патента;

.работодателю в случаях, когда объект промышленной собственности создан автором (авторами) в связи с выполнением им своих служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания, если договором между ними не предусмотрено иное.

Если патентообладателем является работодатель, автор имеет право на вознаграждение, соразмерное выгоде, которая получена или могла быть получена работодателем при надлежащем использовании им запатентованного объекта промышленной собственности. Размер вознаграждения определяется на основе соглашения между автором и работодателем.

Если работодатель в течение четырех месяцев с даты уведомления его автором о созданном изобретении, полезной модели или промышленном образце не подаст заявку в Патентное ведомство, не переуступит право на подачу заявки другому лицу и не сообщит автору о сохранении соответствующего объекта в тайне, то автор имеет право подать заявку и получить патент на свое имя. В этом случае работодатель имеет право на использование соответствующего объекта промышленной собственности в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой на договорной основе.

В случае недостижения соглашения между сторонами о размере и порядке выплаты вознаграждения или компенсации спор рассматривается в судебном порядке. За несвоевременную выплату вознаграждения или компенсации, определенных договором, работодатель, виновный в этом, несет ответственность в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Однако патентное законодательство не содержит указаний по определению размера вознаграждения или компенсации либо указаний об использовании методик такого определения, либо указаний на «стандартные» решения.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца по своему усмотрению, если такое использование не нарушает прав других патентообладателей, включая право запретить использование указанных объектов другим лицам, кроме случаев, когда такое использование в соответствии с Патентным законом не является нарушением права патентообладателя.

Если патент принадлежит нескольким лицам, то взаимоотношения по использованию запатентованного объекта определяются соглашением между ними. При отсутствии такого соглашения каждый патентообладатель может использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

Изделие признается изготовленным с использованием запатентованного изобретения, полезной модели, а способ, охраняемый патентом на изобретение, — примененным, если в нем использован каждый признак изобретения, полезной модели, включенный в независимый пункт формулы, или эквивалентный ему признак.

Изделие признается изготовленным с использованием запатентованного промышленного образца, если оно содержит все его существенные признаки.

При неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение четырех лет, а полезной модели — в течение трех лет с даты выдачи патента любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора может обратиться в Высшую патентную палату РФ с ходатайством о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии. Если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование объекта промышленной собственности обусловлено уважительными причинами. Высшая патентная палата предоставляет указанную лицензию с определением пределов использования. размера, сроков (неисключительная лицензия), а также порядка платежей. Размеры лицензионных платежей должны быть установлены не ниже рыночной цены лицензии.

Согласно Конвенции об охране промышленной собственности, принудительная лицензия может передаваться даже в форме сублицензии, но лишь с частью промышленного или торгового предприятия, использующего эту лицензию.

Конвенция устанавливает, что для предотвращения злоупотреблений, которые могут возникнуть в результате осуществления исключительного права патентообладателя (например — неиспользование изобретения), национальное законодательство, помимо выдачи принудительной лицензии, может предусматривать лишение прав на патент. При этом аннулирование патента допускается по истечении двух лет с момента выдачи принудительной лицензии.

В практике производственной деятельности нередко могут иметь место условия, не позволяющие использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец без вторжения в права других патентообладателей. Так, при постановке на производство новой полезной модели (нового изделия), как правило, требуется внесение тех или иных изменений в технологическую систему. Если же полезная модель представляет собой сложную систему, ее постановка на производство может сопровождаться коренной реконструкцией производства, связанной с использованием ряда изобретений. Патентный закон предусматривает, что если патентообладатель не может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, не нарушая при этом прав другого патентообладателя, он вправе требовать от последнего заключения лицензионного договора.

Патентообладатель может уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. Договор об уступке патента подлежит регистрации в Патентном ведомстве. Договор без регистрации считается недействительным. Патент и право на него переходят также по наследству.

### **5. Государственное и национальное регулирование лицензионных операций**

Государственное регулирование лицензионной торговли в капиталистических странах имеет цели: 1) создать оптимальные условия для прибыльного использования за рубежом находящихся во владении национальных фирм объектов промышленной собственности; 2) обеспечить доступ в страну передовой зарубежной технологии и одновременно защитить национальных предпринимателей от зарубежных монополий.

Важнейшими звеньями государственного механизма регулирования лицензионной торговли в странах с рыночной экономикой являются: национальное правовое законодательство, финансирование и государственное регулирование патентно-лицензионного обмена.

В сфере международных отношений регулятором выступает международное право, основанное на заключенных и принятых мировым сообществом международных конвенциях, договорах и соглашениях.

Национальное регулирование охватывает касающиеся сделок по передаче технологии законы, постановления, правила, административные решения, которые государства в рамках своего суверенитета имеют право принимать, дополнять и изменять.