

**Т. Г. Калачук
Н. М. Затолокينا
И. В. Трунова**

ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЗАЩИТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ И ИННОВАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Учебное пособие



**Белгород
2017**

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Белгородский государственный технологический университет
им. В. Г. Шухова

Т. Г. Калачук, Н. М. Затолокина, И. В. Трунова

**ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЗАЩИТЫ
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ
И ИННОВАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

*Утверждено ученым советом университета в качестве учебного пособия
для студентов всех форм обучения направления
21.04.02 Землеустройство и кадастры*

Белгород
2017

УДК 347.779(07)
ББК 67.404.3я7
К17

Рецензенты: канд. геогр. наук, доц. В. Н. Шевченко
доц. Е. П. Даниленко

К17 **Правовое** обеспечение защиты интеллектуальной собственности и инновационной деятельности: учебное пособие / Т. Г. Калачук, Н. М. Затолокина, И. В. Трунова. – Белгород: Изд-во БГТУ, 2017. – 112 с.

В учебном пособии рассматриваются вопросы правового регулирования инновационной деятельности, общее понятие об объектах интеллектуальной собственности. Отдельной главой рассматриваются способы защиты и ответственность за нарушение прав авторов, а также формы реализации объектов интеллектуальной собственности.

Учебное пособие подготовлено в соответствии с требованиями Федерального государственного стандарта высшего образования, образовательной программой дисциплины «Правовое обеспечение защиты интеллектуальной собственности и инновационной деятельности» и предназначено для студентов направления 21.04.02 Землеустройство и кадастры.

Данное издание публикуется в авторской редакции.

УДК 347.779(07)
ББК 67.404.3я7

© Белгородский государственный
технологический университет
(БГТУ) им. В. Г. Шухова, 2017

Учебное издание

Калачук Татьяна Григорьевна
Затолокина Наталья Михайловна
Трунова Ирина Владимировна

**ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЗАЩИТЫ
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ
И ИННОВАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Учебное пособие

Подписано в печать 11.09.17. Формат 60×84/16 Усл. печ. л. 7,0 Уч.-изд. л. 5,5

Тираж 50 экз. Заказ Цена

Отпечатано в Белгородском государственном технологическом университете
им. В. Г. Шухова

308012, г. Белгород, ул. Костюкова, 46

Введение

Инновационная деятельность является уникальным в правовом отношении видом деятельности. В числе главных задач инновационной деятельности можно выделить следующие: получение дополнительной прибыли, преимуществ, повышение эффективности производства и другие.

Эффективность и развитие инновационной деятельности соответствует сложившейся экономической ситуации в стране, уровнем развития в сферах науки и производства. Для того чтобы создать необходимые благоприятные условия в любой сфере требуются правовые регуляторы.

Государственная политика регулирования инновационной деятельности реализуется в законодательстве, при этом сочетая в себе разные механизмы правового воздействия: дозволения, предписания, запреты; свобода действий предпринимательства ограничивается интересами государства, общества и отдельно взятого человека.

Особое место в учебном пособии уделяется изложению основ авторского права, смежных прав, патентного права, права на селекционное достижение, топологию интегральных микросхем, секрет производства и использование результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии. Помимо этого, дается подробная характеристика права на средства индивидуализации товаров и их производителей.

В завершение вопросов интеллектуальной собственности освещается такая информация как способы защиты прав, ответственность за нарушение прав и формы реализации объектов интеллектуальной собственности.

Глава 1. Инновационная деятельность

1.1. Понятие инновации и инновационной деятельности

Первоначально для определения научных разработок с возможностью их применения на практике использовались термины «нововведение», «новшество», которые в дальнейшем были заменены на инновации. Новация – какое-то новшество, которого не было раньше: новое явление, открытие, изобретение, новый метод удовлетворения общественных потребностей.

К понятию «инновация» можно применить несколько определений:

1) конечный результат процесса, направленного на извлечение прибыли из внедрения в производство и доведения до конечного потребителя итогов научной деятельности;

2) конечный результат творческой деятельности, реализованный в виде нового или усовершенствованного товара (работы, услуги).

Таким образом, *инновационная деятельность* – это деятельность по разработке и внедрению инноваций, которая включает научно-исследовательские, опытно-конструкторские работы, подготовку кадров, организацию производства, проведение маркетинговых исследований и организацию рынка сбыта, иную деятельность, направленную на создание или улучшение товаров (работ, услуг).

Цель инновационной деятельности – повышение эффективности производства, получение преимуществ в конкурентной борьбе, получение дополнительной прибыли. Результатом инновационной деятельности является инновационный продукт.

В современном мире научно-технический прогресс немалозначим без интеллектуального продукта. В условиях рыночной экономики инновации это эффективное средство конкурентной борьбы, так как они ведут к созданию новых потребностей, к снижению себестоимости продукции, к притоку инвестиций, к повышению рейтинга производителя новых продуктов, к открытию новых рынков.

Выделяются следующие признаки инновационной деятельности:

1. Характеризуется самостоятельностью, выражается в имущественной и организационной самостоятельности лиц, осуществляющих инновационную деятельность;

2. Инновационной деятельности сопутствует риск. Он связан с тем, что в любой новой деятельности отсутствуют гарантии, что научные разработки закончатся успехом, достигнут поставленного результата;

3. Инновационная деятельность направлена на систематическое извлечение прибыли, на коммерческое применение своих результатов;

4. Регулирование государством инновационной деятельности.

Существует несколько классификаций инноваций.

1. По *содержанию и сфере реализации*:

1) материально-технические

– продуктовые – применение новых материалов; создание новых продуктов или усовершенствование выпускаемых;

– процессные – новые производственные технологии, методы организации производства, управленческие решения;

2) социальные включают: экономические (новые методы оценки труда, стимулирование), организационно-управленческие (методы выработки решений и контроль за исполнением, формы организации труда), правовые и педагогические инновации, инновации человеческой деятельности (разрешение конфликтов, изменение внутриколлективных отношений, развитие новых форм социального обеспечения).

2. По *типу новизны* для рынка:

1) новые для отрасли в мире;

2) новые для отрасли в стране;

3) новые для данного предприятия (группы предприятий).

3. По *стимулу появления* (источнику):

1) инновации, вызванные развитием науки и техники;

2) инновации, вызванные потребностями производства;

3) инновации, вызванные потребностями рынка.

4. По *месту в системе* (на предприятии, в фирме):

1) инновации на входе предприятия (сырье, оборудование);

2) инновации на выходе предприятия (изделия, услуги, технологии, информация);

3) инновации системной структуры предприятия (управленческой, производственной).

5. В зависимости *от глубины вносимых изменений* выделяют:

1) радикальные (базисные) инновации, реализующие крупные изобретения и формируют новые направления в развитии техники;

2) улучшающие инновации, которые реализуют мелкие изобретения и преобладают на фазах стабильного развития научно-технического цикла;

3) модификационные (частные) инновации, направленные на частичное улучшение устаревших поколений техники и технологии.

Приведенная классификация одна из многих. Это свидетельствует о том, что процессы нововведений многообразны и различны по своему

характеру. Сущность инновации проявляется в ее функциях. Главной функцией инновации является функция изменения и другие *функции*:

1) воспроизводственная означает, что инновация – важный источник финансирования воспроизводства. Смысл функции состоит в получении прибыли от инновации и использовании ее в качестве источника финансовых ресурсов;

2) инвестиционная. Прибыль, полученная за счет реализации инновации, используется в качестве капитала, который может направляться на финансирование новых видов инноваций;

3) стимулирующая. Получение прибыли за счет реализации инновации – основная цель любой коммерческой организации. Прибыль служит стимулом для предпринимателя к внедрению новых инноваций; побуждает постоянно изучать спрос, совершенствовать организацию деятельности, применять современные методы управления финансами.

1.2. Субъекты и объекты инновационной деятельности

Субъектами инновационной деятельности могут быть любые субъекты предпринимательской деятельности, которые по выполняемым функциям могут выступать в роли заказчика, исполнителя инновационной программы, потребителей инноваций.

Объекты инновационной деятельности – все виды новшеств, которые могут быть воплощены в товарах, работах, услугах с тем, чтобы эти продукты могли считаться новыми или усовершенствованными, то есть приобрели статус инноваций [18]:

1) объекты интеллектуальной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы и др.);

2) средства индивидуализации лиц и товаров (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товаров);

3) результаты законченных научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических работ и экспериментальных разработок.

Существует три системы правовой охраны:

1) регистрационная система – действует в отношении тех объектов, у которых на первое место выдвигается содержательный элемент творчества: изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, фирменных наименований, товарных знаков и других;

2) созидательная система – заключается в том, что право на объекты возникает в силу факта их создания, придания объективной

формы, а правовая охрана – с момента создания. Данная система правовой охраны применяется в отношении объектов авторского права;

3) система конфиденциальности – основанием охраны является необходимость сохранения объекта в тайне и защиты от неправомерного вмешательства третьих лиц (для охраны «ноу-хау»).

Источники финансирования инновационной деятельности:

1) собственные средства организаций, прибыль, включение затрат в себестоимость выпускаемой продукции, работ, услуг;

2) заемные средства;

3) привлеченные средства, например полученные от продажи ценных бумаг;

4) средства соответствующего бюджета;

5) средства внебюджетных фондов (Российского фонда технологического развития, фонда стабилизации экономики);

6) средства международных организаций.

1.3. Правовое регулирование инновационной деятельности

При регулировании инновационной деятельности государство проявляет свое воздействие. Прежде всего, оно выражается в *прямом государственном воздействии*, которое проявляется в формах:

1) правовое обеспечение инновационной деятельности;

2) создание специальных структур, которые занимаются организационной деятельностью в инновационной сфере;

3) прямое государственное финансирование из бюджета научно-технической деятельности в форме государственных субсидий, заказов;

4) разработка целевых федеральных и местных научно-технических программ;

5) создание особых экономических зон;

6) создание технопарков в сфере высоких технологий.

Косвенное (экономическое) регулирование осуществляется с помощью:

1) стимулирования через амортизационную политику;

2) прямых бюджетных дотаций компаниям, осваивающим новые виды продукции;

3) налогового стимулирования.

Основной правовой формой государственного регулирования являются нормативно-правовые акты, регулирующие порядок создания и внедрения инноваций, а также иные акты, нацеленные на создание рыночной инновационной инфраструктуры:

1) создание специальных структур, проводящих политику в данной сфере, например, Роспатент, Министерство образования и науки;

2) создание специальных фондов, образуемых за счет налоговых отчислений и бюджетных ассигнований (Росфонд фундаментальных исследований, Российский гуманитарный научный фонд).

3) разработка, реализация, финансирование целевых инновационных программ, например, Федеральная целевая программа «Исследования и разработки по приоритетным направлениям развития научно-технологического комплекса России на 2014–2020 годы»;

4) финансирование на возвратной основе, инвестирование бюджетных средств в инновационные проекты, прошедшие конкурсный отбор, через Федеральный фонд производственных инноваций, Российский фонд развития промышленности;

5) установление правил учета, оценки инноваций;

6) определение порядка ускоренной амортизации отдельных видов имущества.

7) проведение налоговой политики, направленной на создание благоприятных условий для разработки инновационной деятельности;

8) страхование финансовых рисков;

9) информационное обеспечение инновационной деятельности;

10) государственная поддержка малого инновационного предпринимательства через Фонд содействия развитию малых форм предприятий в научно-технической сфере.

Инновационная политика государства является составной частью государственной социально-экономической политики и регулируется Федеральным законом «О науке и государственной научно-технической политике».

Далее необходимо выяснить особенности правового регулирования на стадиях инновационной деятельности:

1) создание инновационного продукта в результате научных изысканий;

2) внедрение инновации в производство;

3) реализация инновационного продукта конечному потребителю.

Правовые формы создания и реализации инноваций – разные договоры, которые регулируют отношения субъектов инновационной деятельности:

1) договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ;

2) договоры на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ;

3) договоры, направленные на приобретение прогрессивных видов машин, оборудования, установок, прочих основных фондов, необходимых для внедрения новых или усовершенствованных технологических процессов либо для выпуска новой продукции, оказания новых услуг (например, договоры купли-продажи, мены);

4) лицензионные договоры;

5) договоры на приобретение беспатентных лицензий;

6) договоры приобретения и использования программных средств;

7) договор коммерческой концессии (франчайзинга): одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование, товарный знак;

8) договоры на оказание инжиниринговых услуг;

9) договоры на оказание маркетинговых услуг (предварительное исследование, зондирование рынка, адаптация данного изделия для различных рынков сбыта);

10) договоры по производственному проектированию и выполнению работ, связанных с подготовкой производства для выпуска новой продукции;

11) договоры, связанные с оказанием услуг по обучению, подготовке, переквалификации персонала в связи с внедрением технологических инноваций, консалтинговые услуги.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое инновации и инновационная деятельность?
2. Классификация инноваций.
3. Каковы признаки инновационной деятельности?
4. Приведите примеры социальных инноваций.
5. Дайте характеристику функциям инноваций.
6. Что такое объекты инновационной деятельности? Назовите их.
7. Что включают в себя источники инвестиционной деятельности?
8. Роль государства в развитии инновационной деятельности.
9. Какова цель ФЦП «Исследования и разработки по приоритетным направлениям развития научно-технологического комплекса России на 2014–2020 годы»?
10. Перечислите стадии инновационной деятельности.

Глава 2. Понятие интеллектуальной собственности

2.1. История становления понятия «интеллектуальная собственность»

История развития термина «интеллектуальная собственность» начинается с французского законодательства XVIII века. Подходы к развитию авторского и патентного права опирались на теорию естественного права, которую представляли в своих трудах французские философы-просветители (Вольтер, Дидро, Руссо).

Идея защиты прав автора на произведение особенно остро начала проявляться с возникновением книгопечатания. Первоначально выдавались привилегии для защиты авторских прав, дававшие право автору на данное произведение и запрещавшие другим издательствам опубликовывать работу.

В Англии в 1710 году был принят «Статус королевы Анны» – первый закон об авторском праве, дававший право опубликовать произведение в течение 14 лет после его создания с возможностью продления еще на 14 лет при жизни автора. Патентное право начинает свою историю с конца XV века при развитии ремесел и создании цехов. Декларация Венецианской республики 1474 года – первый патентный закон: тот, кто сделал ранее не применяющуюся машину в стране, получает привилегию, по которой другие граждане не могли изготавливать эту машину в течение 10 лет. [19]

До правления Петра I в России вопросов о защите технических новинок не возникало. Прообразом патента можно считать привилегию, выданную в 1752 году М. В. Ломоносову на производство стекла [19]. После революции 1917 года устанавливается государственная монополия. С 20-х годов возобновляются права на результаты интеллектуальной деятельности.

Понятие «интеллектуальная собственность» в РФ распространилось в начале 90-х годов (с принятием Конституции РФ).

Историю развития авторского права в Российской Федерации можно условно разделить на несколько этапов:

Этап 1. 16 мая 1928 – Постановление ЦИК и СНК СССР установило такие понятия как авторство, объекты авторского права, сроки охраны объектов авторского права, свободное использование произведений и другое.

В 1964 году был принят Гражданский Кодекс РСФСР – регулирование авторского права с помощью нормативно-правового

акта. В 1973 СССР присоединился к Всемирной Конвенции об авторском праве.

Этап 2. 9 июля 1993 был принят Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».

Этап 3. Присоединение Российской Федерации в 1995 году к Всемирной Конвенции об авторском праве и Бернской Конвенции об охране литературных и художественных произведений, благодаря которым вводился более высокий уровень охраны произведений, опубликованных за рубежом.

В Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» в 2004 году были внесены изменения: сроки предоставления охраны произведениям, вводилось новое «интернет-право» для более эффективного правового регулирования использования объектов авторского права в сетях Интернет.

Этап 4. 1 января 2008 года вступила в силу четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации.

Понятие «интеллектуальная собственность» может трактоваться по-разному [19]:

1) это совокупность отношений между людьми по поводу нематериальных благ, являющихся результатами интеллектуальной деятельности или производными от них;

2) это собирательное понятие, относящееся к результатам интеллектуальной деятельности человека (объекты интеллектуальной собственности);

3) в широком смысле – это объекты и права на них.

2.2. Международные учреждения по охране интеллектуальной собственности. Источники права

К международным учреждениям по охране интеллектуальной собственности относят Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) и Всемирную торговую организацию (ВТО); среди региональных организаций – Европейский союз. ВОИС и ВТО отвечают за составление и пересмотр основных международных договоров в области охраны интеллектуальной собственности; разрабатывают договоры, но иногда принудительно осуществляют их исполнение. Европейский союз открыл региональное бюро по товарным знакам и занимается разработкой регионального законодательства о товарных знаках [16].

Источники права интеллектуальной собственности включают в себя нормативно-правовые акты, международные договоры, в которых участвует РФ, принципы и нормы международного права.

Международные договоры, в которых участвует РФ [20]:

- 1) Парижская конвенция;
- 2) Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (в редакции Парижского акта от 24 июля 1971 г.);
- 3) Всемирная Конвенция об авторском праве;
- 4) Стокгольмская конвенция;
- 5) «Соглашение о взаимном признании авторских свидетельств и иных охранных документов на изобретения», заключенное в Гаване 18.12.1976 г.;
- 6) «Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации» от 24 марта 1971 года;
- 7) Соглашение стран СНГ от 24 сентября 1993 года «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав»;
- 8) «Соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности» от 6 марта 1998 года.

Конституция Российской Федерации в ст. 44 гарантирует свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Согласно статье 71 п. «о» правовое регулирование интеллектуальной собственности находится в ведении РФ.

Принятая в 2006 году четвертая часть Гражданского Кодекса РФ посвящена вопросам интеллектуальной собственности. Кроме того, положения об ответственности за нарушение исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности содержатся в Уголовном кодексе РФ и Кодексе об административных правонарушениях РФ.

В правовом регулировании также участвуют указы Президента Российской Федерации, Постановления Правительства Российской Федерации, акты министерств, федеральных органов исполнительной власти (Федеральная служба по интеллектуальной собственности).

2.3. Права на результаты интеллектуальной деятельности

Согласно статье 1225 Гражданского Кодекса РФ к результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации юридических лиц относят:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (ЭВМ);
- 3) базы данных;

- 4) исполнения; фонограммы;
- 5) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач;
- 6) изобретения; полезные модели; промышленные образцы;
- 7) селекционные достижения;
- 8) топологии интегральных микросхем;
- 9) секреты производства (ноу-хау);
- 10) фирменные наименования;
- 11) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 12) наименования мест происхождения товаров;
- 13) коммерческие обозначения.

На результаты интеллектуальной деятельности признаются интеллектуальные права.

Статья 1228 дает определение автору: «Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание результата, в том числе оказавшие автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие (помощь) либо только способствовавшие оформлению прав на результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ».

По своему усмотрению обладатель исключительного права может разрешить или запретить использование результата интеллектуальной деятельности. Однако если нет запрета, то это не считается согласием (разрешением).

Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности распределяются между всеми правообладателями в равных долях, если соглашением между ними другое не предусмотрено.

В пункте 1 статьи 1231.1 ГК РФ перечисляются объекты, которым не предоставляется правовая охрана. К таким объектам относят:

- 1) государственные символы и знаки (флаги, гербы, денежные знаки);
- 2) сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, флаги, гербы, другие символы и знаки;
- 3) официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется после государственной регистрации.

Правообладатель обязан уведомлять федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности или селекционным достижениям об изменении сведений: наименования (имени), места нахождения (места жительства) и адреса для переписки.

Статья 1233 ГК РФ повествует о распоряжении исключительным правом: «правообладатель может распорядиться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности любым не противоречащим закону способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования результата интеллектуальной деятельности в установленных договором пределах (лицензионный договор)».

Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности к другому лицу без заключения договора с правообладателем допускается по основаниям, установленным законом, в порядке универсального правопреемства и при обращении взыскания на имущество правообладателя (ст. 1241 ГК РФ).

Вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях отражено в статье 1245: авторам, исполнителям, изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений принадлежит право на вознаграждение за свободное их воспроизведение исключительно в личных целях. Такое вознаграждение имеет компенсационный характер и выплачивается правообладателям в пропорциях: 40% – авторам, 30% – исполнителям, изготовителям фонограмм или аудиовизуальных произведений.

Ранее было сказано, что отношения в сфере интеллектуальной собственности регулирует государство. Оно проявляется в том, что уполномоченный федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности утверждает формы документов (заявок, заявлений, возражений, ходатайств), являющихся основанием для осуществления юридически значимых действий, устанавливает правила составления и подачи документов, правила и порядок их рассмотрения, включающие критерии принятия решений по результатам рассмотрения документов, а также издает другие нормативные правовые акты (ст.1246 ГК).

Кроме того, Правительство РФ вправе устанавливать:

1) ставки, порядок и сроки выплаты вознаграждения за служебные

изобретения, полезные модели, промышленные образцы (если работодатель и работник не заключили договор);

2) минимальные ставки, порядок сбора, распределения и выплаты вознаграждения за отдельные виды использования произведений, исполнений и фонограмм (если их использование осуществляется с согласия правообладателей и с выплатой им вознаграждения);

3) ставки вознаграждения, порядок сбора, распределения и выплаты вознаграждения за использование произведений, исполнений и фонограмм (если их использование осуществляется без согласия правообладателей, но с выплатой им вознаграждения).

Вопросы для самоконтроля

1. История развития интеллектуальной собственности в России.
2. Перечислите этапы развития авторского права в РФ.
3. Что такое интеллектуальная собственность?
4. Какие международные учреждения охраняют интеллектуальную собственность?
5. Функции Всемирной организации интеллектуальной собственности.
6. В каких международных договорах участвует РФ по охране интеллектуальной собственности?
7. Какими нормативно-правовыми актами регулируется интеллектуальная собственность?
8. Что включают в себя результаты интеллектуальной деятельности?
9. Кто является автором результата интеллектуальной деятельности?
10. В чем проявляется государственное регулирование в сфере интеллектуальной собственности?

Глава 3. Авторское право

3.1. Понятие авторского права. Объекты и субъекты авторских прав

Отношения в сфере авторского права регулируются главой 70 ГК РФ. *Авторские права* – интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства. Авторское право распространяется на произведения (ст. 1256 ГК РФ):

1) обнародованные на территории РФ или необнародованные, но находящиеся в объективной форме, и признаются за авторами (их правопреемниками) независимо от гражданства;

2) обнародованные за пределами территории РФ или необнародованные, но находящиеся в объективной форме за пределами территории РФ, и признаются за авторами – гражданами РФ (их правопреемниками);

3) обнародованные за пределами территории РФ или необнародованные, но находящиеся в объективной форме за пределами территории РФ, и признаются на территории РФ за авторами – гражданами других государств и лицами без гражданства по международным договорам РФ.

Объекты авторских прав – произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

1) литературные произведения;

2) драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

3) хореографические произведения и пантомимы;

4) музыкальные произведения с текстом или без текста;

5) аудиовизуальные произведения;

6) произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

7) произведения сценографического искусства;

8) произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства (проекты, чертежи, изображения и макеты);

9) фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

10) карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

11) программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения и другие произведения.

К объектам авторских прав также относятся:

1) производные произведения – произведения, созданные путем переработки другого произведения;

2) составные произведения – произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов.

Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования, геологическую информацию о недрах. Не являются объектами авторских прав:

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований – законы, судебные решения, материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки), символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств).

Авторские права распространяются на часть произведения, его название, персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора.

Переводчику, автору производного произведения (обработки, экранизации) принадлежат авторские права соответственно на перевод и иную переработку другого (оригинального) произведения. Составителю сборника и автору иного составного произведения принадлежат авторские права на осуществленные подбор или расположение материалов (составительство).

Авторские права на все виды программ для ЭВМ, которые выражаются на любом языке и форме, охраняются как авторские права на произведения литературы. Согласно статье 1261 ГК РФ *программа для ЭВМ* – представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств для получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки

программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные изображения. Правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может по своему желанию их зарегистрировать в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (кроме программы для ЭВМ и базы данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну).

В статье 1263 ГК РФ дается определение *аудиовизуальным произведениям*. Это произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового восприятия с помощью соответствующих технических устройств. К аудиовизуальным произведениям относят: кинематографические произведения, все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации.

Авторами аудиовизуального произведения являются:

1) режиссер-постановщик;

2) автор сценария;

3) композитор, являющийся автором музыкального произведения, специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

При публичном исполнении либо сообщении в эфир авторы музыкального произведения сохраняют право на вознаграждение за использование их музыкального произведения.

Право авторства на *проект официального документа, официального перевода, официального символа или знака* принадлежит лицу, создавшему соответствующий проект (разработчику). Разработчик вправе обнародовать такой проект, если это не запрещено государственным органом, органом местного самоуправления муниципального образования или международной организацией, по заказу которых разработан проект. При опубликовании проекта разработчик вправе указать свое имя. Проект официального документа, символа или знака может быть использован государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией без согласия разработчика, если проект обнародован разработчиком для использования этими органами, либо направлен разработчиком в орган.

Информация об авторском праве – любая информация, которая идентифицирует произведение, автора или иного правообладателя, либо информация об условиях использования произведения, которая содержится на оригинале или экземпляре произведения, приложена

к нему или появляется в связи с сообщением в эфир или по кабелю либо доведением такого произведения до всеобщего сведения, а также любые цифры и коды, в которых содержится такая информация. В отношении произведений не допускается:

1) удаление, изменение без разрешения автора информации об авторском праве;

2) воспроизведение, распространение, публичное исполнение, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения произведений, в отношении которых без разрешения автора была удалена, изменена информация об авторском праве.

При нарушении автор вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации.

Субъекты авторского права – лица с субъективными авторскими правами в отношении произведения: граждане РФ, иностранцы, их наследники, иные правопреемники, государство в целом. Права на произведения для каждой категории субъектов возникают в связи с различными юридическими фактами – создание произведения, переход авторских прав по наследству, авторскому договору.

Субъектами авторского права являются авторы произведений, а также лица, не обладающие полной дееспособностью. Однако осуществлять авторские права могут лица, достигшие 14-летнего возраста (пп. 2 п. 2 ст. 26 ГК РФ). До этого возраста от имени детей в гражданско-правовых отношениях, в т.ч. при заключении авторских договоров, выступают их законные представители. Это правило распространяется также на недееспособных граждан, от имени которых выступают их опекуны.

Лица, ограниченные в дееспособности, согласно п. 1 ст. 30 ГК РФ могут быть участниками авторско-правовых отношений (заключать договоры, получать гонорар и т.д.) с согласия попечителя.

Произведения могут быть созданы совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство).

Другими субъектами авторских прав являются лица, получившие права на произведение в силу закона или по договору. Кроме того, авторские права могут переходить по договорам физическим и юридическим лицам.

3.2. Содержание имущественных и личных неимущественных интеллектуальных авторских прав

Автор произведения науки, литературы или искусства – гражданин, творческим трудом которого оно создано. Граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются *соавторами*. Автору произведения принадлежат следующие права:

- 1) исключительное право на произведение;
- 2) право авторства;
- 3) право автора на имя;
- 4) право на неприкосновенность произведения;
- 5) право на обнародование произведения.

Автору произведения наряду с данными правами принадлежат и другие права: право на вознаграждение за служебное произведение, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Право авторства – право признаваться автором произведения и *право автора на имя* – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени (анонимно), неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен.

При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (кроме случаев, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого указано на произведении, считается представителем автора и имеет право защищать права автора. Это положение действует, пока автор произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Право на неприкосновенность произведения заключается в том, что без согласия автора не допускается внесение в произведение изменений, сокращений, дополнений, снабжение произведения иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями, пояснениями. При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, если это не искажает замысел автора, не нарушает целостность восприятия произведения, не противоречит воле автора, выраженной в завещании, письмах, дневниках.

Защита произведения от искажений дает автору право требовать защиты своего произведения от извращения, искажения или изменения произведения, которые смогут опорочить честь, достоинство или

деловую репутацию автора.

Согласно статье 1267 ГК РФ авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

Автор вправе указать лицо (исполнителя завещания), на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами.

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

Опубликование (выпуск в свет) – выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения. Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения (в письменной форме).

Кроме того, автор имеет право до фактического обнародования произведения отказаться от ранее принятого решения о его обнародовании (*право на отзыв*) при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Данное право не применяется к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, вошедшим в сложный объект.

Исключительное право на произведение заключается в следующем: автору произведения, иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Использованием произведения считается:

1) воспроизведение произведения – изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме;

- 2) распространение путем продажи оригинала или экземпляров;
- 3) публичный показ произведения – любая демонстрация оригинала или экземпляра непосредственно либо на экране с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи;
- 4) импорт оригинала или экземпляров в целях распространения;
- 5) прокат оригинала или экземпляра произведения;
- 6) публичное исполнение произведения – представление в живом исполнении или с помощью технических средств;
- 7) сообщение в эфир (по радио или телевидению, за исключением сообщения по кабелю) или сообщение по кабелю (сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна, аналогичных средств);
- 8) перевод или другая переработка произведения;
- 9) практическая реализация архитектурного, градостроительного, дизайнерского или садово-паркового проекта;
- 10) доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

Исключительное право на произведение переходит по наследству. По *договору об отчуждении* исключительного права на произведение автор передает принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права.

По *лицензионному договору* одна сторона – автор (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах. Лицензионный договор заключается в письменной форме. В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения за использование произведения или порядок исчисления вознаграждения.

Лицензионный договор, по которому автором (лицензиаром) предоставляется лицензиату простая (неисключительная) лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства, может быть заключен в упрощенном порядке (открытая лицензия). Предметом открытой лицензии является право использования произведения науки, литературы или искусства в предусмотренных договором пределах.

Открытая лицензия является *договором присоединения*. Все ее условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц и

размещены таким образом, чтобы лицензиат ознакомился с ними перед началом использования соответствующего произведения. В открытой лицензии может содержаться указание на действия, совершение которых будет считаться акцептом ее условий.

Открытая лицензия является безвозмездной. Если срок действия открытой лицензии не определен, в отношении программ для ЭВМ и баз данных договор считается заключенным на весь срок действия исключительного права; в отношении других видов произведений договор считается заключенным на пять лет.

По договору (*издательский лицензионный договор*) о предоставлении права использования произведения, заключенному автором с издателем (лицом, на которое в соответствии с договором возлагается обязанность издать произведение), лицензиат обязан начать использование произведения не позднее срока, установленного в договоре. При неисполнении лицензиар вправе отказаться от договора без возмещения лицензиату причиненных убытков.

При расторжении издательского лицензионного договора лицензиар вправе требовать выплаты ему вознаграждения, предусмотренного данным договором, в полном размере.

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. Материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если по соглашению сторон не предусмотрено временное пользование. Договор авторского заказа является возмездным.

Договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое создано автором, или предоставление заказчику права использования произведения в установленных пределах.

Произведение должно быть передано заказчику в срок, установленный договором авторского заказа. Договор без срока исполнения не считается заключенным. Если срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при наличии уважительных причин для завершения произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую часть срока.

Автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения (*право*

доступа). При этом от собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору. Автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено иное.

В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой перепродаже оригинала, в которой в качестве посредника участвует юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (*право следования*).

Авторы пользуются правом следования в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений. Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет исключительное право использовать свое произведение, в том числе путем разработки документации для строительства и путем реализации архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта. Использование архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта для реализации допускается однократно. Проект и документация для строительства могут использоваться повторно только с согласия автора проекта.

Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и право авторского надзора за строительством здания или сооружения.

Авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных трудовых обязанностей для работника (*служебное произведение*), принадлежат автору. Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Если работодатель в течение трех лет не начнет использование служебного произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу, не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право возвращается автору.

Право на вознаграждение за служебное произведение неотчуждаемо и не переходит по наследству, однако права автора по договору, заключенному им с работодателем, и не полученные автором

доходы переходят к наследникам.

Исключительное право на программу для ЭВМ, базу данных или иное произведение, созданные по договору, предметом которого было создание такого произведения (*по заказу*), принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное. Автор созданного по заказу произведения, которому не принадлежит исключительное право на произведение, имеет право на вознаграждение.

Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из элементов:

- 1) латинской буквы "С" в окружности;
- 2) имени или наименования правообладателя;
- 3) года первого опубликования произведения.

3.3. Срок действия исключительного права. Особенности свободного использования произведений

В статье 1281 ГК РФ установлен *срок действия исключительного права* на произведение. Он действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения раскроет свою личность, исключительное право будет действовать в течение срока, установленного для автора.

Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора.

Если автор произведения был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным и семьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего

за годом реабилитации автора произведения. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал, срок действия исключительного права увеличивается на четыре года.

После прекращения действия исключительного права обнародованное или необнародованное произведение науки, литературы или искусства переходит в общественное достояние. При этом данное произведение может свободно использоваться любым лицом без согласия, разрешения и выплаты авторского вознаграждения; охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

Статья 1273 ГК РФ допускает без согласия автора и без выплаты вознаграждения воспроизведение гражданином при необходимости и исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения, кроме:

- 1) воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;
- 2) воспроизведения баз данных или их существенных частей;
- 3) воспроизведения программ для ЭВМ;
- 4) репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов;
- 5) видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи;
- 6) воспроизведения аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования.

Свободное использование произведения в *информационных, научных, учебных или культурных целях* без согласия автора и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора отражено в статье 1274 ГК РФ:

- 1) цитирование в оригинале (переводе) в научных, информационных, учебных целях, в целях раскрытия творческого замысла автора, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;
- 2) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера;
- 3) воспроизведение в периодическом печатном издании, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным;
- 4) воспроизведение в периодическом печатном издании и последующее распространение экземпляров этого издания публично

произнесенных политических речей, обращений;

5) воспроизведение, распространение, сообщение в эфир и по кабелю, доведение до всеобщего сведения в обзорах текущих событий произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий;

6) публичное исполнение произведений путем их представления в живом исполнении без цели извлечения прибыли в образовательных, медицинских организациях, организациях социального обслуживания и учреждениях уголовно-исполнительной системы работниками данных организаций, учреждений;

7) запись на электронном носителе и доведение до всеобщего сведения авторефератов диссертаций.

Создание произведения в жанре литературной, музыкальной пародии либо карикатуры на основе другого произведения допускаются без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения.

Общедоступные библиотеки, архивы без цели извлечения прибыли вправе без согласия автора и без выплаты вознаграждения предоставлять во временное безвозмездное пользование оригиналы или экземпляры произведений. При этом экземпляры произведений в электронной форме могут предоставляться во временное безвозмездное пользование только в помещении библиотеки или архива при исключении создания копий в электронной форме.

Образовательные организации без цели извлечения прибыли, без согласия автора, без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора и источника заимствования вправе создавать копии отдельных статей и малообъемных произведений, опубликованных в периодических печатных изданиях, и предоставлять эти копии обучающимся и педагогическим работникам для проведения экзаменов, аудиторных занятий и самостоятельной подготовки.

Государственные архивы вправе создавать единичные копии произведений, размещенных в сети «Интернет», для хранения в архиве с исключением последующего воспроизведения и доведения до всеобщего сведения.

Допускаются без согласия автора, без выплаты вознаграждения воспроизведение и распространение экземпляров, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения *произведения изобразительного искусства* или *фотографического произведения*, которые постоянно находятся в открытом для посещения месте, кроме случаев, если изображение произведения используется в целях извлечения прибыли.

Допускается свободное использование путем воспроизведения и распространения изготовленных экземпляров, сообщения в эфир или по кабелю, доведения до всеобщего сведения в форме изображений *произведений архитектуры, градостроительства и произведений садово-паркового искусства*, расположенных в открытом для свободного посещения месте.

Допускается без согласия автора, без выплаты вознаграждения публичное исполнение музыкального произведения во время *официальной или религиозной церемонии* либо похорон. Допускается без согласия автора, без выплаты вознаграждения воспроизведение произведения для осуществления *производства по делу* об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства.

Организация эфирного вещания вправе без согласия автора, без выплаты дополнительного вознаграждения делать *запись в целях краткосрочного пользования*, если такая запись делается организацией с помощью ее собственного оборудования и для собственных передач. При этом организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев со дня ее изготовления, если более продолжительный срок не согласован с правообладателем или не установлен законом.

Лицо, владеющее экземпляром *программы для ЭВМ* или *базы данных* (пользователь), вправе без разрешения автора, без выплаты вознаграждения:

1) осуществлять действия, необходимые для функционирования программы для ЭВМ или базы данных;

2) изготовить копию, если эта копия предназначена только для архивных целей или для замены правомерно приобретенного экземпляра при потере, уничтожении.

Вопросы для самоконтроля

1. На какие произведения распространяется авторское право?
2. Перечислите объекты авторских прав.
3. Объясните, почему на идеи, открытия, официальные документы не распространяется авторское право? Что такое программа для ЭВМ?
4. Что включает в себя информация об авторском праве?
5. Дайте определение составу субъектов авторского права.
6. Какие права относят к личным неимущественным интеллектуальным авторским правам? Раскройте их содержание.

7. В чем заключается исключительное право на произведение? Каков срок действия исключительного права на произведения?

8. Приведите примеры форм приобретения и коммерческого распоряжения исключительным правом.

Глава 4. Смежные права

4.1. Общие положения о правах, смежных с авторскими

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

К смежным правам относится исключительное право, а также личные неимущественные права. Смежные права осуществляются с соблюдением авторских прав на произведения науки, литературы и искусства, использованные при создании объектов смежных прав. Смежные права признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав на такие произведения.

Статья 1304 ГК РФ приводит перечень *объектов смежных прав*:

1) исполнения артистов-исполнителей, дирижеров, постановки режиссеров – постановщиков спектаклей (исполнения), если для воспроизведения и распространения требуются технические средства;

2) фонограммы – любые исключительно звуковые записи исполнений либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;

3) сообщения передач организаций эфирного, кабельного вещания;

4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их материалов;

5) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение формальностей.

Знак охраны смежных прав помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и на ее футляре и состоит из трех элементов:

1) латинской буквы "P" в окружности;

2) имени (наименования) обладателя исключительного права;

3) года первого опубликования фонограммы.

4.2. Права на исполнение

Исполнитель (автор исполнения) – гражданин, творческим трудом которого создано исполнение, а именно: артист-исполнитель (актер, певец, танцор); режиссер-постановщик спектакля (лицо, осуществившее постановку театрально-зрелищного представления); дирижер.

Смежные *права на совместное исполнение* принадлежат совместно принимавшим участие в его создании членам коллектива исполнителей независимо от того, образует такое исполнение неразрывное целое или состоит из элементов, каждый из которых имеет самостоятельное значение. Смежные права на совместное исполнение осуществляются руководителем коллектива исполнителей, а при его отсутствии – членами коллектива исполнителей совместно.

К *правам исполнителя* относят (ст. 1315 ГК РФ):

- 1) исключительное право на исполнение;
- 2) право авторства – право признаваться автором исполнения;
- 3) право на имя – право на указание своего имени (псевдонима) на экземплярах фонограммы;
- 4) право на неприкосновенность исполнения – право на защиту исполнения от всякого искажения, внесения изменений.

Авторство, имя исполнителя и неприкосновенность исполнения охраняются бессрочно. Исполнитель вправе указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени исполнителя и неприкосновенности исполнения после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний, охрана имени исполнителя и неприкосновенности исполнения осуществляется его наследниками, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами.

Исполнителю принадлежит исключительное право использовать исполнение любым не противоречащим закону способом (*исключительное право на исполнение*), в том числе следующими способами:

- 1) сообщение в эфир – сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством передачи по радио, телевидению, кроме сообщения по кабелю;
- 2) сообщение по кабелю;

3) доведение исполнения до всеобщего сведения таким образом, что любой может получить доступ из любого места и в любое время по собственному выбору;

4) запись исполнения, воспроизведение и распространение записи исполнения путем продажи, публичное исполнение записи исполнения;

5) прокат оригинала или экземпляра записи исполнения.

Исключительное право на исполнение не распространяется на воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю и публичное исполнение записи исполнения, если запись была произведена с согласия исполнителя, а ее воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю, публичное исполнение осуществляется в тех же целях, для которых было получено согласие исполнителя при записи исполнения.

По *договору об отчуждении* исключительного права на объект смежных прав одна сторона – правообладатель передает или обязуется передать свое исключительное право на объект смежных прав в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права.

По *лицензионному договору* одна сторона – правообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего объекта смежных прав в установленных договором пределах.

Сроки действия исключительного права на исполнение перечислены в статье 1318 ГК РФ. Исключительное право на исполнение действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение, запись исполнения, сообщение исполнения в эфир или по кабелю. Если исполнитель был репрессирован и по смертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным, и пятьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации исполнителя. Если исполнитель работал во время Великой Отечественной войны, участвовал в ней, срок действия исключительного права продлевается на четыре года.

После прекращения действия исключительного права исполнение переходит в общественное достояние.

Исключительное право на исполнение действует на территории Российской Федерации в случаях, когда:

- 1) исполнитель является гражданином Российской Федерации;
- 2) исполнение впервые имело место на территории РФ;
- 3) исполнение зафиксировано в фонограмме;
- 4) исполнение, не зафиксированное в фонограмме, включено в сообщение в эфир или по кабелю.

4.3. Право на фонограмму

Изготовитель фонограммы – лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков. При отсутствии доказательств иного изготовитель фонограммы – лицо, имя или наименование которого указано обычным образом на экземпляре фонограммы и его упаковке.

Статья 1323 ГК РФ дает перечень *прав изготовителя фонограммы*:

- 1) исключительное право на фонограмму;
- 2) право на указание на экземплярах фонограммы или их упаковке своего имени или наименования;
- 3) право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании;
- 4) право на обнародование фонограммы – осуществление действия, которое впервые делает фонограмму доступной для всеобщего сведения путем ее опубликования, публичного показа, исполнения, сообщения в эфир или по кабелю.

Изготовитель фонограммы осуществляет свои права с соблюдением прав авторов произведений и прав исполнителей.

Изготовителю фонограммы принадлежит исключительное право использовать фонограмму любым не противоречащим закону способом (*исключительное право на фонограмму*):

- 1) публичное исполнение;
- 2) сообщение в эфир и по кабелю;
- 3) доведение фонограммы до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к фонограмме из любого места и в любое время по собственному выбору;
- 4) воспроизведение;
- 5) распространение фонограммы путем продажи;
- 6) импорт оригинала, экземпляров фонограммы для распространения;
- 7) прокат оригинала и экземпляров фонограммы;
- 8) переработка фонограммы.

Если оригинал или экземпляры фонограммы правомерно введены в гражданский оборот на территории РФ путем их продажи, дальнейшее их распространение допускается без согласия обладателя исключительного права на фонограмму и без выплаты ему вознаграждения.

Публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, ее сообщение в эфир или по кабелю допускается без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и на зафиксированное исполнение, но с выплатой им вознаграждения, которое распределяется между правообладателями в пропорции, составляющей 50% – исполнителям и изготовителям фонограмм.

Исключительное право на фонограмму действует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись. В случае обнаружения фонограммы исключительное право действует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором она была обнаружена при условии, что фонограмма была обнаружена в течение пятидесяти лет после осуществления записи.

После прекращения действия исключительного права фонограмма переходит в общественное достояние, то есть может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения.

Исключительное право на фонограмму действует на территории Российской Федерации в случаях, когда:

- 1) изготовитель фонограммы – гражданин РФ или российское юридическое лицо;
- 2) фонограмма обнаружена или ее экземпляры впервые публично распространялись на территории Российской Федерации.

4.4. Право организаций эфирного и кабельного вещания

Организация эфирного или кабельного вещания – юридическое лицо, самостоятельно определяющее содержание радио- и телепередач (совокупности звуков или изображений или их отображений) и осуществляющее их сообщение в эфир или по кабелю своими силами или с помощью третьих лиц.

Организациям принадлежит исключительное право использовать правомерно осуществляемое ею сообщение в эфир или по кабелю передач любым не противоречащим закону способом (*исключительное право на сообщение радио- или телепередачи*), в том числе следующими способами:

- 1) запись сообщения радио- или телепередачи;
- 2) воспроизведение записи сообщения радио- или телепередачи;
- 3) распространение сообщения радио- или телепередачи путем продажи либо иного отчуждения оригинала или экземпляров записи

сообщения;

4) ретрансляция – прием и одновременное сообщение в эфир или по кабелю полной и неизменной радио- или телепередачи либо ее части;

5) доведение сообщения радио- или телепередачи до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к сообщению из любого места и в любое время по собственному выбору;

6) публичное исполнение – любое сообщение радио- или телепередачи с помощью технических средств в местах с платным входом;

7) прокат оригинала и экземпляров записи сообщения радио- или телепередачи.

Организации эфирного и кабельного вещания осуществляют свои права с соблюдением прав авторов произведений, прав исполнителей, а в некоторых случаях – обладателей прав на фонограмму и прав других организаций на сообщения.

Исключительное право на сообщение радио- или телепередачи действует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором имело место сообщение радио- или телепередачи в эфир или по кабелю.

После прекращения действия исключительного права сообщение радио- или телепередачи переходит в общественное достояние, то есть может свободно использоваться любым лицом без согласия, разрешения и без выплаты вознаграждения.

Исключительное право на сообщение действует на территории РФ, если организация вещания имеет место нахождения на территории России и осуществляет сообщение с помощью передатчиков, расположенных на этой же территории.

4.5. Право изготовителя базы данных

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

Изготовителю базы данных принадлежат:

- 1) исключительное право изготовителя базы данных;
- 2) право на указание на экземплярах базы данных или их упаковках своего имени или наименования;
- 3) право на обнародование базы данных – осуществление действия, которое впервые делает базу данных доступной для всеобщего сведения

путем ее опубликования, доведения до всеобщего сведения, сообщения в эфир или по кабелю либо иным способом.

Изготовителю базы данных, создание которой требует существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат, принадлежит исключительное право извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом (*исключительное право изготовителя базы данных*).

Никто не вправе извлекать из базы данных материалы и осуществлять их использование без разрешения правообладателя.

Срок действия исключительного права изготовителя базы данных регламентирован статьей 1335 ГК РФ. Исключительное право изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания и действует в течение пятнадцати лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее создания. Исключительное право изготовителя базы данных, обнародованной в указанный период, действует в течение пятнадцати лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования.

Лицо, правомерно пользующееся обнародованной базой данных, вправе без разрешения обладателя исключительного права извлекать материалы и осуществлять их использование:

1) в целях, для которых база данных ему предоставлена, в любом объеме, если иное не предусмотрено договором;

2) в личных, научных, образовательных целях в объеме, оправданном указанными целями;

3) в иных целях в объеме несущественной части базы данных.

Исключительное право изготовителя базы данных действует на территории Российской Федерации в случаях, когда:

1) изготовитель базы данных является гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом;

2) изготовитель базы данных является иностранным гражданином или иностранным юридическим лицом, если законодательством иностранного государства предоставляется на его территории охрана исключительного права изготовителя базы данных, изготовителем которой является гражданин РФ или российское юридическое лицо.

4.6. Право публикатора на произведение науки, литературы, искусства

Публикатор – гражданин, который правомерно обнародовал

или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом.

Публикатору принадлежат следующие права (ст. 1338 ГК РФ):

- 1) исключительное право на обнародованное им произведение;
- 2) право на указание своего имени на экземплярах обнародованного произведения, его использования при переводе и переработке произведения.

Публикатор произведения имеет исключительное право его использовать (*исключительное право публикатора на произведение*).

Исключительное право публикатора на произведение возникает в момент обнародования этого произведения и действует в течение двадцати пяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования.

После прекращения действия исключительного права публикатора произведение может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения.

Исключительное право публикатора распространяется на произведение:

- 1) обнародованное на территории РФ, независимо от гражданства публикатора;
- 2) обнародованное за пределами территории РФ гражданином РФ;
- 3) обнародованное за пределами территории РФ иностранным гражданином, лицом без гражданства, если законодательством иностранного государства предоставляется на его территории охрана исключительному праву публикатора, являющегося гражданином РФ.

Исключительное право публикатора на произведение может быть прекращено досрочно в судебном порядке по иску заинтересованного лица, если правообладатель нарушает требования Гражданского Кодекса в отношении охраны авторства, имени автора или неприкосновенности произведения.

Вопросы для самоконтроля

1. Какие права признаются смежными правами?
2. Приведите перечень объектов смежных прав.
3. Из каких элементов состоит знак охраны смежных прав?
4. Кто является автором исполнения?
5. Какие права принадлежат исполнителю?

6. Каков срок действия исключительного права?
7. Какие права имеет изготовитель фонограммы?
8. Сколько действует исключительное право на фонограмму?
9. Какие действия по распоряжению исключительным правом на сообщение являются законными?
10. Перечислите условия действия права изготовителя базы данных?

Глава 5. Патентное право

5.1. Объекты патентного права. Условия патентоспособности

Интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами. Автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат исключительное право и право авторства, а также другие права: право на получение патента, право на вознаграждение за служебное изобретение, полезную модель или промышленный образец.

На территории РФ признаются исключительные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, удостоверяемые патентами, выданными федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, или патентами, имеющими силу на территории РФ по международным договорам РФ.

Автор изобретения, полезной модели или промышленного образца – гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности; лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на результат интеллектуальной деятельности.

Соавторы – граждане, создавшие изобретение, полезную модель или промышленный образец совместным творческим трудом. Распоряжение правом на получение патента осуществляется авторами совместно.

Определение объектов патентных прав приведено в статье 1349 ГК РФ. *Объекты патентных прав* – результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие требованиям к изобретениям и полезным моделям, и результаты в сфере дизайна,

отвечающие требованиям к промышленным образцам. Полезным моделям и промышленным образцам, содержащим государственную тайну, правовая охрана не предоставляется.

Не могут быть объектами патентных прав:

- 1) способы клонирования человека и его клон;
- 2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) использование эмбрионов человека в промышленности и коммерции;
- 4) результаты интеллектуальной деятельности, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В качестве *изобретения* охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), в том числе к применению продукта или способа по определенному назначению.

Условия правовой охраны изобретения:

1) является новым, если оно не известно из уровня техники. При установлении новизны в уровень техники включаются все поданные в РФ другими лицами заявки на выдачу патентов на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, с документами, которыми вправе ознакомиться любое лицо, и запатентованные в РФ объекты патентного права;

2) имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения;

3) промышленно применимо, если можно использовать в отраслях экономики или в социальной сфере.

Не являются изобретениями:

- 1) открытия; научные теории и математические методы;
- 2) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- 3) решения, заключающиеся только в представлении информации;
- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ.

Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения:

- 1) сортам растений, породам животных и биологическим способам

их получения, то есть способам, полностью состоящим из скрещивания и отбора, за исключением микробиологических способов;

2) топологиям интегральных микросхем.

В качестве *полезной модели* охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой.

Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники, который включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета полезной модели.

Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

В качестве *промышленного образца* охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным. Существенные признаки промышленного образца – признаки, определяющие эстетические особенности внешнего вида изделия: форма, конфигурация, орнамент, сочетание цветов, линий, контуры изделия, текстура или фактура материала изделия.

Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения.

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

1) решениям, все признаки которых обусловлены исключительно технической функцией изделия;

2) решениям, способным ввести в заблуждение потребителя изделия.

5.2. Патентные права. Распоряжение исключительным правом

Особенности действий, исполнения патентных прав прописаны в § 2 главы 72 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

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

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец первоначально принадлежит ее автору. Данное право может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору. Договор об отчуждении права на получение патента должен быть заключен в письменной форме.

Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца любым не противоречащим закону способом (*исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец*):

- 1) ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, хранение для этих целей продукта;
- 2) совершение действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом;
- 3) совершение действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;
- 4) совершение действий в отношении продукта, предназначенного для его применения в соответствии с назначением, указанным в формуле изобретения, при охране изобретения в виде применения продукта по определенному назначению;
- 5) осуществление способа, в котором используется изобретение, в том числе путем применения этого способа.

Согласно статье 1359 ГК РФ не являются нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец:

- 1) применение продукта или изделия, в котором использованы изобретение, полезная модель, промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании либо при эксплуатации транспортных средств или космической техники иностранных

государств при условии, что эти средства или техника временно (случайно) находятся на территории РФ и указанные продукт или изделие применяются исключительно для нужд транспортных средств или космической техники;

2) проведение научного исследования продукта, способа, изделия, в которых использованы изобретение, полезная модель, промышленный образец, либо проведение над ними эксперимента;

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

4) использование для удовлетворения не связанных с предпринимательской деятельностью нужд без получения прибыли (дохода);

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

6) ввоз на территорию РФ, применение, предложение о продаже, продажа продукта или изделия, в котором использованы изобретение, полезная модель, промышленный образец, если этот продукт ранее был введен в гражданский оборот на территории РФ патентообладателем.

По договору об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (*договор об отчуждении патента*) одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права (приобретателю патента).

Государственная регистрация перехода исключительного права к приобретателю по договору об отчуждении патента осуществляется в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности при условии уплаты всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель).

По *лицензионному договору* одна сторона – патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.

Патентообладатель может подать в федеральный орган заявление о возможности предоставления любому лицу права использования

изобретения, полезной модели или промышленного образца (*открытой лицензии*). В этом случае размер патентной пошлины за поддержание патента в силе уменьшается на пятьдесят процентов, начиная с года, следующего за годом публикации сведений об открытой лицензии.

Договор об отчуждении патента, лицензионный договор и другие договоры заключаются в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Отчуждение и залог исключительного права, предоставление по договору права их использования подлежат государственной регистрации.

Если изобретение, промышленный образец не используется (недостаточно используется) патентообладателем в течение четырех лет со дня выдачи патента, а полезная модель – в течение трех лет со дня выдачи патента, что приводит к недостаточному предложению товаров, работ или услуг на рынке, любое лицо, желающее и готовое использовать такие изобретение, полезную модель или промышленный образец, при отказе патентообладателя от заключения с этим лицом лицензионного договора, вправе обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении *принудительной простой (неисключительной) лицензии* на использование на территории РФ изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование им обусловлено уважительными причинами, суд принимает решение о предоставлении лицензии и об условиях ее предоставления. Действие данной лицензии может быть прекращено в судебном порядке по иску патентообладателя, если обстоятельства, обусловившие предоставление такой лицензии, перестанут существовать и их возникновение вновь маловероятно.

Кроме того, Правительство РФ имеет право в интересах обороны и безопасности разрешить использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия патентообладателя с уведомлением его об этом в кратчайший срок и с выплатой ему соразмерной компенсации.

Право преждепользования заключается в том, что лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории РФ, созданное независимо от автора тождественное решение или решение, отличающееся от изобретения только эквивалентными признаками, либо сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования.

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

Исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец и удостоверяющий это право патент действуют с даты подачи заявки на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности или в случае выделения заявки с даты подачи первоначальной заявки: двадцать лет – для изобретений; десять лет – для полезных моделей; пять лет – для промышленных образцов.

После прекращения действия исключительного права изобретение, полезная модель или промышленный образец переходит в общественное достояние, после чего ими могут свободно пользоваться любые лица без согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование.

5.3. Служебные объекты патентного права и объекты, созданные при выполнении работ по договору

Изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, признаются соответственно *служебным изобретением, служебной полезной моделью, служебным промышленным образцом*. Право авторства принадлежит работнику (автору). Исключительное право и право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.

Право на вознаграждение за служебное изобретение, полезную модель или промышленный образец неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права.

Изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные работником с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но не в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, не являются служебными. Право на получение патента и исключительное право на такие объекты принадлежат работнику. В этом случае работодатель вправе по своему выбору потребовать предоставления ему

безвозмездной простой (неисключительной) лицензии на использование созданного результата интеллектуальной деятельности для собственных нужд на весь срок действия исключительного права либо возмещения расходов, понесенных им в связи с созданием таких изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при *выполнении договора* подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали их создание, принадлежат подрядчику (исполнителю), если договором между ним и заказчиком не предусмотрено иное.

Заказчик вправе использовать созданные таким образом изобретение, полезную модель или промышленный образец в целях, для достижения которых был заключен договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия патента без выплаты за использование дополнительного вознаграждения.

Право на получение патента и исключительное право на промышленный образец, созданный по договору, предметом которого было его создание (*по заказу*), принадлежат заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

Если право на получение патента и исключительное право на промышленный образец принадлежат заказчику, подрядчик (исполнитель) вправе использовать такой промышленный образец для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия патента.

Право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по *государственному или муниципальному контракту* для государственных или муниципальных нужд, принадлежат организации, выполняющей контракт (исполнителю), если контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию, либо совместно исполнителю и РФ, исполнителю и субъекту РФ или исполнителю и муниципальному образованию.

5.4. Государственная регистрация изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается и охраняется при условии их государственной регистрации, на основании которой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, удостоверяющий их приоритет, авторство и исключительное право.

Заявка на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности лицом, обладающим правом на получение патента (заявителем). Заявление представляется на русском языке. Прочие документы заявки представляются на русском или другом языке (прилагается их перевод на русский язык). Заявление о выдаче патента подписывается заявителем (представителем).

Заявка на выдачу патента на изобретение (*заявка на изобретение*) должна относиться к одному изобретению или к группе изобретений, образующих единый изобретательский замысел (требование единства изобретения).

Заявка на выдачу патента на полезную модель (*заявка на полезную модель*) должна относиться к одной полезной модели (требование единства полезной модели).

Заявка на выдачу патента на промышленный образец (*заявка на промышленный образец*) должна относиться к одному промышленному образцу или к группе промышленных образцов, связанных между собой настолько, что они образуют единый творческий замысел (требование единства промышленного образца).

Заявка на изобретение должна содержать:

1) заявление о выдаче патента с указанием автора изобретения, полезной модели, промышленного образца и заявителя – лица с правом на получение патента, а также места жительства (места нахождения) каждого из них;

2) описание изобретения, полезной модели, раскрывающее его сущность с полнотой, достаточной для осуществления изобретения, полезной модели специалистом в данной области техники; для промышленного образца – комплект изображений изделия, дающих полное представление о его существенных признаках, которые определяют эстетические особенности внешнего вида изделия;

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

4) чертежи и материалы для понимания сущности; для промышленного образца – чертеж общего вида изделия, конфекционную карту;

5) реферат, кроме заявки на промышленный образец.

Датой подачи заявки на изобретение, полезную модель, промышленный образец считается дата поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки, а если документы, прилагаемые к заявке, представлены не одновременно, – дата поступления последнего из документов.

Заявитель вправе внести в документы заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец дополнения, уточнения и исправления путем представления дополнительных материалов по запросу федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности до принятия по заявке решения о выдаче патента, либо об отказе в выдаче патента, либо о признании заявки отозванной, если эти дополнения, уточнения и исправления не изменяют заявку на изобретение, полезную модель или промышленный образец по существу.

До публикации сведений о заявке на изобретение, но не позднее дня принятия решения о выдаче патента на изобретение, заявитель вправе преобразовать ее в заявку на полезную модель, промышленный образец путем подачи соответствующего заявления, кроме заключения договора об отчуждении патента.

Преобразование заявки на полезную модель в заявку на изобретение (промышленный образец), заявки на промышленный образец в заявку на изобретение (полезную модель) допускается по заявлению, поданному заявителем до дня принятия решения о выдаче патента.

Заявитель вправе отозвать поданную им заявку на изобретение, полезную модель или промышленный образец до государственной регистрации в реестре.

Приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца устанавливается:

- 1) по дате подачи заявки;
- 2) по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки;
- 3) по дате подачи тем же заявителем более ранней заявки, которая не отозвана, не признана отозванной, по ней не состоялась государственная регистрация;
- 4) по дате подачи тем же заявителем первоначальной заявки,

раскрывающей изобретение, полезную модель, промышленный образец;
5) на основании нескольких ранее поданных заявок или дополнительных материалов к ним.

Приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет) при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки на изобретение или полезную модель в течение двенадцати месяцев с указанной даты, а заявки на промышленный образец – в течение шести месяцев с указанной даты.

Если в процессе экспертизы установлено, что разными заявителями поданы заявки на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы и эти заявки имеют одну и ту же дату приоритета, патент может быть выдан только по одной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями.

В течение двенадцати месяцев со дня направления федеральным органом соответствующего уведомления заявители должны сообщить о достигнутом ими соглашении.

По заявке проводится *формальная экспертиза*, в процессе которой проверяются наличие необходимых документов и их соответствие установленным требованиям.

О положительном результате формальной экспертизы заявки на изобретение и о дате подачи заявки федеральный орган уведомляет заявителя незамедлительно после завершения формальной экспертизы.

Если заявка на изобретение не соответствует установленным требованиям, федеральный орган направляет заявителю запрос с предложением в течение трех месяцев со дня направления запроса представить исправленные или недостающие документы. Если заявитель в установленный срок не представит запрашиваемые документы или не подаст ходатайство о продлении этого срока, заявка признается отозванной.

Если заявка на изобретение подана с нарушением требования единства изобретения, федеральный орган предлагает заявителю в течение трех месяцев со дня направления им соответствующего уведомления сообщить, какое из заявленных изобретений должно рассматриваться, и при необходимости внести изменения в документы заявки. Если заявитель не сообщит, какое из заявленных изобретений должно рассматриваться, и не представит документы, рассматривается изобретение, указанное в формуле изобретения первым.

Федеральный орган по истечении восемнадцати месяцев с даты

подачи заявки на изобретение, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, публикует в официальном бюллетене сведения о заявке на изобретение.

По ходатайству заявителя или третьих лиц при подаче заявки на изобретение или в течение трех лет с даты подачи заявки, при завершении с положительным результатом формальной экспертизы проводится экспертиза заявки на изобретение, полезную модель, промышленный образец по существу, которая включает:

1) информационный поиск в отношении заявленного изобретения, полезной модели, промышленного образца для определения уровня техники, с учетом которого будет осуществляться проверка патентоспособности изобретения;

2) проверку соответствия заявленного изобретения, полезной модели, промышленного образца требованиям и условиям патентоспособности;

3) проверку достаточности раскрытия сущности заявленного изобретения, полезной модели, промышленного образца в документах заявки и представленных на дату ее подачи.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности направляет заявителю отчет об информационном поиске.

Если в результате экспертизы заявки на изобретение по существу установлено, что заявленное изобретение соответствует условиям патентоспособности и сущность заявленного изобретения раскрыта с полнотой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности принимает решение о выдаче патента на изобретение с этой формулой. В решении указываются дата подачи заявки на изобретение и дата приоритета изобретения.

Если в процессе экспертизы заявки на изобретение по существу установлено, что заявленное изобретение не соответствует хотя бы одному из требований или условий патентоспособности, либо документы заявки не соответствуют требованиям, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности принимает решение об отказе в выдаче патента.

До принятия решения об отказе в выдаче патента федеральный орган направляет заявителю уведомление о результатах проверки патентоспособности заявленного изобретения с предложением представить свои доводы по приведенным мотивам. Ответ заявителя может быть представлен в течение шести месяцев со дня направления ему уведомления.

Заявка на изобретение признается отозванной на основании

решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Решение федерального органа может быть оспорено заявителем путем подачи возражения в течение семи месяцев со дня направления заявителю решения.

Изобретению, на которое подана заявка в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, со дня публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента предоставляется временная правовая охрана.

Временная правовая охрана считается ненаступившей, если заявка на изобретение была отозвана, признана отозванной, принято решение об отказе в выдаче патента и возможность подачи возражения против этого решения исчерпана.

На основании решения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности их вносит в соответствующий государственный реестр – Государственный реестр изобретений РФ, Государственный реестр полезных моделей РФ и Государственный реестр промышленных образцов РФ и выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Государственная регистрация и выдача патента осуществляются при условии уплаты патентной пошлины. Если заявителем она не уплачена регистрация и выдача патента не осуществляются, заявка признается отозванной на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения о выдаче патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, включающие имя автора, имя или наименование патентообладателя, название и формулу изобретения или полезной модели, название промышленного образца и изображение изделия.

После публикации сведений о выдаче патента любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки и отчетом об информационном поиске.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть *признан недействительным* полностью или частично в случаях:

- 1) несоответствия изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности;
- 2) несоответствия документов заявки на изобретение или полезную

модель требованию раскрытия сущности с полнотой, достаточной для осуществления изобретения или полезной модели специалистом в данной области техники;

3) наличия в формуле изобретения или полезной модели, которая содержится в решении о выдаче патента, признаков, не раскрытых на дату подачи заявки в документах;

4) выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, имеющих одну и ту же дату приоритета;

5) выдачи патента с указанием в качестве автора или патентообладателя лица, не являющегося таковым, либо без указания в патенте в качестве автора или патентообладателя лица, являющегося таковым.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец в течение срока его действия может быть оспорен в судебном порядке любым лицом, которому стало известно о нарушениях.

В случае признания патента недействительным частично на изобретение, полезную модель или промышленный образец выдается новый патент. Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, признанный недействительным полностью или частично, аннулируется с даты подачи заявки на патент.

Согласно статье 1399 ГК РФ действие патента *прекращается досрочно*:

1) на основании заявления, поданного патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, – со дня поступления заявления;

2) при неуплате в установленный срок патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе – по истечении установленного срока для уплаты патентной пошлины.

Действие патента, которое было прекращено из-за неуплаты пошлины в срок, может быть *восстановлено* федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству лица, которому принадлежал патент. Ходатайство может быть подано в течение трех лет со дня истечения срока уплаты патентной пошлины, но до истечения срока действия патента.

Лицо, которое в период между датой прекращения действия патента и датой публикации в официальном бюллетене сведений о восстановлении действия патента начало использование изобретения, полезной модели или промышленного образца либо сделало

необходимые приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования (*право послепользования*).

5.5. Особенности использования и охраны секретных изобретений

Подача заявки на выдачу патента на секретное изобретение (заявка на секретное изобретение), рассмотрение заявки и обращение с ней осуществляются с соблюдением законодательства о государственной тайне.

Заявки на секретные изобретения, для которых установлена степень секретности «особой важности» или «совершенно секретно», которые относятся к средствам вооружения и военной техники, подаются в уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти, Государственную корпорацию по атомной энергии "Росатом", Государственную корпорацию по космической деятельности "Роскосмос", в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Публикация сведений о заявке на секретное изобретение не производится. Государственная регистрация секретного изобретения в Государственном реестре изобретений РФ и выдача патента на секретное изобретение осуществляются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности или этим органом. Сведения о заявках и патентах на секретные изобретения, относящихся к секретным изобретениям изменениях в Государственном реестре изобретений РФ не публикуются.

При повышении степени секретности изобретения федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности передает документы заявки на секретное изобретение в зависимости от их тематической принадлежности в соответствующий уполномоченный орган.

При рассекречивании изобретения уполномоченный орган передает имеющиеся у него рассекреченные документы заявки на изобретение в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение объектам патентных прав. Перечислите их.
2. Каковы условия правовой охраны полезной модели?

3. При каких условиях промышленному образцу предоставляется правовая охрана?

4. Охарактеризуйте патентные права.

5. Какие действия не являются нарушением исключительного патентного права? В чем сущность права преждепользования?

6. Что включает в себя использование в продукте или способе изобретение, полезная модель, промышленный образец?

7. В чем заключается особенность использования объекта, созданного по контракту?

8. Что такое зависимое изобретение, полезная модель, промышленный образец?

9. Назовите порядок получения патента.

Глава 6. Право на селекционное достижение

6.1. Основные положения права на селекционные достижения

Права на селекционные достижения регламентируются главой 73 ГК РФ. Автору селекционного достижения принадлежат следующие интеллектуальные права: исключительное право; право авторства, а также и другие права, в том числе право на получение патента, право на наименование селекционного достижения, право на вознаграждение за служебное селекционное достижение.

На территории РФ признается исключительное право на селекционное достижение, удостоверенное патентом, выданным федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям, или патентом, имеющим силу на территории РФ в соответствии с международными договорами РФ.

Автор селекционного достижения (селекционер) – гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение. Автор селекционного достижения имеет право на получение авторского свидетельства, которое выдается федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям и удостоверяет авторство.

Граждане, совместным творческим трудом которых создано, выведено или выявлено селекционное достижение, признаются *соавторами*. Распоряжение правом на получение патента на селекционное достижение осуществляется соавторами совместно.

Согласно статье 1412 *объектами интеллектуальных прав* на селекционные достижения, которые зарегистрированы в

Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, это:

1) сорт растений – группа растений, которая определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками. Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения. Охраняемые категории сорта растений: клон, линия, гибрид первого поколения, популяция;

2) порода животных – группа животных, которая независимо от ораноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Порода может быть представлена женской или мужской особью либо племенным материалом, их гаметами или зиготами (эмбрионами). Охраняемые категории породы животных: тип, кросс линий.

Патент выдается на селекционное достижение, отвечающее критериям ораноспособности и относящееся к ботаническим и зоологическим родам и видам, перечень которых устанавливается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства.

Критерии ораноспособности селекционного достижения: новизна, отличимость, однородность и стабильность.

Сорт растений и порода животных считаются новыми, если на дату подачи заявки семена или племенной материал селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом селекционером, его правопреемником или с их согласия другим лицам для использования селекционного достижения:

1) на территории РФ ранее, чем за один год до указанной даты;

2) на территории другого государства ранее, чем за четыре года или за шесть лет до указанной даты (для сортов винограда, древесных декоративных, плодовых культур и древесных лесных пород).

Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента. Общеизвестное селекционное достижение – селекционное достижение, данные о котором находятся в официальных каталогах или справочном фонде либо которое имеет точное описание в одной из публикаций.

Растения и животные одного сорта и породы должны быть достаточно однородны по своим признакам с учетом отдельных

отклонений, которые могут быть из-за особенностей размножения.

Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого цикла размножения.

Исключительное право на селекционное достижение признается и охраняется при условии его государственной регистрации, в соответствии с которой федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям выдает заявителю патент на селекционное достижение, удостоверяющий приоритет селекционного достижения, авторство и исключительное право на селекционное достижение.

Объем охраны интеллектуальных прав, предоставляемой на основании патента, определяется совокупностью существенных признаков, зафиксированных в описании селекционного достижения.

Селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное работником в порядке выполнения своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, признается *служебным селекционным достижением*. Право авторства принадлежит работнику (автору). Исключительное право на служебное селекционное достижение и право на получение патента принадлежат работодателю.

Работник имеет право на получение от работодателя вознаграждения за использование служебного селекционного достижения в размере, на условиях, определяемые соглашением между ними, но не менее, чем в размере, составляющем два процента от суммы ежегодного дохода от использования селекционного достижения, включая доход от предоставления лицензий.

Вознаграждение выплачивается работнику в течение шести месяцев после истечения каждого года, в котором использовалось селекционное достижение. Право на вознаграждение за служебное селекционное достижение неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права.

Селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное работником с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но не в порядке выполнения своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, не является служебным. Право на получение патента на селекционное достижение и исключительное право на такое селекционное достижение принадлежат работнику.

Право на получение патента и исключительное право на селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное по

договору, предметом которого было создание, выведение или выявление селекционного достижения (*по заказу*), принадлежат заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

Если право на получение патента и исключительное право на селекционное достижение принадлежат заказчику, подрядчик (исполнитель) вправе использовать селекционное достижение для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия патента.

6.2. Интеллектуальные права на селекционные достижения

Право авторства – право признаваться автором селекционного достижения, неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на селекционное достижение и при предоставлении другому лицу права его использования. Отказ от этого права ничтожен.

Автор имеет *право на наименование* селекционного достижения, которое должно позволять идентифицировать селекционное достижение, быть кратким, отличаться от наименований существующих селекционных достижений того же или близкого ботанического либо зоологического вида. Оно не должно состоять из одних цифр, вводить в заблуждение относительно свойств, происхождения, значения селекционного достижения, личности его автора, противоречить принципам гуманности и морали.

Наименование селекционного достижения, предложенное автором или заявителем, подающим заявку на выдачу патента, должно быть одобрено федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям. Если предложенное наименование не отвечает требованиям, заявитель по требованию федерального органа обязан в тридцатидневный срок предложить иное наименование. Если заявитель не предложит или не оспорит отказ в одобрении наименования в судебном порядке, федеральный орган вправе отказать в регистрации селекционного достижения.

Право на получение патента на селекционное достижение первоначально принадлежит автору селекционного достижения, но оно может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору.

В соответствии с *исключительным правом* использования селекционного достижения патентообладатель может осуществлять с семенами и племенным материалом селекционного достижения следующие действия:

- 1) производство и воспроизводство;
- 2) доведение до посевных кондиций для размножения;
- 3) предложение к продаже;
- 4) продажа и иные способы введения в гражданский оборот;
- 5) вывоз с территории и ввоз на территорию РФ;
- 7) хранение для указанных целей.

Исключительное право на селекционное достижение распространяется также на семена, племенной материал, которые:

- 1) существенным образом наследуют признаки других охраняемых (исходных) сорта растений или породы животных (наследует наиболее существенные признаки исходного селекционного достижения);
- 2) не явно отличаются от охраняемых сорта растений или породы животных;
- 3) требуют неоднократного использования охраняемого сорта растений для производства семян.

Исходя из статьи 1422 ГК РФ, не являются нарушением исключительного права на селекционное достижение:

- 1) действия, совершаемые для удовлетворения личных, семейных, домашних и других не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, без получения прибыли или дохода;
- 2) действия, совершаемые в научно-исследовательских или экспериментальных целях;
- 3) использование охраняемого селекционного достижения в качестве исходного материала для создания других сортов растений и пород животных;
- 4) использование растительного материала, полученного в хозяйстве, в течение двух лет в качестве семян для выращивания растений, входящих в перечень, установленных Правительством РФ;
- 5) воспроизводство товарных животных для их использования в хозяйстве;
- 6) любые действия с семенами, растительным материалом, племенным материалом и товарными животными, которые были введены в гражданский оборот патентообладателем или с его согласия другим лицом, кроме:
 - последующего размножения сорта растений и породы животных;
 - вывоза с территории РФ растительного материала или животных.

По истечении трех лет со дня выдачи патента на селекционное достижение лицо, желающее и готовое его использовать, при отказе патентообладателя от заключения лицензионного договора на производство или реализацию семян, племенного материала имеет право обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении *принудительной простой (неисключительной) лицензии* на использование на территории РФ селекционного достижения.

На основании решения суда федеральный орган осуществляет государственную регистрацию предоставления права использования селекционного достижения на условиях *принудительной простой (неисключительной) лицензии*. Патентообладатель обязан за плату и на приемлемых условиях предоставить обладателю такой лицензии семена или племенной материал в количестве, достаточном для использования *принудительной простой (неисключительной) лицензии*. Действие *принудительной простой (неисключительной) лицензии* может быть прекращено в судебном порядке по иску патентообладателя.

По договору об отчуждении исключительного права на селекционное достижение (*договор об отчуждении патента*) одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующее селекционное достижение в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права (приобретателю патента).

По *лицензионному договору* одна сторона – патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне – пользователю (лицензиату) удостоверенное патентом право использования соответствующего селекционного достижения в установленных договором пределах.

Патентообладатель может подать в федеральный орган заявление о возможности предоставления любому лицу права использования селекционного достижения (*открытая лицензия*).

Тогда размер пошлины за поддержание патента в силе уменьшается на пятьдесят процентов, начиная с года, следующего за годом публикации федеральным органом в официальном бюллетене сведений об открытой лицензии. По истечении двух лет со дня публикации федеральным органом в официальном бюллетене сведений об открытой лицензии патентообладатель вправе подать ходатайство об отзыве своего заявления об открытой лицензии.

Срок действия исключительного права на селекционное

достижение и патента исчисляется со дня государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений и составляет тридцать лет. На сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород срок действия исключительного права и патента составляет тридцать пять лет.

После прекращения действия исключительного права селекционное достижение переходит в общественное достояние, благодаря чему может свободно использоваться любым лицом без согласия, разрешения, без выплаты вознаграждения за использование.

6.3. Получение и прекращение действия патента

Заявка на выдачу патента на селекционное достижение (заявка на выдачу патента) подается в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям лицом, обладающим правом на получение патента (заявителем).

Заявка на выдачу патента должна относиться к одному селекционному достижению и должна содержать:

1) заявление о выдаче патента с указанием автора селекционного достижения и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них;

2) анкету селекционного достижения.

Приоритет селекционного достижения устанавливается по дате поступления в федеральный орган заявки на выдачу патента.

В ходе предварительной экспертизы заявки на выдачу патента устанавливается дата приоритета, проверяется наличие документов и их соответствие установленным требованиям. Предварительная экспертиза заявки на выдачу патента проводится в течение месяца.

В период проведения предварительной экспертизы заявитель вправе по собственной инициативе дополнять, уточнять или исправлять документы заявки.

О положительном результате предварительной экспертизы и дате подачи заявки на выдачу патента федеральный орган уведомляет заявителя незамедлительно после завершения предварительной экспертизы. Сведения о принятых заявках публикуются в официальном бюллетене указанного федерального органа.

Если заявитель не согласен с решением федерального органа, он в течение трех месяцев со дня получения этого решения имеет право оспаривать его в судебном порядке.

Селекционному достижению, на которое подана заявка в федеральный орган, со дня подачи заявки и до даты выдачи заявителю патента на селекционное достижение предоставляется временная правовая охрана. В период временной правовой охраны заявителю разрешены передача семян, племенного материала только для научных целей, а также, когда продажа связана с отчуждением права на получение патента или с производством семян, племенного материала по заказу заявителя в целях создания их запаса.

Любое заинтересованное лицо в течение шести месяцев со дня публикации сведений о заявке на выдачу патента может направить в федеральный орган ходатайство о проведении экспертизы заявленного селекционного достижения на новизну. О поступлении ходатайства федеральный орган уведомляет заявителя с изложением существа ходатайства. Заявитель имеет право в течение трех месяцев со дня получения уведомления направить мотивированное возражение против ходатайства. Если селекционное достижение не соответствует критерию новизны, принимается решение об отказе в выдаче патента на селекционное достижение.

Заявитель обязан предоставить для испытаний селекционного достижения на отличимость, однородность и стабильность необходимое количество семян, племенного материала по адресу и в срок, которые указаны федеральным органом.

При соответствии селекционного достижения критериям охраноспособности и требованиям федеральный орган принимает решение о выдаче патента на селекционное достижение, составляет описание селекционного достижения и вносит его в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений, включая сведения:

- 1) род, вид растения, животного;
- 2) наименование сорта растений, породы животных;
- 3) дата государственной регистрации селекционного достижения и регистрационный номер;
- 4) имя (наименование) патентообладателя и его место жительства (место нахождения);
- 5) имя автора селекционного достижения и его место жительства;
- 6) описание селекционного достижения;
- 7) факт передачи патента на селекционное достижение другому лицу с указанием его имени или наименования, места жительства;
- 8) сведения о заключенных лицензионных договорах;
- 9) дата окончания действия патента на селекционное достижение

с указанием причины.

Патентообладатель обязан поддерживать сорт растений или породу животных в течение срока действия патента на селекционное достижение таким образом, чтобы сохранялись признаки, указанные в описании сорта растений или породы животных, составленном на дату включения селекционного достижения в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений. Реализуемые в РФ семена, племенной материал должны быть снабжены документом, удостоверяющим их сортовую, породную принадлежность и происхождение.

Патентообладатель по запросу федерального органа и обязан направлять за свой счет семена или племенной материал для проведения контрольных испытаний и предоставлять возможность проводить инспекцию на месте.

Патент на селекционное достижение может быть признан недействительным в течение срока его действия, если будет установлено, что:

- 1) патент выдан на основании неподтвердившихся данных об однородности и о стабильности селекционного достижения, представленных заявителем;
- 2) на дату выдачи патента селекционное достижение не соответствовало критерию новизны или отличимости;
- 3) лицо, указанное в патенте в качестве патентообладателя, не имело законных оснований для получения патента.

Патент на селекционное достижение, признанный недействительным, аннулируется со дня подачи заявки на выдачу патента. При этом лицензионные договоры, заключенные до принятия данного решения, сохраняют свое действие в той мере, в какой они были исполнены к этому дню.

Случаи досрочного прекращения действия патента:

- 1) селекционное достижение более не соответствует критериям однородности и стабильности;
- 2) патентообладатель по просьбе федерального органа в течение двенадцати месяцев не предоставил семена, племенной материал, документы и информацию, которые необходимы для проверки сохранности селекционного достижения;
- 3) патентообладатель подал заявление о досрочном прекращении действия патента;
- 4) патентообладатель не уплатил в установленный срок пошлину за поддержание патента в силе.

Вопросы для самоконтроля

1. Кто является автором селекционного достижения?
2. Какие права принадлежат автору?
3. Перечислите объекты селекционного права.
4. Что такое критерии охраноспособности селекционного достижения?
5. Какое селекционное достижение признается служебным?
6. В чем заключается суть права автора на наименование селекционного достижения?
7. Какие действия можно осуществлять с семенами и племенным материалом в соответствии с исключительным правом?
8. Каков срок действия исключительного права на достижение?
9. Порядок получения патента.
10. Основания прекращения действия патента.

Глава 7. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий

7.1. Право на фирменное наименование

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) при государственной регистрации юридического лица.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Юридическое лицо должно иметь одно полное фирменное наименование и вправе иметь одно сокращенное фирменное наименование на русском языке.

В фирменное наименование юридического лица не включаются:

- 1) полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, слова, производные от таких наименований;
- 2) полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления;

3) полные или сокращенные наименования общественных объединений;

4) обозначения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Если фирменное наименование юридического лица не соответствует требованиям, орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, вправе предъявить иск о понуждении к изменению фирменного наименования.

Юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (*исключительное право на фирменное наименование*), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в ЕГРЮЛ ранее, чем первого.

Если юридическое лицо нарушило данные требования, оно по требованию правообладателя обязано по своему выбору прекратить использование фирменного наименования или изменить свое фирменное наименование, а также возместить правообладателю причиненные убытки.

На территории РФ действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в ЕГРЮЛ, которое возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из ЕГРЮЛ в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

7.2. Право на товарный знак и знак обслуживания

На товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей – признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Знак обслуживания – обозначение, служащее для

индивидуализации выполняемых юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых услуг.

Государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ (Государственный реестр товарных знаков). При этом на товарный знак выдается свидетельство на товарный знак, которое удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Виды товарных знаков перечислены в статье 1482 ГК РФ. К ним относятся зарегистрированные словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) характеризующих товары, указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, на время, место и способ их производства, сбыта;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется свойством или назначением товаров.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:

- 1) являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;
- 2) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные:

- 1) названию известного в РФ на дату подачи заявки произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя;
- 2) имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету;
- 3) промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак

(правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (*исключительное право на товарный знак*). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Право может быть осуществлено путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах, на этикетках, упаковках товаров, которые вводятся в гражданский оборот на территории РФ, либо хранятся с этой целью;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети «Интернет», в доменном имени и при других способах адресации.

Правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком, состоит из латинской буквы «R» в окружности либо словесного обозначения «товарный знак».

Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно из-за неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака может быть подано заинтересованным лицом в арбитражный суд по истечении указанных трех лет при условии, что вплоть до подачи такого заявления товарный знак не использовался.

По *договору об отчуждении* исключительного права на товарный знак одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать в полном объеме принадлежащее ей исключительное право на соответствующий товарный знак в отношении всех товаров или их части, для индивидуализации которых он зарегистрирован, другой стороне – приобретателю исключительного права.

Отчуждение исключительного права по договору не допускается, если оно может явиться причиной введения потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

По *лицензионному договору* одна сторона – обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования товарного знака в определенных договором пределах с

указанием или без указания территории, на которой допускается использование.

Лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром. Лицензиар вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия.

Исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет с даты подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности либо в случае регистрации товарного знака по выделенной заявке с даты подачи первоначальной заявки. Срок действия исключительного права на товарный знак может быть продлен на десять лет по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года действия этого права. Продление срока действия возможно неограниченное число раз.

По заявлению лица, считающего используемый им товарный знак или обозначение общеизвестным в РФ, по решению федерального органа может быть признан *общеизвестным товарным знаком*, если этот товарный знак или обозначение в результате использования стали широко известны в РФ среди соответствующих потребителей.

Общеизвестному товарному знаку предоставляется правовая охрана (действует бессрочно), которая означает признание исключительного права на общеизвестный товарный знак.

Товарный знак, признанный общеизвестным, вносится федеральным органом в Перечень общеизвестных в РФ товарных знаков (Перечень общеизвестных товарных знаков). Свидетельство на такой знак выдается федеральным органом в течение месяца со дня его внесения в Перечень.

Объединение лиц, создание и деятельность которого не противоречат законодательству РФ вправе зарегистрировать *коллективный знак* – товарный знак, предназначенный для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в данное объединение лицами.

К заявке на регистрацию прилагается устав коллективного знака, который должен содержать:

- 1) наименование объединения, уполномоченного зарегистрировать коллективный знак на свое наименование (правообладателя);
- 2) перечень лиц, имеющих право использования этого

коллективного знака;

3) цель регистрации коллективного знака;

4) перечень, характеристики качества, иные общие характеристики товаров, которые будут обозначаться коллективным знаком;

5) условия использования коллективного знака;

6) положения о порядке контроля за использованием коллективного знака;

7) положения об ответственности за нарушение устава коллективного знака.

Оспаривание предоставления правовой охраны товарному знаку означает оспаривание решения о государственной регистрации товарного знака и основанного на ней признания исключительного права на товарный знак.

Признание недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку влечет отмену решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о регистрации товарного знака.

Предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено путем подачи возражения против такого предоставления в федеральный орган. Решения федерального органа могут быть оспорены в суде. В случае признания предоставления правовой охраны товарному знаку недействительным полностью свидетельство и запись в Государственном реестре товарных знаков аннулируются.

В случае признания предоставления правовой охраны товарному знаку частично недействительным, выдается новое свидетельство на товарный знак, и вносятся соответствующие изменения в Государственный реестр товарных знаков.

Правовая охрана товарного знака прекращается:

1) в связи с истечением срока действия исключительного права на товарный знак;

2) на основании принятого решения суда о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака в связи с использованием этого знака на товарах, не обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками;

3) на основании принятого решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием;

4) на основании принятого по заявлению любого лица решения федерального органа о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с прекращением юридического лица или

регистрацией прекращения гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

5) в случае отказа правообладателя от права на товарный знак;

6) на основании принятого по заявлению заинтересованного лица решения федерального органа о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае его превращения в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

7.3. Процедура государственной регистрации товарного знака

Заявка на государственную регистрацию товарного знака подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (заявителем).

К заявке на товарный знак должен быть приложен устав коллективного знака, если заявка подается на коллективный знак. Заявка на товарный знак должна содержать:

1) заявление о государственной регистрации обозначения в качестве товарного знака с указанием заявителя, его места жительства или места нахождения;

2) заявляемое обозначение;

3) перечень товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков;

4) описание заявляемого обозначения.

После подачи заявки на товарный знак в федеральный орган любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки. Федеральный орган публикует в официальном бюллетене сведения о поданных заявках на товарные знаки.

Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган.

Если заявки на тождественные товарные знаки в отношении совпадающих перечней товаров поданы разными заявителями и эти заявки имеют одну и ту же дату приоритета, заявленный товарный знак может быть зарегистрирован только на имя одного из заявителей, определяемого соглашением между ними.

Экспертиза заявки на товарный знак проводится федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности

и включает формальную экспертизу и экспертизу обозначения, заявленного в качестве товарного знака (заявленного обозначения).

Формальная экспертиза заявки на товарный знак проводится в течение месяца со дня ее подачи в федеральный орган.

Проверяется наличие необходимых документов заявки, их соответствие установленным требованиям. По результатам заявка принимается к рассмотрению или принимается решение об отказе. О результатах формальной экспертизы федеральный орган уведомляет заявителя.

Экспертиза заявленного обозначения проводится по заявке, принятой к рассмотрению в результате формальной экспертизы. Проверяется соответствие заявленного обозначения требованиям и устанавливается приоритет товарного знака. По результатам экспертизы федеральный орган принимает решение о государственной регистрации товарного знака или об отказе. По международным договорам РФ по результатам экспертизы товарного знака федеральный орган принимает решение о предоставлении правовой охраны или об отказе.

Решение о государственной регистрации товарного знака может быть пересмотрено федеральным органом до регистрации товарного знака в связи:

- 1) с поступлением заявки, имеющей более ранний приоритет;
- 2) с государственной регистрацией в качестве наименования места происхождения товара обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с товарным знаком, указанным в решении о регистрации;
- 3) с выявлением заявки, содержащей тождественный товарный знак, либо выявлением охраняемого тождественного товарного знака;
- 4) с изменением заявителя, которое может привести к введению потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Решения федерального органа об отказе в принятии заявки на товарный знак к рассмотрению, о государственной регистрации товарного знака, об отказе в регистрации и о признании заявки отозванной, решение о предоставлении или об отказе в предоставлении правовой охраны на территории РФ могут быть оспорены заявителем путем подачи возражения в федеральный орган в течение четырех месяцев со дня направления соответствующего решения.

Заявка на товарный знак может быть отозвана заявителем на любой стадии ее рассмотрения, но не позднее даты государственной регистрации товарного знака.

На основании решения о государственной регистрации товарного

знака федеральный орган в течение месяца со дня уплаты пошлины осуществляет государственную регистрацию товарного знака в Государственном реестре товарных знаков, в который вносится следующая информация: сведения о правообладателе, дата приоритета товарного знака, перечень товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак, дата его государственной регистрации, другие сведения, относящиеся к регистрации товарного знака, а также последующие изменения этих сведений.

Свидетельство на товарный знак выдается федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение месяца со дня государственной регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков.

7.4. Право на наименование места происхождения товара

Наименование места происхождения товара – 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, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами.

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

На территории РФ действует *исключительное право использования* наименования места происхождения товара, зарегистрированное федеральным органом. Использованием наименования места происхождения товара считается размещение этого наименования:

- 1) на товарах, этикетках, упаковках товаров, которые вводятся в гражданский оборот на территории РФ, либо хранятся с этой целью;
- 2) на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот;
- 3) в предложениях о продаже товаров, в объявлениях, на вывесках, в рекламе;

4) в сети «Интернет», в доменном имени и при других способах адресации.

Обладатель свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара для оповещения может помещать знак охраны в виде словесного обозначения «зарегистрированное наименование места происхождения товара» («зарегистрированное НМПТ»).

Наименование места происхождения товара охраняется в течение всего времени существования возможности производить товар, особые свойства которого определяются характерными для соответствующего географического объекта природными условиями или людскими факторами.

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

Заявка на государственную регистрацию подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и должна содержать:

1) заявление о государственной регистрации и/или о предоставлении исключительного права на наименование с указанием заявителя, его места жительства или места нахождения;

2) заявляемое обозначение;

3) указание товара, в отношении которого испрашиваются государственная регистрация наименования места происхождения товара;

4) указание места происхождения (производства) товара (границ географического объекта), природные условия или людские факторы, определяющие особые свойства товара;

5) описание особых свойств товара.

Экспертиза заявки проводится федеральным органом, включает формальную экспертизу и экспертизу обозначения, заявленного в качестве наименования места происхождения товара (заявленного обозначения).

Формальная экспертиза заявки проводится в течение двух месяцев со дня ее подачи в федеральный орган; проверяется наличие необходимых документов заявки, их соответствие установленным требованиям. По результатам заявка принимается к рассмотрению или принимается решение об отказе.

Экспертиза заявленного обозначения проводится по заявке, принятой к рассмотрению в результате формальной экспертизы; также проверяется обоснованность указания места происхождения

(производства) товара на территории РФ.

По результатам экспертизы федеральный орган принимает решение о государственной регистрации наименования места происхождения товара и о предоставлении исключительного права или об отказе.

Заявка на наименование места происхождения товара может быть отозвана заявителем на любом этапе ее рассмотрения до внесения в Государственный реестр наименований сведений о государственной регистрации и о предоставлении исключительного права на такое наименование.

Решения федерального органа об отказе в принятии заявки могут быть оспорены заявителем путем подачи возражения в федеральный орган в течение четырех месяцев со дня направления соответствующего решения.

На основании решения федеральный орган осуществляет государственную регистрацию наименования места происхождения товара в Государственном реестре наименований, в который вносятся сведения об обладателе свидетельства об исключительном праве, указание и описание особых свойств товара.

Свидетельство об исключительном праве на наименование выдается федеральным органом в течение месяца со дня уплаты пошлины за выдачу свидетельства. Без пошлины выдача свидетельства не осуществляется.

Свидетельство об исключительном праве на наименование места происхождения товара действует в течение десяти лет со дня подачи заявки в федеральный орган.

Правовая охрана наименования места происхождения товара прекращается в случае:

1) исчезновения характерных для географического объекта условий и невозможности производить товар, обладающий свойствами, указанными в Государственном реестре наименований;

2) прекращения правовой охраны наименования места происхождения товара в стране происхождения товара.

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

1) утраты товаром особых свойств, указанных в Государственном реестре наименований;

2) прекращения правовой охраны наименования места происхождения товара;

3) прекращения юридического лица, регистрации прекращения

гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, смерти гражданина;

4) истечения срока действия свидетельства;

5) подачи обладателем свидетельства соответствующего заявления;

6) утраты иностранным юридическим лицом, иностранным гражданином или лицом без гражданства права на данное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара.

7.5. Право на коммерческое обозначение

Юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий *коммерческие обозначения*, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

Правообладателю принадлежит *исключительное право использования* коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации предприятия любым не противоречащим закону способом, в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах, в объявлениях, рекламе, на товарах, в сети «Интернет».

Исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (по договору, в порядке универсального правопреемства) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется.

Если коммерческое обозначение используется правообладателем для индивидуализации нескольких предприятий, 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.

На территории РФ действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия. Исключительное право на коммерческое обозначение

прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

Вопросы для самоконтроля

1. Перечислите, что может и что не может включаться в фирменное наименование юридического лица?
2. Что такое знак обслуживания и товарный знак?
3. В чем заключается разница между товарным знаком и знаком обслуживания?
4. Из каких элементов состоит знак охраны товарного знака?
5. Какова последовательность государственной регистрации товарного знака?
6. Что такое общеизвестный товарный знак?
7. Какие сведения включает в себя заявка на регистрацию наименования места происхождения товара?
8. При каких обстоятельствах прекращается действие свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара?
9. В чем сущность коммерческого обозначения?
10. Соотношение прав на фирменное наименование и правами на товарный знак и знак обслуживания.

Глава 8. Права на нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности

Традиционные результаты интеллектуальной деятельности охраняются авторским, смежным, патентным правами, а также правом на средства индивидуализации. Помимо традиционных результатов выделяют так называемые нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности. К ним относят информацию ноу-хау, топологии интегральных микросхем и некоторые другие.

8.1. Право на топологии интегральных микросхем

Согласно статье 1448 ГК РФ *топология интегральной микросхемы* – зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. *Интегральная микросхема* – микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы,

которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме или на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

Правовая охрана распространяется на оригинальную топологию интегральной микросхемы, созданную в результате творческой деятельности автора и неизвестную автору в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее создания. Правовая охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию.

Автор топологии интегральной микросхемы – гражданин, творческим трудом которого создана топология. Граждане, создавшие топологию интегральной микросхемы совместным творческим трудом, признаются *соавторами*. Автору топологии интегральной микросхемы принадлежат интеллектуальные права: исключительное право; право авторства; право на вознаграждение за служебную топологию. Топология, содержащая сведения государственной тайны, государственной регистрации не подлежит. Лицо несет ответственность за разглашение сведений государственной тайны о топологии.

Правообладатель в течение срока действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы может по своему желанию зарегистрировать топологию в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. *Заявка* на регистрацию должна относиться к одной топологии и содержать:

1) заявление о государственной регистрации топологии с указанием лица, на имя которого испрашивается государственная регистрация, а также автора, места жительства или места нахождения каждого из них, даты первого использования топологии;

2) материалы, идентифицирующие топологию, включая реферат.

На основании заявки на регистрацию федеральный орган проверяет наличие необходимых документов и их соответствие требованиям. При положительном результате проверки федеральный орган вносит топологию в Реестр топологий интегральных микросхем, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации топологии и публикует сведения в официальном бюллетене.

Право авторства – право признаваться автором топологии, неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на топологию и при предоставлении другому лицу права ее использования.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования топологии любым не противоречащим закону способом

(исключительное право на топологию):

1) воспроизведение топологии в целом или частично путем включения в интегральную микросхему, кроме воспроизведения той части топологии, которая не является оригинальной;

2) ввоз на территорию РФ, продажа топологии, интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего интегральную микросхему.

Правообладатель вправе использовать знак охраны, который помещается на топологии, на изделиях, содержащих топологию, и состоит из выделенной прописной буквы «Т» ("Т", [Т], Т*), даты начала срока действия исключительного права на топологию и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на топологию, перечислены в статье 1456 ГК РФ:

1) осуществление действий с интегральной микросхемой, в которую включена незаконно воспроизведенная топология;

2) использование топологии в целях, не преследующих получение прибыли, в целях оценки, анализа, исследования или обучения;

3) распространение интегральных микросхем с топологией, ранее введенных в гражданский оборот лицом, обладающим исключительным правом на топологию.

Исключительное право на топологию действует в течение десяти лет. Срок исчисляется со дня первого использования топологии; со дня регистрации топологии в федеральном органе в зависимости от того, какое из указанных событий наступило ранее. После прекращения действия исключительного права топология переходит в общественное достояние и может свободно использоваться любым лицом без согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения.

По *договору об отчуждении* исключительного права на топологию одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на топологию в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права.

По *лицензионному договору* одна сторона – обладатель исключительного права на топологию (лицензиар) – предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этой топологии в установленных договором пределах.

Топология, созданная работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, признается *служебной топологией*. Право авторства на служебную топологию принадлежит работнику. Исключительное право на

служебную топологию принадлежит работодателю.

Исключительное право на топологию, созданную при выполнении *договора подряда*, договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали ее создание, принадлежит подрядчику (исполнителю), если договором между ним и заказчиком не предусмотрено иное.

Заказчик вправе использовать созданную топологию в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права без выплаты дополнительного вознаграждения.

Исключительное право на топологию, созданную по договору, предметом которого было ее создание (*по заказу*), принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

8.2. Право на секрет производства (ноу-хау)

Правовой режим секрета производства регулируется в главе 75 ГК РФ. В статье 1465 Кодекса дается определение ноу-хау. *Секрет производства (ноу-хау)* – сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие коммерческую ценность из-за неизвестности их третьим лицам, у которых к ним нет свободного доступа на законном основании.

Секретом производства не могут быть признаны сведения, обязательность раскрытия которых либо недопустимость ограничения доступа к которым установлена законом или иным правовым актом.

Обладателю секрета производства принадлежит исключительное право его использования любым не противоречащим закону способом (*исключительное право на секрет производства*): при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений.

Исключительное право на секрет производства действует, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право прекращается у всех правообладателей.

По *договору об отчуждении* исключительного права одна сторона

(правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на секрет производства в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права.

При отчуждении исключительного права на секрет производства лицо, распорядившееся правом, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного права.

По *лицензионному договору* одна сторона – обладатель исключительного права на секрет производства (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего секрета производства в установленных договором пределах.

Исключительное право на секрет производства, созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (*служебный секрет производства*), принадлежит работодателю.

Если секрет производства получен при выполнении *договора подряда, договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических работ* либо по государственному или муниципальному *контракту* для государственных или муниципальных нужд, исключительное право принадлежит подрядчику (исполнителю).

8.3. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии

Отношения, возникающие при регулировании данного права, регламентируются главой 77 ГК РФ. *Единая технология* – выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает сочетания изобретения, полезной модели, промышленного образца, программы для ЭВМ или других результатов интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере (ст. 1542 ГК РФ).

В состав единой технологии могут входить также результаты интеллектуальной деятельности, не подлежащие правовой охране, технические данные, другая информация; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности.

Право использовать результаты интеллектуальной деятельности

в составе единой технологии как в составе сложного объекта принадлежит лицу, организовавшему создание единой технологии (*право на технологию*) на основании договоров с обладателями исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии.

Лицу, организовавшему создание единой технологии за счет или с привлечением средств федерального бюджета или бюджета субъекта РФ (исполнителю), принадлежит право на созданную технологию, кроме случаев, когда это право принадлежит РФ или субъекту РФ.

Лицо обязано незамедлительно принимать меры для признания за ним и получения прав на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии. Лицо обязано осуществлять практическое применение (внедрение) единой технологии.

Права РФ и субъектов РФ на технологию обозначены в статье 1546 ГК РФ. Право на технологию, созданную за счет или с привлечением средств федерального бюджета, принадлежит РФ, когда:

- 1) единая технология непосредственно связана с обеспечением обороны и безопасности РФ;
- 2) РФ приняла на себя финансирование работ по доведению единой технологии до стадии практического применения;
- 3) исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания работ действий, необходимых для признания за ним или приобретения исключительных прав.

Право на технологию, созданную из средств бюджета субъекта РФ, принадлежит субъекту РФ, когда:

- 1) субъект РФ принял на себя финансирование работ по доведению технологии до стадии практического применения;
- 2) исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания работ по созданию единой технологии совершение действий, необходимых для признания за ним или приобретения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Управление правом на технологию, принадлежащим РФ (субъекту РФ), осуществляется в порядке, определяемом Правительством РФ (органами исполнительной власти соответствующего субъекта РФ).

Право на технологию предоставляется безвозмездно. Если право на технологию отчуждается по договору, по результатам конкурса или аукциона, размер, условия и порядок выплаты вознаграждения за это право определяются соглашением сторон.

Право на технологию, созданную с привлечением бюджетных средств и средств инвесторов, может принадлежать одновременно РФ, субъекту РФ, другим инвесторам проекта, в результате осуществления которого создана технология, исполнителю и иным правообладателям.

Единая технология должна иметь практическое применение (внедрение) преимущественно на территории РФ.

Право на технологию может передаваться для использования единой технологии на территориях иностранных государств с согласия государственного заказчика или распорядителя бюджетных средств по законодательству о внешнеэкономической деятельности.

Сделки, предусматривающие использование единой технологии за пределами РФ, подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое интегральная микросхема? Какие цели она выполняет?
2. Объясните, почему государственной регистрации не подлежит топология, которая содержит сведения государственной тайны?
3. Из каких элементов состоит знак охраны топологии?
4. Какие особенности использования служебных топологий?
5. Какие сведения относят к секретам производства?
6. Что такое единая технология?
7. В чем заключается право на технологию?
8. При каких обстоятельствах право на технологию принадлежит Российской Федерации, а при каких субъекту Российской Федерации?
9. В чем суть права на технологию, принадлежащего субъекту РФ?
10. В чем заключается право на технологию, принадлежащее РФ?

Глава 9. Ответственность за нарушение прав на объекты интеллектуальной собственности

Споры по защите нарушенных интеллектуальных прав рассматриваются и разрешаются в суде. При нарушении личных неимущественных прав автора защита осуществляется путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении.

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной

деятельности осуществляется путем предъявления требования о признании права, о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, о возмещении убытков, об изъятии материального носителя, о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя.

9.1. Ответственность за нарушение авторских и смежных прав

Ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне. При неисполнении, ненадлежащем исполнении договора авторского заказа автор обязан возвратить заказчику аванс, уплатить неустойку.

Статья 1291 ГК РФ определяет особенности отчуждения оригинала произведения и исключительного права на произведение. Согласно ей при отчуждении автором оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры), при отчуждении оригинала произведения по договору авторского заказа, исключительное право на произведение сохраняется за автором.

Приобретатель оригинала произведения изобразительного искусства или фотографического произведения, который изображен на этом произведении, вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты ему вознаграждения использовать это произведение в качестве иллюстрации при издании своих литературных произведений, воспроизводить, публично показывать и распространять без цели извлечения прибыли копии произведения, если иное не предусмотрено договором с автором или иным правообладателем.

Кроме того, существуют *технические средства защиты авторских прав* – любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.

Исходя из положений статьи 1309 ГК РФ любые технологии, технические устройства, их компоненты, контролирующие доступ к объекту смежных прав, предотвращающие, ограничивающие действия без разрешения правообладателя в отношении такого объекта являются *техническими средствами защиты смежных прав*.

При нарушении прав автор вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации.

При нарушении исключительного права на произведение или объект смежных прав автор или обладатель исключительного права помимо вышеперечисленных способов защиты и мер ответственности вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения или фонограммы;

3) в двукратном размере стоимости права использования произведения или объекта смежных прав, определяемой исходя из цены, которая взимается за правомерное использование произведения тем способом, который использовал нарушитель.

Суд может запретить ответчику совершать определенные действия в целях введения в гражданский оборот экземпляров произведения, в отношении которых предполагается, что они – контрафактные.

Суд также может наложить арест на все экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они контрафактные, на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для их изготовления или воспроизведения.

Защита авторских и смежных прав осуществляется не только нормами гражданского права. УК РФ в главе 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» предусматривает уголовную ответственность за нарушение авторских и смежных прав:

– при незаконном использовании объектов авторского, смежного права;

– при присвоении авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб.

Ст. 146 УК РФ определяет, что присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору, наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок до 480 часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до 6 месяцев.

Часть 2 указанной статьи Кодекса определяет ответственность за незаконное использование объектов авторского или смежных прав (приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта), совершенные в крупном размере, – наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей

или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок до 480 часов, либо исправительными, принудительными работами, лишением свободы на срок до 2 лет. Если эти деяния совершались группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения, – наказываются принудительными работами на срок до 5 лет либо лишением свободы на срок до 6 лет со штрафом в размере до 500 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 3 лет или без такового.

В соответствии со ст. 7.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание влекут ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными, либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода.

Указанные действия наказываются наложением административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей, на должностных лиц – от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

9.2. Защита прав авторов и патентообладателей

По защите патентных прав суд рассматривает следующие споры:

- 1) об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- 2) об установлении патентообладателя;
- 3) о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец;
- 4) о заключении, об исполнении, об изменении и о прекращении договоров о передаче исключительного права (отчуждении патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной

модели, промышленного образца;

5) о праве преждепользования и праве послепользования;

6) о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения.

В случае нарушения исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца, определяемой исходя из цены, которая взимается за правомерное использование соответствующих изобретения, полезной модели, промышленного образца тем способом, который использовал нарушитель.

Патентообладатель вправе потребовать публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности решения суда о неправомерном использовании изобретения, полезной модели, промышленного образца или об ином нарушении его прав.

Административный порядок разрешения споров предусмотрен для разрешения споров, связанных с отказом в выдаче патента, с признанием его недействительным, с отказом патентообладателя от заключения лицензионного договора. Заявитель может подать в Апелляционную палату Патентного ведомства возражение на решение об отказе в выдаче патента.

Решение Апелляционной палаты подлежит утверждению генеральным директором Патентного ведомства. При несогласии заявителя с решением Апелляционной палаты он может обратиться с жалобой в Высшую патентную палату РФ, решение которой является окончательным.

В соответствии с п. 2 ст. 7.12 КоАП незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству влечет за собой наложение административного штрафа. В отношении граждан наказание колеблется в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей; в отношении должностных лиц – от

десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; а в отношении юридических лиц – от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

Кроме того, предусмотрена уголовно-правовая ответственность за нарушения прав, которая излагается в статье 147 УК РФ. Она 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 до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок до 480 часов, либо принудительными работами или лишением свободы на срок до 2 лет.

Те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказываются штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо принудительными работами до пяти лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

9.3. Особенности защиты и ответственности за нарушение прав на средства индивидуализации и иных прав

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются *контрафактными*.

Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещено незаконно используемые товарный знак или наименование места происхождения товара или сходное с ним до степени смешения обозначение.

Лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, с документации, рекламы, вывесок.

Правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая взимается за правомочное использование товарного знака;

3) в двукратном размере стоимости контрафактных товаров, на которых незаконно размещено наименование места происхождения товара.

В РФ также предусмотрена административная и уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака и наименования мест происхождения товаров. Пункт 1 статьи 14.10 КоАП за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара предусматривает наложение административного штрафа на граждан в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до двухсот тысяч рублей с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара, а также материалов и оборудования, используемых для их производства, и иных орудий совершения административного правонарушения.

В пункте 2 этой же статьи за сбыт или реализацию контрафактного товара, содержащего незаконное воспроизведение чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений, накладывается административный штраф на граждан в размере двукратного размера стоимости товара, но не менее десяти тысяч рублей с конфискацией предметов, материалов и оборудования, используемых для производства; на должностных лиц – в размере трехкратного размера стоимости товара, но не менее пятидесяти тысяч рублей с конфискацией предметов; на юридических лиц – в размере пятикратного размера стоимости товара, но не менее ста тысяч рублей с конфискацией предметов.

Согласно статье 180 УК РФ за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб, то оно наказывается штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей, в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, обязательными работами на срок до 480 часов,

исправительными, принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев.

Если данные деяния совершены группой лиц по предварительному сговору, то они наказываются штрафом в размере от двухсот тысяч до четырехсот тысяч рублей, в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от восемнадцати месяцев до трех лет, либо принудительными работами на срок до четырех лет, лишением свободы на тот же срок со штрафом в размере до ста тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года либо без такового.

Для организованной группы предусмотрен штраф в размере от пятисот тысяч до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от трех до пяти лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового.

Нарушением прав автора *селекционного достижения* является:

1) использование селекционного достижения с нарушением требований;

2) присвоение произведенным или продаваемым семенам, племенному материалу наименования, которое отличается от наименования соответствующего зарегистрированного селекционного достижения;

3) присвоение произведенным или продаваемым семенам, племенному материалу наименования соответствующего зарегистрированного селекционного достижения, если они не являются семенами, племенным материалом этого селекционного достижения;

4) присвоение произведенным или продаваемым семенам, племенному материалу наименования, сходного с наименованием зарегистрированного селекционного достижения до степени смешения.

Автор селекционного достижения или иной патентообладатель вправе потребовать публикации федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям в официальном бюллетене решения суда о неправомерном использовании селекционного достижения или об ином нарушении прав патентообладателя.

Нарушитель исключительного права *на секрет производства*,

лицо, которое неправомерно получило сведения, составляющие секрет производства, и разгласило или использовало эти сведения, а также лицо, обязанное сохранять конфиденциальность секрета производства, обязано возместить убытки, причиненные нарушением исключительного права на секрет производства, если иная ответственность не предусмотрена законом или договором с этим лицом.

Лицо, которое использовало секрет производства и не знало, не должно было знать о том, что его использование незаконно, в том числе в связи с тем, что оно получило доступ к секрету производства случайно или по ошибке, не несет ответственность.

Вопросы для самоконтроля

1. Как осуществляется защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности?

2. Какие виды ответственности предусмотрены за нарушение авторских и смежных прав?

3. Что такое технические средства защиты авторских прав?

4. При каких обстоятельствах наступает уголовная ответственность за нарушение смежных прав?

5. Какие споры по защите патентных прав рассматриваются судом?

6. За какие правонарушения патентного права предусмотрена административная ответственность?

7. В чем суть особенностей защиты прав на средства индивидуализации?

8. Что является нарушением прав автора селекционного достижения?

9. Каковы способы защиты прав на секрет производства?

10. Какая ответственность предусмотрена за нарушение прав автора топологии интегральной микросхемы?

Глава 10. Основные формы реализации объектов интеллектуальной собственности

10.1. Право использования результатов интеллектуальной собственности в составе единой технологии

При бухгалтерском учете деятельности организации объекты интеллектуальной собственности считаются как нематериальные

активы – приобретенные или созданные результаты интеллектуальной деятельности и иные объекты интеллектуальной собственности (исключительные права на них), используемые в производстве продукции (выполнении работ, оказании услуг) или для управленческих нужд организации в течение длительного времени (продолжительностью свыше 12 месяцев). Согласно части 2 Налогового Кодекса РФ к *нематериальным активам* относятся:

1) исключительное право патентообладателя на изобретение, промышленный образец, полезную модель;

2) исключительное право автора на использование компьютерных программ, базы данных, топологии интегральных микросхем;

3) исключительное право на товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товаров и фирменное наименование;

4) исключительное право патентообладателя на селекционные достижения;

5) владение «ноу-хау», секретной формулой или процессом.

Коммерческие формы передачи имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности: авторский, лицензионный, договор, договор франчайзинга, подряда, инженерно-технические услуги.

Коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности – любые операции, которые либо используют эти объекты в экономическом обороте предприятия, либо открывают такую возможность в будущем.

Использование результатов в экономическом обороте предприятия начинается с момента их включения в состав активов, когда происходит их постановка на бухгалтерский учет в качестве объектов нематериальных активов. Но для того, чтобы объект включили в состав активов предприятия, он должен иметь стоимостную оценку.

Системный подход к определению стоимости объектов интеллектуальной собственности и нематериальных активов включают три основных подхода [8]:

1. *Затратный подход* – совокупность методов оценки объектов нематериальных активов и интеллектуальной собственности, основанных на определении затрат, необходимых для полного воспроизводства или полного замещения объекта за вычетом стоимости его износа. Используется метод сравнения продаж;

2. *Сравнительный (рыночный) подход* – совокупность методов оценки, основанных на анализе рыночных продаж заключающегося в сравнении объектов оценки с аналогичными. Он базируется на

рыночной информации и позволяет получить простое, логически обоснованное суждение о цене объекта нематериальных активов и интеллектуальной собственности:

- 1) метод стоимости замещения;
- 2) метод восстановительной стоимости;
- 3) метод исходных затрат;

3. *Доходный подход* – совокупность методов оценки, основанных на определении ожидаемых доходов. К недостаткам данного подхода относится построение всех расчетов на основе прогнозных данных и предварительных заключений экспертов. Включает:

- 1) метод прямой капитализации;
- 2) метод избыточной прибыли;
- 3) экспертные методы.

Подходы основываются на информации, которая собирается на одном рынке объектов интеллектуальной собственности, но в каждом из них отражаются разные стороны рынка, поэтому результаты могут отличаться друг от друга. Окончательный вывод делается по совокупности результатов. Если в результатах существенные расхождения, значит, была допущена ошибка в оценке, либо рынок несбалансирован.

В соответствии с Методическими рекомендациями по определению рыночной стоимости интеллектуальной собственности при определении стоимости интеллектуальной собственности следует руководствоваться следующими методическими основами:

1) рыночную стоимость имеют объекты оценки, способные удовлетворять конкретные потребности при их использовании в течение определенного периода времени (*принцип полезности*);

2) рыночная стоимость объекта оценки зависит от спроса и предложения на рынке и характера конкуренции продавцов и покупателей (*принцип спроса и предложения*);

3) рыночная стоимость объекта оценки не может превышать наиболее вероятные затраты на приобретение объекта эквивалентной полезности (*принцип замещения*);

4) рыночная стоимость объекта оценки зависит от ожидаемой величины, продолжительности и вероятности получения доходов (выгод), которые могут быть получены за определенный период времени при наиболее эффективном его использовании (*принцип ожидания*);

5) рыночная стоимость объекта оценки изменяется во времени и определяется на конкретную дату (*принцип изменения*);

6) рыночная стоимость объекта оценки зависит от внешних факторов, определяющих условия их использования, например, обусловленных действием рыночной инфраструктуры, международного и национального законодательства, политикой государства в области интеллектуальной собственности, возможностью и степенью правовой защиты и других (*принцип внешнего влияния*);

7) рыночная стоимость интеллектуальной собственности определяется исходя из наиболее вероятного использования интеллектуальной собственности, являющегося реализуемым, экономически оправданным, соответствующим требованиям законодательства, финансово осуществимым и в результате которого расчетная величина стоимости интеллектуальной собственности будет максимальной (*принцип наиболее эффективного использования*). Наиболее эффективное использование интеллектуальной собственности может не совпадать с ее текущим использованием.

При определении рыночной стоимости интеллектуальной собственности следует учитывать:

- 1) нематериальный, уникальный характер объекта оценки;
- 2) текущее использование объекта интеллектуальной собственности;
- 3) возможные отрасли использования, издержки на производство и реализацию продукции, выпускаемую с использованием объекта интеллектуальной собственности;
- 4) риски освоения и использования объекта интеллектуальной собственности в различных отраслях, в том числе риски недостижения технических, экономических, эксплуатационных и экологических характеристик, риски недобросовестной конкуренции и другие;
- 5) стадии разработки и промышленного освоения объекта интеллектуальной собственности;
- 6) возможность и степень правовой защиты;
- 7) объем передаваемых прав и других условий договоров о создании и использовании объекта интеллектуальной собственности;
- 8) способ выплаты вознаграждения за использование объекта интеллектуальной собственности и другие факторы.

10.2. Особенности использования подходов к оценке интеллектуальной собственности

При оценке рыночной стоимости интеллектуальной собственности оценщик обязан использовать доходный, сравнительный и затратный

подходы к оценке. Оценщик вправе самостоятельно определять в рамках каждого из подходов конкретные методы оценки. Наиболее подробно использование каждого из подходов изложено в части III Методических указаний по определению рыночной стоимости [7].

Итоговая величина стоимости объекта оценки определяется оценщиком путем обобщения результатов расчета стоимости интеллектуальной собственности, полученных от использования различных подходов к оценке.

Результаты оценки должны быть оформлены в виде письменного отчета об оценке, который может содержать приложения. Все материалы направлены на обоснование стоимости интеллектуальной собственности.

Отчет об оценке стоимости интеллектуальной собственности включает:

1) формулировку цели оценки и планируемого использования результатов оценки;

2) описание допущений, ограничений, условий, существенных для выполнения оценки и понимания полученных результатов;

3) описание объекта оценки (область применения, объем передаваемых прав, а также физические, функциональные, технологические, экономические характеристики);

4) описание правомерности использования оцениваемого объекта (при наличии правоустанавливающего документа указание его реквизитов);

5) описание продукции (работ, услуг), производимых с использованием оцениваемого объекта;

6) описание результатов анализа рынка продукции (работ, услуг), производимой и реализуемой с использованием оцениваемого объекта;

7) описание источников получения доходов (выгод) от использования оцениваемого объекта;

8) описание используемых подходов оценки и обоснование их выбора;

9) расчеты с применением выбранных методов оценки;

10) определение итоговой величины рыночной стоимости оцениваемого объекта.

Итоговая величина стоимости объекта оценки должна быть выражена в рублях в виде единой величины, если в договоре об оценке не предусмотрено иное (например, в виде диапазона величин).

10.2.1. Доходный подход

Использование *доходного подхода* осуществляется при условии возможности получения доходов (выгод) от использования интеллектуальной собственности.

Доход от использования интеллектуальной собственности – разница за определенный период времени между денежными поступлениями и денежными выплатами, получаемая правообладателем за предоставленное право использования интеллектуальной собственности.

Основные формы денежных поступлений: платежи за предоставленное право использования интеллектуальной собственности. Величина платежей рассчитывается на основе наиболее вероятного значения, которое может сложиться, когда стороны сделки действуют разумно, располагая всей необходимой информацией, а на величине платежей не отражаются чрезвычайные обстоятельства.

Основные формы выгод от использования интеллектуальной собственности:

1) экономия затрат на производство и реализацию продукции (работ, услуг) и на инвестиции в основные и оборотные средства (фактическое снижение затрат, отсутствие затрат на получение права использования интеллектуальной собственности);

2) увеличение цены единицы выпускаемой продукции (работ, услуг);

3) увеличение физического объема продаж выпускаемой продукции;

4) снижение выплат налогов или иных обязательных платежей;

5) сокращение платежей в счет обслуживания долга;

6) снижение риска получения денежного потока и улучшение временной структуры денежного потока от использования объекта оценки;

7) различные комбинации указанных форм.

Выгоды определяются на основе прямого сопоставления величины, риска и времени получения денежного потока от использования интеллектуальной собственности, который получил бы правообладатель при неиспользовании интеллектуальной собственности.

Определение рыночной стоимости интеллектуальной собственности по доходному подходу осуществляется путем дисконтирования или капитализации денежных потоков от использования интеллектуальной собственности.

Для объектов оценки, приносящих за равные периоды времени

денежные потоки от использования интеллектуальной собственности, не равные по величине между собой, величина стоимости определяется путем дисконтирования будущих денежных потоков от использования интеллектуальной собственности.

Дисконтирование – процесс приведения всех будущих денежных потоков от использования интеллектуальной собственности к дате проведения оценки по определенной оценщиком ставке дисконтирования.

Определение рыночной стоимости интеллектуальной собственности, основанное на дисконтировании, включает следующие основные процедуры:

- 1) определение величины и временной структуры денежных потоков, создаваемых использованием интеллектуальной собственности;
- 2) определение величины соответствующей ставки дисконтирования;
- 3) расчет рыночной стоимости путем дисконтирования всех денежных потоков, связанных с использованием интеллектуальной собственности.

При расчете ставки дисконтирования для денежных потоков учитывают:

- 1) безрисковую ставку отдачи на капитал. Определяется как ставка отдачи при наименее рискованном вложении капитала;
- 2) величину премии за риск, связанный с инвестированием капитала в приобретение оцениваемой интеллектуальной собственности;
- 3) ставки отдачи на капитал аналогичных по уровню риска инвестиций.

Для объектов оценки, приносящих за равные периоды времени денежные потоки от использования интеллектуальной собственности, равные по величине между собой или изменяющиеся одинаковыми темпами, величина стоимости определяется путем капитализации будущих денежных потоков от использования интеллектуальной собственности.

Капитализация – определение на дату проведения оценки стоимости всех будущих равных между собой или изменяющихся с одинаковым темпом величин денежных потоков от использования интеллектуальной собственности за равные периоды времени.

Расчет производится путем деления величины денежного потока от использования интеллектуальной собственности за первый

после даты проведения оценки период на определенную оценщиком соответствующую ставку капитализации.

Определение рыночной стоимости интеллектуальной собственности включает следующие основные процедуры:

- 1) определение денежных потоков, создаваемых использованием интеллектуальной собственности;
- 2) определение величины соответствующей ставки капитализации денежных потоков от использования интеллектуальной собственности;
- 3) расчет рыночной стоимости интеллектуальной собственности путем капитализации денежных потоков от использования интеллектуальной собственности.

При расчете ставки капитализации для денежных потоков, создаваемых оцениваемой интеллектуальной собственностью, следует учитывать:

- 1) величину ставки дисконтирования (отдачи на капитал);
- 2) наиболее вероятный темп изменения денежных потоков от использования интеллектуальной собственности и наиболее вероятное изменение ее стоимости (например, при уменьшении стоимости интеллектуальной собственности в связи с сокращением оставшегося срока ее полезного использования – учитывать возврат капитала, инвестированного в приобретение интеллектуальной собственности).

Ставка капитализации для денежных потоков, создаваемых оцениваемой интеллектуальной собственностью, может определяться путем деления величины денежного потока, создаваемого аналогичной интеллектуальной собственностью, на ее цену.

10.2.2. Сравнительный подход

Использование сравнительного подхода осуществляется при наличии достоверной и доступной информации о ценах аналогов объекта оценки и действительных условиях сделок с ними; может использоваться информация о ценах сделок, предложений и спроса.

Определение рыночной стоимости осуществляется путем корректировки цен аналогов, сглаживающей их отличие от оцениваемой интеллектуальной собственности. Определение рыночной стоимости с использованием сравнительного подхода включает следующие основные процедуры:

- 1) определение элементов, по которым осуществляется сравнение объекта оценки с аналогами;
- 2) определение по каждому из элементов сравнения характера

и степени отличий каждого аналога от оцениваемой интеллектуальной собственности;

3) определение по каждому из элементов сравнения корректировок цен аналогов, соответствующих характеру и степени отличий каждого аналога от оцениваемой интеллектуальной собственности;

4) корректировка цен каждого аналога, сглаживающая их отличия от оцениваемой интеллектуальной собственности;

5) расчет рыночной стоимости путем обоснованного обобщения скорректированных цен аналогов.

Элементы сравнения: факторы стоимости объекта оценки (факторы, влияющие на рыночную стоимость объекта оценки) и сложившиеся на рынке характеристики сделок с интеллектуальной собственностью:

1) объем оцениваемых имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности;

2) условия финансирования сделок с интеллектуальной собственностью;

3) изменение цен на интеллектуальную собственность за период с даты заключения сделки с аналогом до даты проведения оценки;

4) отрасль, в которой были или будут использованы объекты;

5) территория, на которую распространяется действие прав;

6) физические, функциональные, технологические, экономические характеристики аналогичных с оцениваемым объектом;

7) спрос на продукцию, которая может производиться или реализовываться с использованием интеллектуальной собственности;

8) наличие конкурирующих предложений;

9) относительный объем реализации продукции (работ, услуг), произведенной с использованием интеллектуальной собственности;

10) срок полезного использования интеллектуальной собственности;

11) уровень затрат на освоение интеллектуальной собственности;

12) условия платежа при совершении сделок с интеллектуальной собственностью;

13) обстоятельства совершения сделок с интеллектуальной собственностью.

Величины корректировок цен определяются следующими способами:

1) прямым попарным сопоставлением цен аналогов, отличающихся друг от друга только по одному элементу сравнения, и определением на базе полученной информации корректировки по данному элементу

сравнения;

2) прямым попарным сопоставлением дохода (выгоды) двух аналогов, отличающихся друг от друга только по одному элементу сравнения, и определения путем капитализации разницы в доходах корректировки по данному элементу сравнения;

3) путем определения затрат, связанных с изменением характеристики элемента сравнения, по которому аналог отличается от объекта оценки;

4) экспертным обоснованием корректировок цен аналогов.

10.2.3. Затратный подход

Использование затратного подхода осуществляется при наличии возможности восстановления или замещения объекта оценки. Затратный подход к оценке основан на определении затрат, необходимых для восстановления или замещения объекта оценки с учетом его износа.

Определение рыночной стоимости включает следующие процедуры:

1) определение суммы затрат на создание нового объекта, аналогичного объекту оценки;

2) определение величины износа объекта оценки по отношению к новому аналогичному объекту оценки;

3) расчет рыночной стоимости объекта оценки путем вычитания из суммы затрат на создание нового объекта, аналогичного объекту оценки, величины износа объекта оценки.

Сумма затрат на создание нового объекта, аналогичного объекту оценки, включает в себя прямые и косвенные затраты, связанные с созданием интеллектуальной собственности и приведением ее в состояние, пригодное к использованию, а также *прибыль инвестора* – величину наиболее вероятного вознаграждения за инвестирование капитала в создание интеллектуальной собственности.

Сумма затрат на создание нового объекта может быть определена путем индексации фактически понесенных в прошлом правообладателем затрат на создание оцениваемого объекта интеллектуальной собственности или путем калькулирования в ценах и тарифах, действующих на дату оценки, всех ресурсов (элементов затрат), необходимых для создания аналогичного объекта интеллектуальной собственности. При проведении индексации руководствуются индексами изменения цен по элементам затрат. При

отсутствии доступной достоверной информации о них возможно использование индексов изменения цен по соответствующим отраслям промышленности или других индексов.

Прибыль инвестора может быть рассчитана исходя из ставок отдачи на капитал при его наиболее вероятном аналогичном по уровню риска инвестировании и периода времени, необходимого для создания оцениваемой интеллектуальной собственности.

Износ интеллектуальной собственности определяется в целом или на основе оценки его составных частей – устранимого и неустраимого износа.

Износ интеллектуальной собственности в целом может определяться на основе оценки срока полезного использования нового объекта, аналогичного объекту оценки, и оставшегося срока полезного использования существующего объекта оценки. Срок полезного использования интеллектуальной собственности – срок, в течение которого право на использование интеллектуальной собственности может быть передано по договору или срок, в течение которого интеллектуальная собственность может быть использована в собственном производстве (бизнесе) правообладателя.

Износ является устранимым, если затраты на его устранение меньше, чем увеличение стоимости интеллектуальной собственности в результате его устранения. Устранимый износ равен затратам на его устранение (например, затратам на модернизацию объекта интеллектуальной собственности).

Неустраимый износ равен дисконтированной или капитализированной величине будущих денежных потоков от использования интеллектуальной собственности, которые с наибольшей вероятностью будут недополучены в результате несоответствия функциональных, экономических, технических и других характеристик объекта оценки современным требованиям и условиям рынка. При этом определение возможной величины недополученных денежных потоков может быть основано на прямом сопоставлении величины денежных потоков от использования оцениваемой интеллектуальной собственности с величиной денежных потоков от использования ее современного аналога или от использования ее аналога, не подверженного отрицательному воздействию внешних факторов, влияющих на объект оценки.

Вопросы для самоконтроля

1. Объясните, почему результаты интеллектуальной деятельности считаются как нематериальные активы? Что к ним относят?

2. В чем особенности системного подхода к определению стоимости объектов интеллектуальной собственности?

3. Перечислите принципы определения стоимости интеллектуальной собственности.

4. Что включает в себя отчет об оценке стоимости интеллектуальной собственности?

5. Перечислите подходы к определению стоимости интеллектуальной собственности. При каких обстоятельствах используют каждый из них?

6. Как осуществляется определение рыночной стоимости интеллектуальной собственности по доходному подходу?

7. Как осуществляется определение рыночной стоимости интеллектуальной собственности по затратному подходу?

8. Как осуществляется определение рыночной стоимости интеллектуальной собственности по сравнительному подходу?

9. Как определяется износ интеллектуальной собственности?

Итоговый тест

Среди вариантов **теста** выберите правильный ответ (возможны несколько вариантов правильных ответов)

1. К инновационной деятельности относят:

- а) комплекс научно-технических и посреднических работ, реализуемых в народном хозяйстве;
- б) организацию создания изобретений и «ноу-хау»;
- в) проектные и опытно-конструкторские работы;
- г) пропаганда достижений науки и техники.

2. Инновационная деятельность направлена:

- а) на процесс разработки нововведения;
- б) процесс разработки и использования нововведения;
- в) процесс разработки и использования нововведения в целях получения прибыли;
- г) процесс разработки и использования нововведения для достижения общественно полезной цели.

3. Инновационным продуктом могут быть:

- а) изобретения;

- б) изделия;
- в) технологии;
- г) управленческие механизмы;
- д) все выше перечисленное.

4. Инновации воплощаются в виде:

- а) новой или усовершенствованной продукции, реализуемой на рынке;
- б) нового или усовершенствованного технологического процесса, используемого в практической деятельности;
- в) все вышеперечисленное.

5. В производственной сфере выделяют следующие виды инноваций:

- а) продуктовые и процессные;
- б) продуктовые;
- в) творческие.

6. Инновационная деятельность является разновидностью предпринимательской деятельности:

- а) да;
- б) нет.

7. Спецификой инновационной деятельности в отличие от других видов предпринимательства является:

- а) повышенный риск;
- б) инвестиционная привлекательность;
- в) комплексность правового регулирования.

8. Конституция РФ закрепляет важные положения в области формирования законодательства об интеллектуальной собственности:

- а) право интеллектуальной собственности является основой экономики России;
- б) принятие законодательства находится в ведении субъектов РФ;
- в) находится в федеральном ведении.

9. Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС):

- а) входит в состав Организации Объединенных Наций (ООН);

- б) входит в состав Всемирной торговой организации (ВТО);
- в) является независимой организацией.

10. В каком году начал действовать ВОИС:

- а) 1970;
- б) 1967;
- в) 1975.

11. Первым международным договором в области авторского права была:

- а) Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений;
- б) Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве;
- в) Брюссельская конвенция о распространении несущих программы сигналов.

12. Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г. была принята:

- а) ООН;
- б) ЮНЕСКО;
- в) АСЕАН.

13. Авторским правом охраняются:

- а) литературные произведения, фонограммы;
- б) литературные, произведения изобразительного искусства;
- в) произведения изобразительного искусства, исполнения авторов.

14. Авторское право возникает:

- а) с момента возникновения идеи произведения;
- б) с момента создания произведения;
- в) после регистрации произведения и получения свидетельства.

15. Объектами авторского права являются:

- а) художественные произведения, научные открытия;
- б) литературные произведения, идеи;
- в) лекции, проповеди.

16. Договор, в котором одна сторона обязуется по заказу другой стороны создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства называется:

- а) договор авторского задания;
- б) договор авторского права;
- в) договор авторского заказа.

17. Право, не допускающее без согласия автора внесения в его произведение изменений, называется:

- а) право на неприкосновенность произведения;
- б) право на не отчуждаемость произведения;
- в) право интеллектуальной собственности.

18. Личные неимущественные авторские права охраняются:

- а) в течение 50 лет после смерти автора;
- б) в течение 70 лет после смерти автора;
- в) бессрочно.

19. Срок охраны имущественных прав автора:

- а) всю жизнь;
- б) всю жизнь и 70 лет после смерти;
- в) всю жизнь и 50 лет после смерти.

20. Одним из элементов знака охраны авторского права является:

- а) латинская буква "Т" в окружности;
- б) латинская буква "С" в окружности;
- в) латинская буква "R" в окружности.

21. Федеральная служба по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения о заявке на изобретение по истечении:

- а) 12 месяцев;
- б) 24 месяцев;
- в) 18 месяцев.

22. Право авторства на изобретение, промышленный образец, полезную модель:

- а) является неотчуждаемым;

- б) передаётся по наследству;
- в) передаётся по договору.

23. Право авторства на служебное изобретение принадлежит:

- а) автору;
- б) совместно автору и работодателю;
- в) работодателю;

24. Решение об отказе в выдаче патента на изобретение может быть рассмотрено:

- а) в мировом суде;
- б) в арбитражном суде;
- в) в суде общей юрисдикции.

25. Условиями патентоспособности изобретения являются:

- а) новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость;
- б) новизна, оригинальность, промышленная применимость;
- в) новизна, мировой уровень, промышленная применимость.

26. Промышленными образцами не являются:

- а) промышленные сооружения;
- б) изделия ремесленного производства;
- в) изделия промышленного производства.

27. Срок действия исключительного права на полезную модель составляет:

- а) 20 лет;
- б) 10 лет;
- в) 15 лет.

28. Право преждепользования может быть передано:

- а) при условии заключения лицензионного договора;
- б) совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения;
- в) без каких-либо ограничений.

29. Действие патента прекращается досрочно:

- а) при неуплате в установленный срок пошлины за поддержание патента в силе;

- б) при не использовании запатентованного объекта;
- в) при передаче патента по договору об уступке патента.

30. Исключительное право на селекционное достижение подтверждается:

- а) лицензией на селекционное достижение;
- б) свидетельством на селекционное достижение;
- в) патентом на селекционное достижение.

31. Наименование селекционного достижения, предложенное автором, должно быть одобрено:

- а) Министерством сельского хозяйства;
- б) Российской академией сельскохозяйственных наук;
- в) Государственной комиссией по испытанию и охране селекционных достижений.

32. Исключительное право на селекционные достижения на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород действует:

- а) 35 лет;
- б) 25 лет;
- в) 30 лет;

33. Право авторства на служебное селекционное достижение принадлежит:

- а) работнику (автору);
- б) работодателю;
- в) государству.

34. Программы для ЭВМ являются:

- а) объектами авторского права;
- б) объектами патентного права;
- в) объектами прав, смежных с авторскими.

35. Правовая охрана на топологию интегральной микросхемы предоставляется в случае её:

- а) новизны;
- б) оригинальности;
- в) промышленной применимости.

36. После государственной регистрации топологии интегральной микросхемы выдаётся:

- а) лицензия на топологию интегральной микросхемы;
- б) патент на топологию интегральной микросхемы;
- в) свидетельство о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы.

37. Исключительное право на использование топологии интегральной микросхемы принадлежит:

- а) правообладателю;
- б) автору;
- в) государству.

38. После перехода топологии интегральной микросхемы в общественное достояние она может использоваться:

- а) любым лицом с согласия автора топологии;
- б) любым лицом за выплату вознаграждения автору топологии;
- в) любым лицом без чьего-либо согласия и без выплаты вознаграждения за использование.

39. Нарушением исключительного права на топологию интегральной микросхемы является:

- а) использование топологии в личных целях, не преследующих получение прибыли;
- б) использование топологии интегральной микросхемы в процессе производства;
- в) использование топологии в целях обучения.

40. Первым международным соглашением по охране товарных знаков было:

- а) Мадридское соглашение о международной регистрации знаков;
- б) Женевский договор о законах по товарным знакам;
- в) Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков.

41. В наименование юридического лица не могут включаться:

- а) официальные наименования иностранных государств;
- б) официальные наименования субъектов федерации;
- в) официальное наименование Российская Федерация.

42. Для оповещения о своём исключительном праве на товарный знак правообладатель вправе размещать рядом с товарным знаком:

- а) знак качества;
- б) знак охраны;
- в) голографический знак.

43. Формальная экспертиза заявки на товарный знак проводится:

- а) в течение 3 месяцев;
- б) в течение 1 месяца;
- в) в течение 2 месяцев.

44. Обозначение не признается наименованием места происхождения товара:

- а) в случае его всеобщего употребления как обозначения товара определенного вида, не связанного с местом его производства;
- б) в случае использования наименования, в котором не содержится обозначение определенного географического объекта;
- в) в случае переименования географического объекта.

45. Основанием для государственной регистрации перехода исключительного права на результат интеллектуальной деятельности по наследству является:

- а) решение правительства;
- б) свидетельство о праве на наследство;
- в) решение суда.

46. Продление срока действия регистрации наименования места происхождения товара:

- а) не осуществляется;
- б) осуществляется по заявлению обладателя свидетельства при предоставлении заключения компетентного органа;
- в) осуществляется по заявлению обладателя свидетельства;
- г) осуществляется по заявлению обладателя свидетельства, независимо от перемены его географического месторасположения

47. Заявка на регистрацию товарного знака подается:

- а) в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам;

- б) в государственную торговую инспекцию;
- в) в местные органы власти;
- г) в государственное патентное ведомство.

48. Нематериальными активами считают:

- а) деньги;
- б) ценные бумаги;
- в) авторские права.

49. Каково основное преимущество использования сравнительного подхода к оценке стоимости нематериальных активов?

- а) высокая точность;
- б) основан на использовании рыночной информации и прост в применении;
- в) отсутствие необходимости в экспертных оценках;
- г) учитывает дисконтирование денежных потоков.

50. Какой вариант не относится к основным вариантам доходного подхода?

- а) дисконтирование/капитализация преимущества в доходах;
- б) сравнения продаж;
- в) дисконтирование/капитализация экономии затрат;
- г) освобождение от роялти.

51. В каком нормативно-правовом документе определено, что признается нематериальными активами?

- а) Гражданский Кодекс РФ;
- б) Налоговый Кодекс РФ;
- в) Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

52. Основным недостатком затратного подхода стоимостной оценки нематериальных активов является:

- а) трудоемкость;
- б) требует большого количества исходных данных;
- в) неопределенность оценки;
- г) не отражает истинной ценности оцениваемого актива.

53. Что из вариантов относится к нематериальным активам?

- а) положительные результаты научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических работ;
- б) исключительное право патентообладателя на изобретение;
- в) интеллектуальные и деловые качества работников организации.

54. Основное преимущество использования доходного подхода это:

- а) универсальность и теоретическая обоснованность;
- б) оптимизация налогообложения;
- в) легкость применения;
- г) широкая нормативная база;
- д) соответствие международным стандартам бухучета.

55. Затратный подход применяется для оценки изобретения?

- а) да;
- б) нет.

Перечень тем для рефератов

1. История развития инновационной деятельности в России.
2. Исключительное право. Действие исключительных прав во времени и пространстве.
3. Наследование исключительных прав.
4. Государственная регистрация результатов интеллектуальной деятельности.
5. Способы защиты исключительных прав.
6. Особенности создания и использования служебного произведения и произведений, созданных по заказу.
7. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на произведение.
8. Охрана авторских прав в деятельности публичных библиотек.
9. Проблема плагиата в научных исследованиях.
10. Условия патентоспособности.
11. Порядок государственной регистрации патентных прав.
12. Зависимое изобретение, полезная модель, промышленный образец.
13. Распоряжение исключительным правом в патентном праве.
14. Изобретение, полезная модель, промышленный образец, созданные по служебному заданию.

15. Особенности патентования изобретений и полезных моделей в иностранных государствах.
16. Случаи проявления государственного стимулирования создания и использования селекционных достижений.
17. Соотношение прав на фирменное наименование с правами на коммерческое обозначение.
18. Правовая охрана общеизвестных товарных знаков.
19. Основания для отказа в государственной регистрации товарного знака.
20. Причины отчуждения права на технологию, принадлежавшего Российской Федерации или субъектам Российской Федерации.
21. Особенности применения технических средств защиты авторских прав.
22. Охрана исключительных прав несовершеннолетних.
23. Правовая охрана секретных изобретений.
24. Виды юридической ответственности за нарушение авторского и смежного права.
25. Юридическая ответственность за нарушение патентного права.

Заключение

В данном учебном пособии проводится анализ основных понятий в сфере инновационной деятельности, а также правового регулирования этой отрасли. Из представленного материала видно, что инновации очень разнообразны, они различаются по характеру, но суть проявляется в их функциях.

При регулировании инновационной деятельности государство проявляет свое воздействие, которое выражается в прямом и косвенном регулировании. Издаваемые нормативно-правовые акты призваны регулировать порядок создания и внедрения инноваций.

Также в учебном пособии особое внимание уделяется результатам интеллектуальной деятельности, описанию интеллектуальных прав. Подробно дается толкование исключительного интеллектуального права как предмета гражданского оборота. Рассматриваются модели правовой защиты и охраны объектов интеллектуальной собственности.

Результаты интеллектуальной собственности должны принимать участие в экономическом обороте предприятий. Для этого необходимо произвести их стоимостную оценку, которая проводится на основании методов одного из подходов: сравнительного, затратного или доходного.

Настоящее издание предназначено в качестве учебного пособия для студентов всех форм обучения направления 21.03.02 Землеустройство и кадастры и направления 21.04.02 Землеустройство и кадастры.

Библиографический список

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 года № 230-ФЗ.
2. Кодекс об административных правонарушениях от 30.12.2001 года №195-ФЗ.
3. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года.
4. Налоговый Кодекс РФ от 31.07.1998 года №146-ФЗ.
5. Уголовный Кодекс РФ от 13.06.1996 года № 63-ФЗ.
6. Федеральный закон «О науке и государственной научно-технической политике» от 23.08.1996 № 127-ФЗ.
7. Методические рекомендации по определению рыночной стоимости интеллектуальной собственности (утв. Минимуществом РФ 26.11.2002 №СК-4/21297).
8. *Асаул, А. Н.*, Карпов, Б. М. Модернизация экономики на основе технологических инноваций. – СПб: АНО ИПЭВ, 2008. – 606 с.
9. *Бирюков, А. А.* «Право интеллектуальной собственности. Практикум». ООО «Проспект», 2014 год.

10. *Борисова, С. В.* Методические указания по дисциплине «Интеллектуальная собственность»: учебно-методическое пособие. – М.: Юридический институт МИИТ, 2016. – 130 с.
11. *Внуков, А. А.* Защита интеллектуальной собственности в предпринимательской деятельности: учебное пособие. – М.: РУДН, 2008. – 261 с.
12. *Дозорцев, В. А.* Интеллектуальные права: Понятие; Система; Задачи кодификации: Сборник статей. Исследовательский центр частного права. – М.: Статус, 2003. – 416 с.
13. *Жарова, А. К.* Правовая защита интеллектуальной собственности: учебное пособие для магистров. – М.: Издательство Юрайт, 2012. – 373 с.
14. *Зенин, И. А.* Право интеллектуальной собственности: учебник. – М.: Изд-во Юрайт, 2011. – 567 с.
15. *Карунная, Я. А.* Право интеллектуальной собственности: учебно-методический комплекс. – Новосибирский государственный университет, 2013. – 205 с.
16. *Костенко, М. А.* Правовые основы инновационной деятельности: учебное пособие. – Таганрог: изд-во ТТИ ЮФУ, 2012. – 72 с.
17. *Мэггс, П. Б., Сергеев, А. П.* Интеллектуальная собственность. – М.: Юристь, 2000. – 400 с.
18. *Назаров, А. А.* Защита интеллектуальной собственности и патентование: учебное пособие. – М.: МИТХТ им. М.В. Ломоносова, 2012
19. *Павленко, В. А.* Правовое обеспечение инновационной деятельности: текст лекций. – 2014.
20. *Редников, С. Н.* Защита интеллектуальной собственности: конспект лекций. Челябинск: Издательский центр ЮУрГУ, 2010. – 44 с.
21. *Рузакова, О. А.* Право интеллектуальной собственности. – М.: Московская финансово-промышленная академия, 2004. – 308 с.
22. Справочная информационная система «Консультант Плюс. Режим доступа свободный: www.consultant.ru.

Оглавление

Введение.....	3
Глава 1. Инновационная деятельность	4
1.1. Понятие инновации и инновационной деятельности	4
1.2. Субъекты и объекты инновационной деятельности	6
1.3. Правовое регулирование инновационной деятельности	7
Глава 2. Понятие интеллектуальной собственности	10
2.1. История становления понятия «интеллектуальная собственность»	10
2.2. Международные учреждения по охране интеллектуальной собственности. Источники права ...	11
2.3. Права на результаты интеллектуальной деятельности	12
Глава 3. Авторское право	16
3.1. Понятие авторского права. Объекты и субъекты авторских прав.....	16
3.2. Содержание имущественных и личных	

	неимущественных интеллектуальных авторских прав	20
	3.3. Срок действия исключительного права. Особенности свободного использования произведений	25
Глава 4.	Смежные права	29
	4.1. Общие положения о правах, смежных с авторскими	29
	4.2. Права на исполнение	30
	4.3. Право на фонограмму.....	31
	4.4. Право организаций эфирного и кабельного вещания.....	33
	4.5. Право изготовителя базы данных	34
	4.6. Право публикатора на произведение науки, литературы, искусства	35
Глава 5.	Патентное право	37
	5.1. Объекты патентного права. Условия патентоспособности	37
	5.2. Патентные права. Распоряжение исключительным правом	39
	5.3. Служебные объекты патентного права и объекты, созданные при выполнении работ по договору	43
	5.4. Государственная регистрация изобретений, полезных моделей и промышленных образцов	44
	5.5. Особенности использования и охраны секретных изобретений	50
Глава 6.	Право на селекционное достижение	51
	6.1. Основные положения права на селекционные достижения	51
	6.2. Интеллектуальные права на селекционные достижения	54
	6.3. Получение и прекращение действия патента	57
Глава 7.	Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий	60
	7.1. Право на фирменное наименование	60
	7.2. Право на товарный знак и знак обслуживания	62
	7.3. Процедура государственной регистрации товарного знака	66
	7.4. Право на наименование места происхождения товара	68
	7.5. Право на коммерческое обозначение	71
Глава 8.	Права на нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности	72
	8.1. Право на топологии интегральных микросхем	72
	8.2. Право на секрет производства (ноу-хау).....	75

8.3. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии	76
Глава 9. Ответственность за нарушение прав на объекты интеллектуальной собственности	78
9.1. Ответственность за нарушение авторских и смежных прав	79
9.2. Защита прав авторов и патентообладателей	81
9.3. Особенности защиты и ответственности за нарушение прав на средства индивидуализации и иных прав	83
Глава 10. Основные формы реализации объектов интеллектуальной собственности	86
10.1. Право использования результатов интеллектуальной собственности в составе единой технологии	86
10.2. Особенности использования подходов к оценке интеллектуальной собственности	89
10.2.1. Доходный подход	90
10.2.2. Сравнительный подход	93
10.2.3. Затратный подход	94
Итоговый тест	97
Перечень тем для рефератов	106
Заключение	107
Библиографический список	108