

**ЧАСТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
ИНСТИТУТ СОЦИАЛЬНЫХ И ГУМАНИТАРНЫХ ЗНАНИЙ
ЧОУ ВПО «ИСГЗ»**



0151.02.01

Ситникова И.Е.

**ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
СОБСТВЕННОСТИ**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ
для студентов юридического факультета

3-е издание, пересмотренное



УДК 347.7
ББК 67.404.3
С412

*Утверждено решением Учебно-методического совета ИСГЗ
(протокол №1 заседания УМС ИСГЗ от 01.10.2015).*

Рецензенты:

Макаров Т.Г. — к.ю.н., доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Казанского (Приволжского) федерального университета
Печников В.Н. — к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса ЧОУ ВПО «ИСГЗ»

Ситникова И.Е.

С412 Право интеллектуальной собственности: учебное пособие для студентов юридического факультета / Ситникова И.Е. — 3-е изд., пересмотр. — Казань: Юниверсум, 2016. — 190 с.
ISBN 978-5-9991-0351-2

Учебное пособие «Право интеллектуальной собственности» разработан для студентов дистанционного обучения в соответствии с федеральным государственным образовательным стандартом, основной образовательной программы по направлению подготовки 030900.62 Юриспруденция, учебным планом ЧОУ ВПО «ИСГЗ».

Учебная дисциплина «Право интеллектуальной собственности» включена в учебный план в части дисциплины по выбору базовой части профессионального цикла государственно-правового профиля, гражданско-правового профиля и уголовно-правового профиля.

Разработанное пособие имеет цель оказать помощь в организации работы студента во время сессии и межсессионный период.

Общий объем курса по учебному плану 2 (zet) 72 (часа).

Квалификация (степень) выпускника — бакалавр, нормативный срок освоения программы по очной форме обучения составляет 4 года, в т.ч. на базе профильного СПО — 3 года; по заочной форме — 5 лет, в т.ч. на базе профильного СПО — 3,5 года, на базе ВПО — 3 года).

на базе профильного СПО — 3,5 года, на базе ВПО — 3 года).

УДК 347.7
ББК 67.404.3

© Ситникова И.Е., 2013
© ЧОУ ВПО «ИСГЗ», 2016
© Оформление. Издательство «Юниверсум», 2016

ОГЛАВЛЕНИЕ

| | |
|---|-----|
| Введение | 4 |
| Рабочая программа изучаемой дисциплины | 5 |
| Содержание разделов (тем) дисциплины | 8 |
| Лекционный материал | 14 |
| Учебно-методическое и информационное обеспечение дисциплины | 153 |
| Самостоятельная работа студента | 157 |
| Тестовые задания | 171 |
| Глоссарий | 186 |

ВВЕДЕНИЕ

Вашему вниманию предлагается учебное пособие, которое поможет Вам правильно и хорошо понять все материалы данного предмета. С его помощью Вам удастся максимально легко изучить дисциплину.

В этом пособии Вы найдете раздел, в котором подробно и понятно представлен весь курс занятий, поделенный для Вас по темам, чтобы Вы смогли ознакомиться с содержанием дисциплины.

Затем следуют методические и дидактические материалы по темам для самостоятельной работы, то есть в данном разделе Вам очень понятно объясняется как, каким образом нужно выполнять те или иные задания, от чего и к чему двигаться в освоении этого предмета, чтобы полностью освоить его.

Вслед за этим размещены примерные тестовые задания. Они даны Вам, чтобы Вы смогли проверить себя, после того, как прошли все пункты обучения по программе данной дисциплины, оценить свои знания, увидеть слабые места, чтобы еще раз проработать вопросы и быть уверенным в том, что Вы правильно и качественно усвоили материалы курса. Для этого в разделе «Приложение» дается система оценивания Ваших знаний, чтобы наглядно показать Вам насколько хорошо Вы ориентируетесь в данном курсе.

Успехов Вам в обучении!

РАБОЧАЯ ПРОГРАММА ИЗУЧАЕМОЙ ДИСЦИПЛИНЫ

Курс «Право интеллектуальной собственности» предназначен для студентов, обучающихся по направлению юриспруденция.

Цель изучения учебной дисциплины заключается в формировании у студентов необходимых знаний в области исключительных прав и механизме их правового регулирования, в выработке умений пользоваться нормативными правовыми актами и применении правовых норм в практической деятельности.

Задачами изучения учебной дисциплины «Право интеллектуальной собственности» являются:

- формирование у студентов гражданской зрелости и высокой общественной активности, профессиональной и правовой культуры;
- формирование целостной системы знаний о «Право интеллектуальной собственности» и основных проблемах учебного курса, их взаимосвязи в системе теоретических представлений о правовых отношениях, возникающих в сфере предпринимательской и иной профессиональной деятельности;
- приобретение необходимых умений и повышение правовой культуры и правового сознания студентов, привитие навыков самостоятельной работы с научной и учебной литературой, нормативными правовыми актами;
- воспитание уважения к конституционному строю, защите прав и свобод человека и гражданина.

Требования к результатам освоения дисциплины

Общий объем курса по учебному плану 2 (zet) 72 (часа).

Общекультурные компетенции (ОК):

- осознает социальную значимость своей будущей профессии, обладает достаточным уровнем профессионального правосознания (ОК-1);
- способен добросовестно исполнять профессиональные обязанности, соблюдать принципы этики юриста (ОК-2);
- владеет культурой мышления, способен к обобщению, анализу, восприятию информации, постановке цели и выбору путей ее достижения (ОК-3);
- способен логически верно, аргументированно и ясно строить устную и письменную речь (ОК-4);
- обладает культурой поведения, готов к кооперации с коллегами, работе в коллективе (ОК-5);
- имеет нетерпимое отношение к коррупционному поведению, уважительно относится к праву и закону (ОК-6);
- стремится к саморазвитию, повышению своей квалификации и мастерства (ОК-7);
- способен использовать основные положения и методы социальных, гуманитарных и экономических наук при решении социальных и профессиональных задач (ОК-8);
- способен анализировать социально значимые проблемы и процессы (ОК-9).

Профессиональные компетенции (ПК):

- способен участвовать в разработке нормативно-правовых актов в соответствии с профилем своей профессиональной деятельности (ПК-1);
- способен осуществлять профессиональную деятельность на основе развитого правосознания, правового мышления и правовой культуры (ПК-2);
- способен обеспечивать соблюдение законодательства субъектами права (ПК-3);
- способен принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с законом (ПК-4);
- способен применять нормативные правовые акты, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности (ПК-5);
- способен юридически правильно квалифицировать факты и обстоятельства (ПК-6);
- способен уважать честь и достоинство личности, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина (ПК-9);
- способен толковать различные правовые акты (ПК-15);
- способен преподавать правовые дисциплины на необходимом теоретическом и методическом уровне (ПК-17);
- способен управлять самостоятельной работой обучающихся (ПК-18);
- способен эффективно осуществлять правовое воспитание (ПК-19).

В результате изучения дисциплины студент должен:

Знать:

- сущность и содержание основных понятий и категорий интеллектуальной собственности;
- юридическое отражение и обеспечение в российском гражданском законодательстве основных положений экономической науки по вопросу о роли государства в развитии инновационной деятельности в экономике, а также вопросам модернизации в рыночной экономике;
- принципы и методы деятельности государства в рыночных экономических отношениях, средства правового регулирования и реализации права в сфере интеллектуальной деятельности;
- основные исторические этапы, закономерности и особенности становления права интеллектуальной собственности России, а также зарубежных стран;
- особенности правового положения авторов и патентообладателей, как участников инновационной деятельности, органов управления наукой и техникой в РФ;
- особенности становления и правового обеспечения российского рынка интеллектуальной собственности.

Уметь:

- анализировать и решать юридические проблемы в области инновационного, авторского и патентного права;
- оперировать юридическими понятиями и категориями в сфере регулирования и интеллектуальной деятельности;

- анализировать юридические факты и возникающие в связи с ними интеллектуальные правоотношения;
- анализировать, толковать и правильно применять правовые нормы законодательства об интеллектуальной деятельности;
- осуществлять правовую экспертизу нормативных правовых актов в сфере интеллектуальной деятельности.

Владеть юридической терминологией в сфере осуществления интеллектуальной деятельности и навыками анализа различных правовых явлений, юридических фактов, норм права интеллектуальной собственности и предпринимательских правоотношений, являющихся объектами профессиональной деятельности.

СОДЕРЖАНИЕ РАЗДЕЛОВ (ТЕМ) ДИСЦИПЛИНЫ

Тема 1. Общие положения права интеллектуальной собственности

Код компетенции: ОК-1, ОК-3, ОК-8, ПК-17

Теории интеллектуальной собственности: концепции и направления развития. Сравнение термина «интеллектуальная собственность» по международным нормам и российскому законодательству. Перечень объектов интеллектуальной собственности. Особенности правового режима интеллектуальной собственности. Правовые субинституты — авторское и патентное право, смежные права, права на средства индивидуализации. Правовые режимы нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

Тема 2. Правоотношения в сфере интеллектуальной собственности

Код компетенции: ОК-3, ОК-4, ОК-5, ПК-2, ПК-17

Понятие и признаки интеллектуального правоотношения. Классификация интеллектуальных правоотношений по правовому режиму, по предмету, по степени определенности и независимости участников. Элементы правоотношений в статике — субъекты, объекты (классификация по регистрационным процедурам), содержание (признаки интеллектуальных прав). Развитие интеллектуального правоотношения в динамике — осуществление неимущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности, распоряжение исключительными правами. Категория сложных объектов интеллектуальной собственности.

Тема 3. Защита интеллектуальных прав

Код компетенции: ОК-7

Предмет и объект правовой защиты интеллектуальных прав. Формы защиты интеллектуальных прав. Классификация ответственности за нарушения прав в сфере интеллектуальной собственности (по правовому режиму, по характеру связи субъектов). Споры, связанные с защитой интеллектуальных прав. Общие и особые способы гражданско-правовой защиты интеллектуальных прав. Ответственность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушения исключительных прав.

Тема 4. Общие положения и объекты авторского права

Код компетенции: ОК-9, ПК-2, ПК-18

Понятие и принципы авторского права. История развития авторского права в России и за рубежом. Система источников авторского права. Объекты авторского права. Части произведения, охраняемые авторским правом независимо от целого объекта.

Тема 5. Субъекты авторского права.

Коллективное управление имущественными правами

Код компетенции: ОК-2, ОК-5, ОК-9, ПК-2, ПК-9

Субъекты авторского права: общая характеристика. Авторы произведений и лица, способствовавшие созданию произведений. Охрана прав несовершеннолетних и недееспособных авторов. Авторские права юридических лиц. Иностранные авторы. Производные обладатели исключительных авторских прав. Наследники. Наследование авторских прав. Иные правопреемники. Соавторство (понятие и виды). Коллективное управление имущественными правами.

Тема 6. Права на произведения науки, литературы и искусства

Код компетенции: ОК-7, ОК-9, ПК-2

Понятие и исключительная природа авторских прав. Общая характеристика и виды авторских прав. Личные неимущественные права авторов (сущность и признаки). Исключительное имущественное право на использование произведения (характер частной экономической монополии, признаки). Иные (особые) авторские права (дуализм имущественных и неимущественных признаков). Право доступа автора произведений изобразительного искусства и право следования за публичной перепродажей оригиналов отдельных видов произведений. Права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства. Срок действия исключительного права на произведение.

Тема 7. Защита авторских прав

Код компетенции: ОК-7, ОК-9, ПК-2

Понятие защиты авторских прав. Виды защиты авторских прав.

Тема 8. Общая характеристика смежных прав

Код компетенции: ОК-1, ПК-2, ПК-9

История возникновения, понятие и природа смежных прав. Их место в системе права интеллектуальной собственности и связь с авторским правом. Источники правового регулирования прав, смежных с авторскими. Объекты и субъекты смежных прав. Использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения. Иные случаи ограничения смежных прав в интересах общества. Коллективное управление имущественными смежными правами. Информация о смежном праве и знак правовой охраны. Технические средства защиты смежных прав. Ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав. Обеспечение иска по делам о нарушении смежных прав.

Тема 9. Права исполнителей и производителей фонограмм

Код компетенции: ОК-3, ПК-2

Действие исключительного права на исполнение и фонограмму на территории Российской Федерации. Объекты и субъекты права на исполнение и фонограмму (понятие, признаки, отличия от объектов и субъектов авторских прав). Исполнители, режиссеры-постановщики театрально-зрелищных представлений

и дирижеры. Смежные права на совместное исполнение коллектива исполнителей. Исполнение, созданное в порядке выполнения служебного задания. Общая характеристика и классификация прав исполнителей. Исключительное право на исполнение (признаки, содержание). Права изготовителя фонограммы (признаки, содержание). Исключительное право на фонограмму (признаки, содержание). Срок действия исключительного права на исполнение и фонограмму, переход по наследству или в силу правопреемства. Переход исполнения и фонограммы в общественное достояние.

Тема 10. Права вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений

Код компетенции: ОК-1, ОК-6, ПК-2, ПК-4

Действие исключительного права организаций эфирного и кабельного вещания, изготовителей баз данных и публикаторов произведений на территории Российской Федерации. Объекты и субъекты смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений (понятие, признаки, отличия от объектов и субъектов авторских прав). Исключительное право на сообщение радио- или телепередач. Исключительное право изготовителя базы данных извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом. Личное немущественное право публикатора на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения. Принципы возникновения и условия осуществления смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений. Срок действия исключительных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений. Переход исключительных прав по наследству или в силу правопреемства.

Тема 11. Общая характеристика, объекты и субъекты патентного права

Код компетенции: ОК-1, ОК-6, ПК-2, ПК-4

Понятие и принципы патентного права. История развития патентного права в России и за рубежом. Система источников патентного права. Объекты патентного права: общая характеристика. Понятие и условия патентоспособности изобретения. Новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость. Понятие и условия патентоспособности полезной модели. Понятие и условия патентоспособности промышленного образца (новизна, оригинальность). Виды промышленных образцов. Объекты, не признаваемые изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами. Субъекты патентного права: общая характеристика.

Тема 12. Государственная регистрация объектов патентных прав

Код компетенции: ОК-1, ОК-6, ПК-2, ПК-4, ПК-18

Государственная регистрация изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Установление приоритета изобретения, полезной модели или

промышленного образца. Конвенционный приоритет. Последствия совпадения дат приоритета. Временная правовая охрана изобретения, полезной модели или промышленного образца. Порядок государственной регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента. Публикация сведений о выдаче патента. Патентование изобретений или полезных моделей в иностранных государствах и в международных организациях. Международные и евразийские заявки. Евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения.

Тема 13. Права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы

Код компетенции: ПК-1, ПК-5

Права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы: общая характеристика. Право авторства. Право на вознаграждение за использование служебного объекта патентных прав. Право на подачу заявки и право на получение патента. Содержание исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Действие исключительных прав на территории Российской Федерации. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Объем исключительного права на запатентованные объекты. Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Формула изобретения и полезной модели. Совокупность существенных признаков промышленного образца. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец. Переход в общественное достояние. Ограничения патентных прав. Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в интересах национальной безопасности. Права преждепользования и послепользования. Распоряжение исключительным правом. Прекращение и восстановление действия патента.

Тема 14. Защита патентных прав

Код компетенции: ПК-1, ПК-5

Споры, связанные с защитой патентных прав. Гражданско-правовые способы защиты прав авторов и патентообладателей. Административный и судебный порядок рассмотрения споров.

Тема 15. Права на средства индивидуализации.

Права на фирменное наименование и коммерческое обозначение

Код компетенции: ОК-2, ОК-5

Понятие, структура, регистрация и виды фирменных наименований. Субъекты права на фирменное наименование. Содержание исключительного права на использование фирменного наименования. Действие исключительного права на фирменное наименование на территории Российской Федерации. Коммерческие обозначения (понятие, признаки). Условие возникновения исключительного права на использование коммерческого обозначения. Объем исключительного права. Действие исключительного права на коммерческое

обозначение. Ограничения по переходу исключительного права к другим лицам. Соотношение прав на фирменное наименование с правами на коммерческое обозначение и на товарный знак и знак обслуживания. Защита права на фирменное наименование и коммерческое обозначение.

Тема 16. Права на товарный знак (знак обслуживания) и наименования места происхождения товаров

Код компетенции: ОК-2, ПК-3, ПК-18

Понятие, условия охраноспособности и виды товарных знаков (знаков обслуживания). Субъекты исключительного права на товарный знак. Государственная регистрация товарного знака. Основания для отказа в государственной регистрации товарного знака. Заявка на товарный знак. Приоритет товарного знака. Конвенционный и выставочный приоритет. Последствия совпадения дат приоритета товарных знаков. Регистрация товарного знака в иностранных государствах и международная регистрация товарного знака. Особенности правовой охраны общеизвестного товарного знака. Особенности правовой охраны коллективного знака. Действие исключительного права на товарный знак на территории Российской Федерации. Исключительное право на товарный знак и его исчерпание. Срок действия исключительного права на товарный знак. Использование товарного знака и распоряжение исключительным правом на товарный знак. Прекращение исключительного права на товарный знак. Знак охраны товарного знака. Наименование места происхождения товара (понятие, признаки). Исключительное право на наименование места происхождения товара. Действие исключительного права использования наименования места происхождения товара на территории Российской Федерации. Знак охраны наименования места происхождения товара. Действие правовой охраны наименования места происхождения товара. Защита наименования места происхождения товара.

Тема 17. Права на доменные имена

Код компетенции: ОК-2, ОК-3, ОК-5, ПК-3, ПК-4

Понятие доменного имени. Доменное имя как объект правовой охраны. Управление доменными именами в мире и в России. Содержание прав на доменные имена. Нарушения прав на доменные имена. Территории использования доменного имени. Оформление прав на доменные имена. Распоряжение правами на доменные имена. Ограничение права на использование доменного имени. Прекращение использования домена. Переделеги́рование домена.

Тема 18. Права на информационные ресурсы

Код компетенции: ОК-1, ОК-6, ПК-3, ПК-4, ПК-6, ПК-19

Понятие информации. Режимы распространения и использования информации. Институт государственной тайны. Конфиденциальная информация. Информация о гражданах (персональные данные). Понятие информационной системы и информационных ресурсов. Субъекты информационных отношений.

Тема 19. Право на программы для компьютеров и базы данных

Код компетенции: ОК-7, ПК-5

Понятие прав на программы для ЭВМ и базы данных. Особенности защиты компьютерных программ с помощью институтов авторского права. Контрафактная продукция. Декомпилирование, модификация и адаптация компьютерной программы. Распоряжение правами на программы для ЭВМ и базы данных.

Тема 20. Нетрадиционные объекты права интеллектуальной собственности

Код компетенции: ОК-7, ПК-2, ПК-15

Общая характеристика нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности. Виды нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности. Открытия. Регистрация открытий и правовая охрана.

ЛЕКЦИОННЫЙ МАТЕРИАЛ

Тема 1. Общие положения права интеллектуальной собственности

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 1.1. Теории интеллектуальной собственности: концепции и направления развития. Сравнение термина «интеллектуальная собственность» по международным нормам и российскому законодательству.
- 1.2. Перечень объектов интеллектуальной собственности
- 1.3. Особенности правового режима интеллектуальной собственности.
- 1.4. Правовые субинституты — авторское и патентное право, смежные права, права на средства индивидуализации. Правовые режимы нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

1.1. Теории интеллектуальной собственности: концепции и направления развития. Сравнение термина «интеллектуальная собственность» по международным нормам и российскому законодательству

Интеллектуальная собственность — в широком понимании термин означает закреплённое законом временное исключительное право, а также личные неимущественные права авторов на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

В настоящее время существуют следующие концепции и направления развития интеллектуальной собственности.

1. Проприетарная теория прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Появление проприетарной теории прав на результаты интеллектуальной деятельности (теории интеллектуальной собственности) — процесс исторически закономерный и обусловленный определенными причинами. Во-первых, экономическая цель и функции права собственности и прав на результаты интеллектуальной деятельности совпадают: обеспечение вовлечения объекта в экономический оборот.

Как справедливо отмечает М.А. Мирошникова, «юридическая монополия — единственный исторически выработанный юридический механизм включения тех или иных имущественных ценностей в экономический (товарный) оборот в условиях товарно-рыночных экономических отношений». Во-вторых, как отмечается, «важным было и влияние принципа «юридической экономии»: прежде чем создать новый институт права, лучше попробовать использовать уже существующий». В-третьих, немалую роль в этом процессе сыграли идеологические предпосылки. Проприетарный подход к объяснению юридической природы прав на творческие результаты отвечал идеям философов эпохи Просвещения (Вольтер, Дидро, Русо) о праве собственности как неотъемлемом, естественном праве человека. В русле естественно-правовой концепции право собственности обретало некую «святость», в таком варианте права на результаты духовного

творчества приобретали авторитет неприкосновенных. Это обстоятельство предопределило популярность теории интеллектуальной собственности в те времена, «когда любое новое монопольное право напоминало буржуазии привилегии, выдачу которых королевская власть во Франции активно использовала для получения дохода. В тоже время право собственности выглядело основой нового общества; это было право, которое обеспечивало буржуа возможность эффективной хозяйственной деятельности» .

В XX веке в России и до настоящего времени концепция интеллектуальной собственности имеет значительное число сторонников. В этот период основной упор делается на доказывание аналогии в содержании права собственности и права интеллектуальной собственности: классическая «триада» правомочий собственника (владение, пользование и распоряжение) в равной степени свойственна и собственности интеллектуальной. Объектом права предлагается считать не идеальное произведение или изобретение, а его материальный субстрат, «носитель». Формулируется вывод о необходимости «расширения» понятия собственности и выделения в его рамках двух видов собственности: вещной собственности и интеллектуальной собственности.

К концу XIX века наблюдается отход от проприетарной концепции. Создаются новые альтернативные теории в объяснение природы прав на результаты интеллектуальной деятельности. Одним из первых об особой природе прав на результаты творческого труда заявил бельгийский юрист Э. Пикар, он же предложил называть эти права «интеллектуальными правами». «Согласно этой теории, интеллектуальные права являются правами *sui generis*, находящимися вне классической триады вещных, обязательственных и личных прав. Они существенно отличаются от права собственности на вещь, например, по времени, территории действия, объему охраны, особенностям использования».

2. Договорная (контрактная) теория.

Большое значение имеет (особенно для развития патентного права) договорная (контрактная) теория, согласно которой предоставление исключительного права на результат интеллектуальной деятельности следует рассматривать как индивидуальный договор между государством и автором (изобретателем).

Эту теорию принято относить к публично-правовым, она, по сути, воскрешает систему средневековых привилегий, но в несколько адаптированном виде. А.А. Пиленко, критикуя взгляды последователей контрактной теории, писал: «Из контрактной теории невозможно вывести право изобретателя требовать, чтобы ему был выдан патент».

3. Персональная теория (теория личности).

Персональная теория (теория личности), наиболее полно выраженная в работах О. Гирке, «исходит из того постулата, что право автора и изобретателя является не чем иным, как неразрывной частью его личности, результатом его творческой деятельности». Патентное или авторское право не относится к имущественным, оно есть личное право, подобно праву на имя, на жизнь и т. п. Значительное влияние на развитие авторского и патентного права (прежде всего, в Германии) имела имматериальная теория И.

Колера. Согласно этой теории, авторские и патентные права состоят из комбинации личных (моральных) и имущественных прав, они, к тому же, позитивны по своей направленности (обеспечивают возможность использовать объект правообладателю, а не запрещать его использование другим лицам).

4. Теория исключительных прав.

В настоящее время в науке наибольшее распространение получила теория исключительных прав (распространено так же другое название — теория интеллектуальных прав).

Ее положения легли в основу многих современных законодательств, термин «исключительные права» является легальным. Сторонники теории исключительных прав особое значение придают негативной стороне (запретительной функции) исключительного права, которая позволяет правообладателю устранить или «исключать» всех третьих лиц от использования объекта. В рамках теории исключительных прав выделяются два направления

Первое направление заключается в полном отрицании наличия у субъекта исключительного права каких-либо позитивных правомочий на использование объекта («отрицательная» конструкция исключительного права). А.А. Пиленко одним из первых российских цивилистов сформулировал и обосновал основные положения данной концепции, предлагая рассматривать исключительное право как «право запрещения, обращенное ко всем третьим лицам». Такой подход, на наш взгляд, является неубедительным по следующим причинам. Субъективное право есть «не само дозволенное поведение, а его «вид и мера». Следовательно, поведение субъекта исключительного права «не безразлично» для правового регулирования. Касательно исключительного права, «вид и мера» установлены так же для собственных действий управомоченного относительно объекта, что выражается: 1) в отсутствии антимонопольных ограничений для субъекта исключительного права на использование объекта (п.4 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции»); 2) в установлении неблагоприятных последствий для правообладателя за неиспользование объекта в виде обременения исключительного права (принудительное лицензирование) или его прекращения (аннулирование охранного документа).

Это свидетельствует о том, что законодатель, признавая за определенным субъектом исключительное право, обеспечивает ему возможность самостоятельно извлекать выгоду из объекта своего права.

Более приемлемой видится другое направление теории исключительных прав, распространенное в современной доктрине, согласно которому признается наличие как «позитивной», так и «негативной» стороны исключительного права. Такой позиции придерживался Г.Ф. Шершеневич, полагая, что исключительные права обеспечивают их носителям совершение всех дозволенных действий с одновременным запрещением совершения всех таких действий всем третьим лицам без согласия правообладателя. Обращено внимание также на возможность правообладателя распоряжаться своим исключительным правом, т.е. разрешать использовать объект другим лицам. Негативная, запретительная сторона исключительного права объясняется, как правило, его абсолютным характером. Отмечается также, что «в современных условиях, в отличие от феодальных

изобретательских привилегий, в исключительном праве превалирует запретительная (негативная) функция, что представляется оправданным в свете... особой уязвимости нематериальных объектов после того, как они становятся общедоступными публике».

Получается, что в наборе правомочий (позитивных и запретительных) исключительное право схоже с вещным правом собственности. Это обстоятельство диктует задачу поиска иных путей дифференциации указанных субъективных прав. Как и столетие назад, представления о юридической природе прав на результаты интеллектуального творчества продолжают развиваться на почве противостояния двух теоретических направлений: концепции исключительных прав и теории интеллектуальной собственности.

Основа же исследовательской методологии сводится к поиску сходств и различий в правовом режиме вещей и нематериальных объектов.

Представители теории исключительных прав, говорят об особой природе прав на результаты интеллектуальной деятельности, о качественно ином правовом явлении, нежели право собственности. Современные представления об исключительных правах и их отличии от прав вещных базируются на постулате: нематериальность объекта исключительного права в отличие от материальных объектов вещных прав определяет специфику их правового режима. Нематериальный объект не ограничен в пространстве какими-либо физическими свойствами, обладать им и использовать его может неограниченное число лиц. Это, бесспорно, справедливое утверждение является посылкой в поиске ответа на вопрос о юридической природе исключительного права. Может ли традиционная конструкция права собственности обеспечить охрану таких объектов? Приверженцы теории исключительных прав отвечают, что не может. Здесь нужно иное абсолютное право.

Далее начинается анализ отличительных черт исключительных прав и прав вещных, формулируются признаки исключительного права. Основные сводятся к следующему.

Во-первых, направленность сравниваемых групп субъективных прав — в корне верное замечание. «Для права собственности характерна, прежде всего, позитивность полномочий, т.е. возможность использовать предмет». Для исключительного права — устранение третьих лиц от использования объекта с целью обеспечения наиболее эффективного его использования правообладателем. Однако, и право собственности, и исключительное право по своей природе абсолютны. И право собственности так же имеет «негативную» направленность, просто выражена она не так заметно, как в праве исключительном. Кроме того, запретительная сторона исключительного права и права собственности отличается по выполняемым ими функциями. Если в; отношениях собственности запрет установлен, главным образом, на недопущение неправомерного завладения вещью и установления препятствий собственнику в пользовании ей, то в отношениях по поводу объектов исключительных прав запрет в первую очередь направлен на пресечение использования объекта иными, нежели правообладатель, лицами; запретить же указанным лицам обладать объектом исключительного

права управомоченный не в состоянии (кроме случая с исключительным правом на ноу-хау).

Во-вторых, различны основания и способы установления указанных прав. Способы приобретения права собственности, например, находка, приобретение по давности владения и некоторые другие не применимы к исключительным правам. В-третьих, исключительное право ограничено определенным в законе сроком, право собственности «вечно». В-четвертых, исключительное право имеет «территориальный» характер, т.е. «действуют, как правило, только в пределах государства, где они приобретены или используются». В-пятых, отличаются способы защиты указанных прав (понятно, например, что виндигировать произведение искусства или изобретение не представляется возможным). В-шестых, «содержание исключительных прав характеризуется отсутствием вещных правомочий владения, пользования и распоряжения». В целом, не принято для сторонников концепции исключительных прав (не принято не означает невозможно) раскрывать их содержание через указанную «триаду» правомочий.

Перечень отличий можно продолжать, однако примечательно следующее: попытки в большинстве случаев сформулировать общее, сущностное понятие исключительного права не в состоянии развести его с правом собственности. Г.Ф. Шершеневич указывал, что «исключительное право представляет юридическую возможность совершения известного рода действий с устранением всех прочих от подражания. Пассивными субъектами исключительных прав являются все сограждане». Но то же самое можно сказать о праве собственности. М.А. Мирошникова пишет (об авторском праве): «Исключительный характер прав на использование произведения выражается именно в положительной стороне юридической монополии (возможности собственных действий правообладателя по использованию произведения и распоряжению правами на него)... Абсолютный характер указанного права характеризуется «негативной стороной» содержания монополии — возможностью устранения («исключения») всех третьих лиц от использования произведения». Все это характерно и для права собственности, но оно ведь не исключительное. А.П. Сергеев, характеризуя авторское право, отмечает, что «исключительный характер авторских прав состоит... в признании того, что только сам обладатель авторского права... может решать вопрос об осуществлении авторских правомочий, связанных с использованием произведения».

Однако любое субъективное гражданское право осуществляется управомоченным по своему усмотрению. В.А. Дозорцев пишет: «Исключительность состоит не в том, что право принадлежит исключительно одному лицу, а в том, что оно закрепляется исключительно за лицом (или лицами) определенным законом и по основаниям им установленным». Но Гражданский кодекс, например, определяет субъектов права собственности (ст. 212 ГК РФ), т.е. право собственности «закрепляется за лицами, определенными законом» и «по основаниям им установленным» (ст. 218–234 ГК РФ).

В большинстве приведенных определений исключительное право позиционируется просто как абсолютное, его самобытность и специфика не раскрывается.

Имеются и другие подходы к объяснению сущности исключительных прав. А.А. Пиленко определял исключительное право как генерично-абсолютное право, право изобретателя имеет своим объектом целый *genus* предметов: «не мельницы Ивана или Петра, а мельницы *in genere*». «Патентное право есть право запретить всем и каждому эксплуатировать данный нематериальный *genus*». Позволим себе не согласиться с таким утверждением. Объектом исключительного права не является род, он (объект) всегда конкретен — конкретное произведение искусства, конкретное техническое решение задачи, описанное формулой изобретения. Конкретный объект исключительного права может существовать (воплощаться) в большом количестве материальных предметов (экземпляров, изделий и т.п.), это не означает, что таким образом формируется некий род объектов. Объект исключительного права не ограничен в пространстве какими-либо естественными свойствами, в этом состоит его специфика в отличие от вещей.

Существовали и другие теории, объясняющие юридическую природу прав на нематериальные результаты интеллектуального творчества: теория оккупации (Э. Лабуле), рентная теория (Ф. Ланге), деликтная теория (К. Гербер), теория прав индивидуума (К. Гарейс) и др.

Интеллектуальная собственность согласно части четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации — это результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Понятия «интеллектуальная собственность» и «право интеллектуальной собственности не являются тождественными». Эти категории не являются вещно-правовыми понятиями и на правоотношения, возникающие в данной сфере, нельзя распространять нормы о вещной собственности.

Понятие «интеллектуальная собственность» имеет три значения: во-первых, это совокупность отношений между людьми по поводу нематериальных благ, являющихся результатами интеллектуальной деятельности или производными от них; во-вторых, это собирательное понятие, относящееся к результатам интеллектуальной деятельности человека (объекты интеллектуальной собственности); в-третьих, в широком смысле (которое имел в виду законодатель в Гражданском кодексе РФ) — это объекты и права на них.

Понятие «право интеллектуальной собственности» может рассматриваться в объективном и субъективном смыслах. В объективном смысле как подотрасль гражданского права, включающая в себя нормы права, регулирующие и защищающие права граждан и юридических лиц на результаты интеллектуальной деятельности. В субъективном смысле слова - это исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, которые включают в себя исключительные правомочия осуществлять самому, разрешать и запрещать другим лицам их использование различными способами, за исключением случаев свободного использования, предусмотренных законом.

В международной практике понятие «интеллектуальная собственность» определено в Конвенции, учредившей Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Интеллектуальная собственность включает права, относящиеся

к: литературным, художественным и иным научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям, коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции; а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

1.2. Перечень объектов интеллектуальной собственности

Объектами интеллектуальной собственности являются нематериальные результаты, которым присущи следующие черты: они не подвержены износу (амортизации), поддаются стоимостной оценке, могут быть выражены в объективной форме, ими может пользоваться неограниченный круг лиц.

В рамках данного понятия можно выделить следующие виды объектов интеллектуальной собственности: объекты авторского права (произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ и базы данных); объекты смежных прав (фонограммы, исполнения, постановки, передачи); объекты патентных прав (изобретения, полезные модели и промышленные образцы); средства индивидуализации предпринимателей, продукции, работ и услуг (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров); нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и др.).

1.3. Особенности правового режима интеллектуальной собственности

Право интеллектуальной собственности — это не вещное право, а разновидность абсолютного права. Использование в данном случае термина «собственность» подчеркивает не столько отождествление творческого результата с вещью (он не является материальным благом), сколько присущее праву интеллектуальной собственности качество абсолютности.

Режим права интеллектуальной собственности схож с режимом права вещной собственности, что определяется абсолютным характером этих прав. Субъект права интеллектуальной собственности удовлетворяет свои интересы посредством личных действий (обладания информацией, использования ее в собственном производстве, распоряжения ею посредством заключения сделок), т.е. по принципу «можно все, кроме запрещенного». Содействия третьих лиц при этом не требуется. Они лишь обязаны не мешать собственнику интеллектуального продукта поступать с ним сообразно своему усмотрению в пределах закона.

Например, перечень сведений, составляющих коммерческую тайну, определяется предпринимателем (руководителем организации) самостоятельно, однако в него не могут быть включены сведения, которые в соответствии с российским законодательством не могут составлять коммерческую тайну. Информацию, составляющую коммерческую тайну, предприниматель имеет право не представлять, если иное не предписано законом, т.е. владеет, пользуется и распоряжается ею самостоятельно.

Собственнику интеллектуального продукта принадлежат правомочия владения, пользования и распоряжения информацией, составляющей содержание интеллектуального продукта. Поэтому особенности права интеллектуальной собственности (в отличие от права вещной собственности) не в том, что его нельзя характеризовать через правомочия владения, пользования и распоряжения, а в том, что объекты интеллектуальной собственности в целях надлежащей правовой охраны по общему правилу подлежат специальной регистрации и отличаются временным и пространственным характером их правовой охраны. Объекты же вещных прав по общему правилу не подлежат специальной регистрации, а сами вещные права не ограничены ни сроком, ни территорией их действия.

Таким образом, интеллектуальная собственность является самостоятельным правовым режимом (точнее даже — группой режимов), а не представляет собой, вопреки распространенному заблуждению, частный случай права собственности.

1.4. Правовые субинституты — авторское и патентное право, смежные права, права на средства индивидуализации. Правовые режимы нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности

Авторским правом регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. В основе авторского права лежит понятие «произведения», означающее оригинальный результат творческой деятельности, существующий в какой-либо объективной форме. Именно эта объективная форма выражения является предметом охраны в авторском праве. Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Смежные права — группа исключительных прав, созданная во второй половине XX — начале XXI веков, по образцу авторского права, для видов деятельности, которые являются недостаточно творческими для того, чтобы на их результаты можно было распространить авторское право. Содержание смежных прав существенно отличается в разных странах. Наиболее распространенными примерами являются исключительное право музыкантов-исполнителей, изготовителей фонограмм, организаций эфирного вещания.

Патентное право — система правовых норм, которыми определяется порядок охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов (часто эти три объекта объединяют под единым названием — «промышленная собственность») и селекционных достижений путем выдачи патентов.

Права на средства индивидуализации - группа объектов интеллектуальной собственности, права на которые можно объединить в один правовой институт охраны маркетинговых обозначений. Включает в себя такие понятия, как: товарный знак, фирменное наименование, наименование места происхождения товара. Впервые правовые нормы об охране средств индивидуализации на международном уровне закреплены в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, где товарным знакам посвящена большая часть конвенции, чем изобретениям и промышленным образцам.

Институт правовой охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности охватывает нормы, регулирующие отношения, связанные с созданием и использованием таких объектов, как секреты производства (ноу-хау), селекционные достижения, топологии интегральных микросхем.

Контрольные вопросы

1. Что такое интеллектуальная собственность?
2. Какой международный нормативно-правовой акт закрепляет понятие интеллектуальной собственности?
3. Что можно отнести к объектам интеллектуальной собственности?
4. Что относится к правовым субинститутам права интеллектуальной собственности?
5. В чем заключается сущность правовой охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности?

Тема 2. Правоотношения в сфере интеллектуальной собственности

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 2.1. Понятие и признаки интеллектуального правоотношения.
- 2.2. Классификация интеллектуальных правоотношений по правовому режиму, по предмету, по степени определенности и независимости участников.
- 2.3. Элементы правоотношений в статике — субъекты, объекты (классификация по регистрационным процедурам), содержание (признаки интеллектуальных прав).
- 2.4. Развитие интеллектуального правоотношения в динамике — осуществление неимущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности, распоряжение исключительными правами.
- 2.5. Категория сложных объектов интеллектуальной собственности.

2.1. Понятие и признаки интеллектуального правоотношения

Интеллектуальные правоотношения - это личные неимущественные и исключительные имущественные правоотношения, возникающие по поводу объектов интеллектуальной собственности.

Признаки.

1. Объектами интеллектуально-правовых отношений являются нематериальные результаты, которым присущи следующие черты: они не подвержены износу (амортизации), поддаются стоимостной оценке, могут быть выражены в объективной форме, ими может пользоваться неограниченный круг лиц.

2. Абсолютный характер. Данный признак состоит в том, что первичное полномочие на объект творческой деятельности принадлежит одному лицу и закон, охраняющий это право, запрещает неправомерно пользоваться правами интеллектуальной собственности другим, преследует нарушителей и предусматривает по отношению к ним санкции.

3. Сложная юридическая конструкция, включающая в себя личные (моральные) и возникающие на их основе имущественные права участников данных правоотношений.

4. Срочность, обусловленная срочностью исключительных прав субъектов интеллектуально-правовых отношений.

5. Территориальный характер.

6. Особая специфика возникновения и прекращения (например, для возникновения исключительных прав на изобретение необходима подача заявки в соответствующие органы и выдача патента, а для возникновения авторских прав достаточно чтобы произведение, созданное в результате творческой деятельности, было выражено в объективной форме).

2.2. Классификация интеллектуальных правоотношений по правовому режиму, по предмету, по степени определенности и независимости участников

Интеллектуальные правоотношения - это общественные отношения, определяющие правовое положение личности как создателя творческих результатов, а также ее права и обязанности, взаимоотношения с обществом и государством по поводу творческих результатов, которым закон придает правовое значение в качестве результатов интеллектуальной деятельности.

Это личные неимущественные и исключительные имущественные правоотношения, возникающие по поводу объектов интеллектуальной собственности.

Все интеллектуально-правовые отношения имущественного характера на несколько видов: исключительно-правовые отношения, обязательно-исключительные отношения и обязательно-правовые отношения, осложненные интеллектуально-правовым элементом, то есть смешанные обязательственные отношения. При этом имущественные исключительно-правовые отношения являются абсолютными, когда первичный правообладатель осуществляет свое исключительное право путем использования результата интеллектуальной собственности в пользу самого себя, а в случае уступки исключительного права или предоставления неисключительных прав третьим лицам возникают относительные обязательственные отношения.

Интеллектуально-правовые отношения также можно классифицировать на возникающие в авторском праве, в смежных правах, в патентном праве, в сфере средств индивидуализации, в сфере информационных ресурсов и т.д.

Возможна классификация по особенностям объекта: интеллектуальные правоотношения имущественного и неимущественного характера.

2.3. Элементы правоотношений в статике — субъекты, объекты (классификация по регистрационным процедурам), содержание (признаки интеллектуальных прав)

Первоначальными приобретателями прав на результаты интеллектуальной деятельности являются авторы, артисты-исполнители, изобретатели, селекционеры, дизайнеры, программисты и т.п. Ими всегда могут быть только физические лица, творческим трудом которых создан результат интеллектуальной

деятельности. Они в первую очередь приобретают личные неимущественные и имущественные права. В случае уступки своих прав третьим лицам возникают производные субъекты в лице правопреемников, лицензиаров, правообладателей, к которым относятся как физические лица, так и юридические лица, а также государство, субъекты государства и иные лица как участники интеллектуально-правовых отношений.

Сказанное верно для субъектов прав на результаты интеллектуальной деятельности, однако в отношении средств индивидуализации мы не можем говорить о наличии первоначальных приобретателей прав, у которых возникают помимо имущественных также и личные неимущественные права, поскольку Гражданским кодексом не признаются личные неимущественные права на средства индивидуализации.

Вторая группа субъектов права интеллектуальной собственности включает лиц, не обладающих интеллектуальными правами, но участвующих в интеллектуально-правовых отношениях и выполняющих специальные функции в данной сфере. Это федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный осуществлять нормативно-правовое регулирование в сфере авторских и смежных прав; федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности, который вправе регулировать отношения в связи с изобретениями, полезными моделями, промышленными образцами, программами для ЭВМ, базами данных, топологиями интегральных микросхем, товарными знаками и знаками обслуживания, наименованиями мест происхождения товаров; федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства; Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент).

Объектами интеллектуальной собственности являются: объекты авторского права (произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ и базы данных); объекты смежных прав (фонограммы, исполнения, постановки, передачи); объекты патентных прав (изобретения, полезные модели и промышленные образцы); средства индивидуализации предпринимателей, продукции, работ и услуг (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров); нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и др.).

Содержание интеллектуально-правовых отношений составляют интеллектуальные права. Под интеллектуальными правами следует понимать права на интеллектуальную собственность (результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации).

Законодатель установил, что в отношении результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации возникают субъективные права трех видов: исключительное право; личные неимущественные права; иные права (право следования, право доступа).

2.4. Развитие интеллектуального правоотношения в динамике — осуществление неимущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности, распоряжение исключительными правами

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно. В случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым способом, за исключением тех, которые противоречат закону и существу такого исключительного права.

К общим способам распоряжения исключительным правом можно отнести, например, завещание гражданина-правообладателя, решение юридического лица о реорганизации юридического лица.

В п. 2 ст. 1233 ГК называются два договора, на основании которых правообладатель использует свое право распоряжения исключительным правом. Это — договор, влекущий отчуждение исключительного права (договор об отчуждении исключительного права), и договор, в силу которого другому лицу предоставляется право использования соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (лицензионного договора).

Личные неимущественные права считаются неотторжимыми от личности создателя творческого произведения, от них нельзя отказаться или передать другим лицам, они охраняются бессрочно и т.д.

К личным неимущественным правам авторов относятся право авторства, право на имя, право на обнародование произведения, включающее право на его отзыв, а также право на защиту репутации автора.

2.5. Категория сложных объектов интеллектуальной собственности

Сложный объект интеллектуальной собственности — единый комплексный результат творческой, технической и организационной деятельности лиц, включающий в себя различные объекты самостоятельных интеллектуальных прав. Основным критерием сложного объекта является использование всех входящих в состав сложного в качестве единого целого, неделимого. В том случае, если какой-либо элемент выделить, то сложный объект может потерять свое качество.

К числу сложных объектов относятся: аудиовизуальное произведение, театрально-зрелищное представление, мультимедийный продукт (например, видеоигра), единая технология.

В ГК РФ предусматриваются особые положения, относящиеся к так называемым «сложным объектам» (ст. 1240 ГК РФ).

Определения «сложного объекта» в ГК РФ не дается, содержится только указание на то, что такой объект включает «несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности».

При создании и использовании таких объектов необходимо получение разрешений на использование в отношении каждого из включенных в них результатов интеллектуальной деятельности.

Замысел законодателя состоял в том, чтобы максимально облегчить использование правомерно созданных «сложных объектов», исключив случаи, в которых авторы, исполнители или иные правообладатели сначала соглашались, например, на включение своих произведений в фильм или на участие в его создании, а затем могут попытаться заблокировать его дальнейшее использование, если переход соответствующих прав от них не был заблаговременно оформлен надлежащим образом.

Чтобы исключить возможность такого блокирования, законодатель, как представляется, несколько «перегнул палку» в противоположном направлении, установив довольно жесткие презумпции перехода прав и фактически запретив свободное согласование сторонами различного рода ограничений использования результатов интеллектуальной деятельности, включенных в состав «сложного объекта» (п. 2 ст. 1240 ГК РФ).

Контрольные вопросы

1. Назовите признаки интеллектуального правоотношения.
2. Как можно классифицировать интеллектуальные правоотношения?
3. Дайте характеристику элементам правоотношений в статике.
4. Дайте характеристику элементам правоотношения в динамике.
5. Что относится к сложным объектам интеллектуальной собственности?

Тема 3. Защита интеллектуальных прав

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 3.1. Предмет и объект правовой защиты интеллектуальных прав.
- 3.2. Формы защиты интеллектуальных прав.
- 3.3. Классификация ответственности за нарушения прав в сфере интеллектуальной собственности (по правовому режиму, по характеру связи субъектов).
- 3.4. Споры, связанные с защитой интеллектуальных прав. Общие и особые способы гражданско-правовой защиты интеллектуальных прав.
- 3.5. Ответственность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушения исключительных прав.

3.1. Предмет и объект правовой защиты интеллектуальных прав

Предметом защиты являются субъективные интеллектуальные права и охраняемые законом интересы. Субъективное право и охраняемый законом интерес являются очень близкими и зачастую совпадающими правовыми категориями, в связи с чем они не всегда разграничиваются в литературе и на практике.

В самом деле, в основе всякого субъективного права лежит тот или иной интерес, для удовлетворения которого субъективное право и предоставляется управомоченному. Одновременно охраняемые интересы в большинстве случаев опосредуются конкретными субъективными правами, в связи с чем защита субъективного права представляет собой и защиту охраняемого законом интереса.

Однако субъекты интеллектуальных прав могут обладать и такими интересами, которые не опосредуются субъективными правами, а существуют самостоятельно в форме охраняемых законом интересов и как таковые подлежат судебной защите в случае их нарушения. Примером могут служить требования об учете интересов всех соавторов при определении способов использования произведения и о признании авторского договора недействительным.

Защита охраняемого законом интереса, а не собственно субъективного права, имеет место и в тех случаях, когда в результате правонарушения само субъективное право прекращается. Таким образом, охраняемый законом интерес нередко выступает в качестве самостоятельного предмета защиты.

Объектами правовой защиты интеллектуальных прав принято называть результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров и услуг в случаях, предусмотренных законодательством.

В Российской Федерации система правовой охраны интеллектуальной собственности включает четыре самостоятельных института, представляющих Российское законодательство об интеллектуальной собственности:

- авторское право;
- патентное право;
- законодательство о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ и услуг);
- законодательство о нетрадиционных объектах интеллектуальной собственности.

3.2. Формы защиты интеллектуальных прав

Форма защиты — система мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых интересов. Выделяются две формы защиты: юрисдикционная (через деятельность уполномоченных государством органов) и неюрисдикционная (посредством самостоятельных действий правообладателя)

Общая форма юрисдикционной защиты состоит в судебной защите нарушенных прав и интересов. Иски, связанные с нарушением интеллектуальных прав, рассматриваются судами общей юрисдикции, арбитражными судами, третейскими судами. Средством защиты в данном случае выступает иск.

Специальная форма юрисдикционной защиты состоит в применении административного порядка в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения и другие объекты интеллектуальной собственности, с государственной регистрацией результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов, защита интеллектуальных прав может осуществляться соответствующим федеральным органом исполнительной власти (например, Палатой по патентным спорам).

3.3. Классификация ответственности за нарушения прав в сфере интеллектуальной собственности (по правовому режиму, по характеру связи субъектов)

За совершенное правонарушение в сфере интеллектуальной собственности, в отношении нарушителя может наступать ответственность трех видов: гражданско-правовая ответственность, административная ответственность, уголовная ответственность.

Гражданско-правовая ответственность за нарушение прав в сфере интеллектуальной собственности. Гражданско-правовая ответственность за нарушение может наступить в случае предъявления требований: от обладателей исключительных имущественных авторских прав, от лиц, ими уполномоченных, от организаций по управлению имущественными правами на коллективной основе.

Административная ответственность за нарушение интеллектуальных прав предусмотрена Кодексом об административных правонарушениях. Данный вид ответственности наступает за ввоз, продажу, сдачу в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода.

Уголовная ответственность за нарушение рассматриваемых прав предусмотрена Уголовным кодексом. Данный вид ответственности наступает за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

Для того, чтобы разграничить и определить применение уголовной и административной ответственности устанавливается, была ли у нарушителя цель извлечения дохода при нарушении. Если не было, то административная

ответственность исключается; если была, то далее разграничение происходит по размеру причиненного ущерба.

Если ущерб от нарушения авторских прав составляет в сумме до 50 000 рублей, то применяется административная ответственность, если больше, то уголовная.

Обычно, правоохранительные органы суммируют стоимость экземпляров или прав на имеющиеся в официальной продаже авторские произведения, фонограммы, фильмы или компьютерные программы.

Важно понимать, что привлечение к уголовной ответственности за нарушение возможно даже в том случае, если нарушитель авторских прав не получал дохода от такого нарушения и даже не имел цели извлечения дохода от нарушения, иными словами, если даже распространял охраняемые объекты авторских прав, которые имеют стоимость, на некоммерческой основе.

Наряду с указанными видами ответственности, возможно выделить договорную и внедоговорную ответственность за нарушение прав в сфере интеллектуальной собственности.

Договорная ответственность представляет собой санкцию за нарушение договорного обязательства. Внедоговорная ответственность имеет место тогда, когда соответствующая санкция применяется к нарушителю, не состоящему в договорных отношениях с потерпевшим

3.4. Споры, связанные с защитой интеллектуальных прав. Общие и особые способы гражданско-правовой защиты интеллектуальных прав

Споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом.

В случаях, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, защита интеллектуальных прав в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров, с государственной регистрацией этих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов, с оспариванием предоставления этим результатам и средствам правовой охраны или с ее прекращением, осуществляется в административном порядке соответственно федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности и федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям, а в случаях, предусмотренных статьями 1401–1405 Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации (пункт 2 статьи 1401). Решения этих органов вступают в силу со дня принятия. Они могут быть оспорены в суде в установленном законом порядке.

Правила рассмотрения и разрешения споров федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности и образуемой при нем палатой по патентным спорам, а также федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям устанавливаются соответственно

федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства. Правила рассмотрения и разрешения споров, связанных с секретными изобретениями, устанавливаются уполномоченным органом (пункт 2 статьи 1401).

Интеллектуальные права защищаются с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.

Способы защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом.

В случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении.

Защита чести, достоинства и деловой репутации автора осуществляется в соответствии с правилами, установленными Гражданским кодексом Российской Федерации.

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется путем предъявления требования: о признании права — к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя; о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, — к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним; о возмещении убытков — к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб; об изъятии материального носителя — к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю; о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя — к нарушителю исключительного права.

3.5. Ответственность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушения исключительных прав

Если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, суд может принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

Контрольные вопросы

1. Какими способами защищаются интеллектуальные права?
2. Какие виды ответственности существуют в области защиты интеллектуальных прав?
3. В какой форме происходит защита нарушения личных неимущественных прав автора?
4. Как осуществляется защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации?
5. В чем особенность ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей?

Тема 4. Общие положения и объекты авторского права

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 4.1. Понятие и принципы авторского права.
- 4.2. История развития авторского права в России и за рубежом.
- 4.3. Система источников авторского права.
- 4.4. Объекты авторского права.
- 4.5. Части произведения, охраняемые авторским правом независимо от целого объекта.

4.1. Понятие и принципы авторского права

Понятие «авторское право» понимается в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле авторское право — это совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства (выступает в качестве подотрасли гражданского права). В субъективном смысле авторское право — совокупность субъективных прав, возникающих у автора в связи с созданием конкретного произведения литературы, науки и искусства. Термин «авторское право» понимается не только как право автора (создателя) произведения, но и как право законного обладателя авторского права.

Основной задачей авторского права является, с одной стороны, обеспечение интересов авторов и их правопреемников, а с другой стороны — интересы общества в целом.

Принципы авторского права представляют собой основные начала, идеи авторского права, которые пронизывают всю систему авторского права и обладают такими признаками, как универсальность, императивность и общезначимость.

Принципы авторского права:

- а) принцип свободы творчества — означает, что каждый свободен в выборе сферы творческой деятельности, способа ее осуществления, презюмируется равенство в осуществлении своих прав автора;
- б) принцип сочетания личных интересов автора с интересами общества — заключается в том, что наряду с исключительным правом автора использовать

свое произведение (воспроизводить любым способом, передавать права третьим лицам и т.д.) законом предусмотрены случаи, когда обеспечивается общественный интерес (случаи использования произведения без согласия автора и без выплаты ему авторского вознаграждения). Общество заинтересовано не только в эффективной защите авторского права, но и в свободном доступе к авторским произведениям;

в) принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора — означает, что ни при каких обстоятельствах права, относящиеся к личным неимущественным, не подлежат какой-либо передаче третьим лицам в силу их неотчуждаемой природы. Личное неимущественное право автора неотъемлемо от личности, неразрывно связано с личностью автора и не передается третьим лицам даже в случае волеизъявления автора на такую передачу. В целях эффективного использования произведения и защиты авторского права из этого принципа есть изъятия (право обнародовать произведение, право на защиту чести, достоинства и деловой репутации автора);

г) принцип свободы авторского договора — данный принцип означает, что автор свободен в выборе контрагентов, условий авторского договора, а также предусматривает недействительность договора при отсутствии добровольного волеизъявления автора заключить договор.

4.2. История развития авторского права в России и за рубежом

Объективные основания возникновения авторского права неразрывно связаны с творческой деятельностью человека. Первые привилегии, грамоты, патенты охраняли личную имущественную собственность. Такие документы появились в глубокой древности. Они защищали материальную собственность владельцев от посторонних посягательств. История не донесла до нас имен первых изобретателей и авторов книг, но известно, что родиной книги является Древний Египет. В Афинах издательское дело и книготорговля достигли высокого развития в древнегреческом полисе Афин. В Древней Греции возникло понятие изданной книги, издания (эксдосис — эк — приставка, переводимая как «из», досис — «давать»). Лично автором или под его наблюдением писцами изготовлялся оригинал литературного произведения, затем с него переписывались заказные копии, поступавшие в продажу или дарившиеся автором. Литературные произведения переписывались всеми желающими без контроля автора, что вело к увеличению числа книг с искаженным, по сравнению с оригиналом, текстом. Никаких законов о правах авторов и издателей не было, но существовало понятие литературной собственности.

Только в XV–XVII вв. в Европе появляются законы, охранявшие права на результаты творчества. Изобретение книгопечатания в Европе стало фундаментом, на котором возникло законодательство об охране интеллектуальной собственности: совокупность правовых норм, регулирующих отношения издателей, авторов, изобретателей с другими лицами.

Одним из таких законодательных актов является «Статут королевы Анны», принятый в 1710 году в Англии. В силу закона за создателем рукописи закреплялось право авторства на 21 год. Авторы новых произведений получили

право продавать свои произведения на 14-летний срок после регистрации в реестре гильдии. По истечении 14 лет автор мог передавать рукопись в аренду еще на 14 лет. Автор мог также разрешить лишь одно издание и в случае его успеха повысить цену аренды, обеспечивая часть прибыли, ранее целиком достававшуюся издателю. С принятием этого закона потеряла свое значение запись в реестре гильдии, прежде закреплявшее право на рукопись. Издатель теперь мог заключить с автором долгосрочный контракт на еще ненаписанные произведения.

В эти же годы появились первые феодальные законы Североамериканских Соединенных Штатов на охрану книг, карт, спектаклей и других форм творчества.

История развития авторского права и его защита в России, как и сама Россия, самобытна и своеобразна. Она уходит своими корнями во времена царствования Ивана VI. Царь Иван VI любил печатные книги и предпочитал их рукописным, собирал их, посылая своих людей в другие страны. На организацию и строительство государственной типографии в Москве царь отпустил в 1553 году большие средства. Церковь в лице Митрополита Макария одобрило это начинание. Постройкой руководил дьякон Иван Федоров, он сам отливал и литеры. В 1564 году появился первопечатный «Апостол» как завершение трудов Ивана Федорова. В октябре 1565 года за два месяца была напечатана вторая книга — «Часовник», сборник молитв.

Книгопечатание в России находилось в ведении патриарха, и российскому законодательству было совершенно незнакомо распространенное на западе представление об авторском праве как о частной привилегии, представляемой создателю произведения. Эти отношения не являлись предметом правового регулирования. Характерной чертой авторского права в России была тесная связь с цензурным законодательством. Первый закон об авторском праве появился в рамках законодательства о цензуре. Утвержденный 22 апреля 1828 года новый цензурный устав содержал специальную главу, именуемую «О сочинителях и издателях книг». В последующие годы законодательство об авторском праве усовершенствуется, однако к концу XIX века становится очевидным, что частичное усовершенствование правил об авторском праве не в состоянии обеспечить надлежащую защиту прав авторов и пользователей произведений. В связи с этим в 1897 году Государственный Совет принимает решение о разработке нового закона. Подготовка закона затянулась 13 лет. Он был принят в 1911 году, именовался как «Положение о авторском праве» и был составлен по подобию лучших западноевропейских образцов законодательных актов того времени.

Закон был устроен по пандектному методу и состоял из общей и особенной части. Общая часть закона содержала основные понятия — перечень охраняемых объектов, срок действия авторского права, вопросы правопреемства, возможные нарушения авторских прав и их защита, а также отдельные главы, посвященные авторским правам на литературные, музыкальные, драматические, художественные, фотографические произведения. В особой главе регламентировались основные правила и условия издательского договора.

Февральская буржуазно-демократическая революция 1917 года не внесла каких-либо изменений в законодательство об авторском праве царской России,

так как все законодательные акты утратили свою юридическую силу в октябре 1917 года. После октябрьских событий 1917 года, 29 декабря 1917 года был издан Декрет ВЦИК о государственном издательстве. Декрет объявлял все произведения русских авторов собственностью социалистического государства, а монопольное право их издания предоставлялось государственным издательствам. Некоторые частные издательства, имевшие большие заслуги перед русской наукой и культурой не были национализированы, что позволило им продолжать свою деятельность. В 1918 году 26 ноября был принят Декрет Совета народных комиссаров «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием».

10 декабря 1919 года Советом народных комиссаров принимается еще один Декрет «О прекращении силы договоров на приобретение в полную собственность произведений литературы и искусства», по которому все договоры издательств с авторами считались недействительными и все права на произведения перешли в полную собственность издательств.

Следующий этап развития авторского права в советский период характеризуют следующие события. В 1924 году в Москве состоялось общее собрание драматических писателей и композиторов. Ими было решено возобновить на новой основе деятельность Общества русских драматических писателей и оперных композиторов, и образовать Правление МОДПИК (Московское отделение драматических писателей и композиторов). Председателем Правления был избран В.И. Немирович-Данченко. В 1925 и в 1928 годах вышло постановление ВЦИК и СНК СССР «Об основах авторского права» и принят Закон РСФСР «Об авторском праве». Это был первый общесоюзный закон об авторском праве. Закон признавал за всеми авторами исключительное право на созданные ими произведения в течение 25 лет с момента первого издания или первого публичного исполнения произведения, а с 1928 года это право стало пожизненным. В законе 1928 года предусматривалось и право перехода авторских прав к наследникам на период 15 лет после смерти автора.

К 1930 году московское и ленинградское отделения Драматургов, Писателей и Композиторов объединились во Всероссийское общество драматургов и композиторов, которое через три года было переименовано в Управление по охране авторских прав при Союзе писателей. В 1934 году было создано Управление по охране авторских прав при Союзе художников.

В 1938 году образовано Всесоюзное управление по охране авторских прав (ВУОАП), в которое влились подобные организации Украины, Белоруссии, республик Закавказья и Средней Азии.

В 1973 году на базе всех этих организаций было создано Всесоюзное агентство по авторским правам (ВААП).

С присоединением в 1973 году Советского Союза к Женевской конвенции об авторском праве, в советском законодательстве впервые было закреплено право автора на перевод произведения, до 25 лет возрос срок действия авторского права после смерти автора, а также существенно расширен перечень субъектов авторского права. Многие специалистов высказывалось за необходимость дальнейшего сближения советского авторского права с принципами

регулирования авторских отношений в большинстве развитых стран. Предлагалось привести авторское законодательство в соответствие с требованиями основных международных конвенций, а именно: предоставить авторские права на произведения в кино, на телевидении и радио.

О своей готовности подписать Бернскую конвенцию и Парижский протокол неоднократно заявляло Правительство СССР. С учетом этого был разработан раздел «Авторское право» Основ гражданского законодательства Союза ССР, принятый Верховным Советом СССР 31 мая 1991 года. Новые Основы гражданского законодательства исключили свободное использование произведений в кино, на радио, телевидении, а также публичное исполнение опубликованных произведений без согласия авторов, расширили круг охраняемых произведений, продлили срок действия авторского права до 50 лет после смерти автора; впервые ввели охрану «смежных прав». Эти нововведения получили широкую поддержку специалистов по авторскому праву.

Но в связи с распадом Союза ССР Основам, которые должны были вступить в силу с 21 января 1992 года, так и не довелось претвориться в жизнь. В новых условиях — СНГ — некоторые независимые государства, в частности Казахстан, приняли решение о применении Основ гражданского законодательства на своей территории. В России Основы гражданского законодательства вступили в силу с 3 августа 1992 года в соответствии с Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 14 июля 1992 года.

Наряду с этим проводилась работа по подготовке специального законодательства, которое должно было восполнить пробелы действующего законодательства. Первым был принят Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» от 23 сентября 1992 года, вступивший в силу 20 октября 1993 года. В 1993 г 3 августа вступил в силу Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 года, с принятием которого утратил силу раздел V Основ гражданского законодательства.

В 1995 году Российская Федерация присоединилась к Всемирной Конвенции об авторском праве в редакции 1971 года (Парижская редакция) и Бернской Конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 года (в редакции Парижского акта 1979 года). В 2004 году внесены поправки в Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», в частности: восстановлен режим так называемой ретроохраны, установленной Бернской Конвенцией, скорректированы сроки предоставления охраны произведениям, введены нормы, призванные обеспечить эффективное правовое регулирование использования объектов авторского права в цифровых сетях.

В 2008 году начался новый этап в развитии авторского права, 1 января 2008 года вступила в силу 4 часть Гражданского кодекса РФ, действующая в настоящее время.

4.3. Система источников авторского права

Основополагающим источником авторского права является Конституция Российской Федерации. Статья 44 Конституции Российской Федерации гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания.

Порядок осуществления прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальных прав) определяет гражданское законодательство, которое состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов.

Особенностью кодекса является построение его по определенной системе с выделением общих положений и основных правил соответствующей сферы, что предопределяет его основное, «цементирующее» значение в общей системе нормативных актов. Поэтому кодекс становится главным источником права соответствующей отрасли.

Большое значение имеют федеральные законы, развивающие и конкретизирующие положения Гражданского кодекса Российской Федерации.

Подзаконные нормативные акты и иные правовые акты, содержащие нормы авторского права, принимаются в целях формирования механизма реализации принятых федеральных законов. Среди подзаконных нормативных актов наибольшей юридической силой обладают указы Президента РФ. Они могут быть приняты по любому вопросу, входящему в компетенцию Президента, кроме тех положений, когда соответствующие правоотношения регулируются только федеральным законом. Постановления Правительства РФ, содержащие нормы гражданского права, принимаются лишь на основании и во исполнение перечисленных выше актов более высокой юридической силы и должны соответствовать Гражданскому кодексу Российской Федерации, другим федеральным законам и указам Президента Российской Федерации.

4.4. Объекты авторского права

Объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

К объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

К объектам авторских прав относятся: производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения; составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Не являются объектами авторских прав: официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований; произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

4.5. Части произведения, охраняемые авторским правом независимо от целого объекта

Одним из нововведений части четвертой Гражданского Кодекса РФ является легальное закрепление авторско-правовой охраны не только произведения в целом, но и любой его оригинальной части, отвечающей критериям охраноспособности.

В этом смысле следует признать удачным введение в п. 7 ст. 1259 ГК РФ новой формулировки охраны части произведения, без указания на необходимость ее самостоятельного использования. В современном отечественном авторском праве критерии охраноспособности произведения и его части совпадают.

Итак, согласно п.7 ст. 1259 ГК РФ авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если они по своему характеру: могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора; отвечают требованиям, установленным пунктом 3 настоящей статьи (выражение в какой-либо объективной форме).

Благодаря первому критерию устанавливаются объективные пределы распространения авторских прав в виде творческого труда автора. Тем самым, как справедливо отмечает А. Клишина: «Законодатель не признает возможности возникновения такой ситуации, когда за использование общеупотребительных слов в устной или письменной речи необходимо будет выплачивать авторское вознаграждение или, что еще более обременительно, испрашивать разрешение на их употребление у авторов, использующих их в названиях своих литературных произведений».

Второй критерий дифференцирует авторские права на одну и ту же часть произведения в зависимости от формы ее выражения. Например, когда речь идет о персонаже, мы будем иметь разных правообладателей в зависимости от избранной формы выражения. Поэтому и персонажи могут быть различными: литературными, изобразительными, музыкальными, звуковыми и т.д.

В теории российского авторского права выработаны различные точки зрения относительно понятия «части произведения». По мнению Э.П. Гаврилова: «Под частью произведения понимается как механически выделенная из него часть (фрагмент картины, отрывок кинофильма, строфа стихотворения, заглавие произведения и т.п.), так и такая часть, которая создана с помощью творчества другого лица (адаптация главы из книги и т.п.)». В.Э. Фридман в своей монографии предлагает такое определение части произведения: «Часть произведения, охраняемая авторским правом — это элемент внутренней или внешней формы произведения, при условии, что такой элемент обладает оригинальностью и потенциальной возможностью использования независимо от произведения в целом. Частью произведения могут являться, в том числе, название, персонажи, иные элементы внутренней или внешней формы произведения».

В российской юридической литературе неоднократно отмечалось, что при решении вопроса об охраноспособности части произведения, прежде всего, необходимо понять, какие из элементов произведения в принципе охраняемы или юридически значимы, а какие не охраняемы или юридически безразличны. Структура произведения с точки зрения его юридической охраны, была предложена В.Я. Ионасом. В частности, к юридически безразличным (то есть не охраняемым) элементам он отнес тему, материал произведения, «сюжет как схему событий и действий, о которых повествуется».

К охраняемым элементам автор относит художественную форму, включая систему образов, а также язык литературного произведения. По мнению А.П. Сергеева, развивающего классификацию В.Я. Ионаса, созданные автором образы, в том числе персонажи, относятся к так называемой внутренней форме произведения, в то время как язык произведения относится к внешней форме. Так, язык произведения как юридически значимый и охраняемый его элемент может быть заимствован в ограниченных случаях, например, с целью цитирования с обязательным указанием источника.

Персонаж, представляющий собой элемент формы произведения, является юридически значимой частью произведения и подлежит правовой охране, что особо подчеркивается в п.7 ст.1259 ГК РФ. Стоит отметить, что понятие «персонаж» получило легальное закрепление в сфере авторского права только с введением в действие части четвертой ГК РФ. И только п. 3 ст. 7 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» содержит указание на неправомерность регистрации в качестве товарных знаков персонажей из известных в Российской Федерации произведений без согласия обладателей авторских прав.

Поскольку в законе не раскрыто содержание понятия «персонаж», определение последнего является предметом изысканий ученых в области авторского права. Само слово происходит от латинского «persona» и означает действующее лицо пьесы (спектакля), сценария, романа, кинофильма и других художественных произведений. Законодательство и научная литература в области авторского права в России свидетельствует о том, что охраняется не идея, а ее оригинальное выражение. Из этого следует, что правовая охрана персонажам предоставляется при условии, что они представляют собой не идею произведения,

а оригинальное выражение этой идеи. В качестве примера отмечается, что «охраняя уникальные черты Микки Мауса, нельзя распространять монопольные права на все фильмы с участием мышей».

В своей работе Д. Борисенко приводит следующую классификацию персонажей:

- вымышленные персонажи, в том числе создаваемые артистами (так называемые одушевленные персонажи);
- нечеловеческие анимационные персонажи, в том числе из комиксов или кинофильмов (так называемые неодушевленные персонажи) и
- реальные лица — знаменитости.

Источником для вымышленных персонажей, как отмечается в научной литературе, в основном являются литературные произведения, комиксы, художественные произведения, кинематографические произведения. Так, например, по роману знаменитой писательницы Джейн Остин «Гордость и предубеждение» создано большое количество кинолент. По сей день это произведение остается наиболее экранизируемым из всех ее романов. Первой была черно-белая английская экранизация «Гордости и предубеждения», которая появилась в далеком 1938-м году. Следующая кинокартина по этому же произведению, снятая США, вышла уже через два года. Затем последовали экранизации 1980, 1995 годов, наконец в 2005 году была снята последняя из известных на сегодняшний день экранизаций романа о Элизабет Беннет и мистере Дарси. К настоящему моменту снято десять фильмов по этой книге Джейн Остин, с учетом фильмов по мотивам. И, несмотря на то, что все эти кинематографические произведения были созданы по роману «Гордость и предубеждение», персонажи из этих фильмов не являются частью знаменитого романа, а представляют собой самостоятельные результаты творческого труда артистов и режиссеров. Они являются охраняемой частью разного целого. Однако следует отметить, что сценарий, по которому были сняты указанные фильмы, является производным произведением по отношению к роману, поэтому для его экранизации необходимо получить согласие автора на использование литературного произведения в качестве сценария для аудиовизуального произведения.

«В зависимости от того, о каком произведении науки, литературы или искусства идет речь, мы будем иметь разные персонажи, носящие одинаковое название. Исторический персонаж Наполеон может принадлежать монографическим изысканиям по истории международных отношений, военного дела, бесчисленным романам и полотнам живописцев».

Следует отметить, что в литературе существует два подхода к определению оригинальности персонажа. Так, например, Д. Филин в своей статье придерживается следующего мнения: «Если речь идет об оригинальном персонаже из литературного произведения, автором персонажа, несомненно, должен признаваться автор исходного литературного произведения. Последующее создание аудиовизуального произведения уже не влияет на определение авторства персонажа — его автором по-прежнему должен признаваться автор исходного литературного произведения». Представителями второго подхода, в частности А. Клишиной, В. Энтин, Д. Борисенко, критикуется такой узкий подход к определению

правообладателя персонажа. В обоснование своей позиции они приводят следующие доводы: «Искусственное введение изначального персонажа, единого для всех видов творческой деятельности, опасно. Это равносильно запрету на творчество».

Несомненно, следует согласиться со второй точкой зрения. Словесного описания персонажа недостаточно, чтобы претендовать на обладание авторскими правами на его изображения. Наглядным примером этого утверждения является известный российский персонаж Чебурашка. Как утверждают некоторые исследователи, это слово существовало в словаре Ожегова еще задолго до того, как Успенский написал свою сказку, в которой привел литературное описание персонажа: «Чебурашку сделали на игрушечной фабрике, но сделали так плохо, что невозможно было сказать, кто же он такой: заяц, собака, кошка или вообще австралийский кенгуру? Глаза у него были большие и желтые, как у филина, голова — круглая, заячья, а хвост коротенький и пушистый, такой, какой бывает обычно у маленьких медвежат. Мои родители утверждали, что Чебурашка — это неизвестный науке зверь, который водится в жарких тропических лесах». Впоследствии Успенский с Качановым написали сценарий по этой книге, а по приведенному выше описанию несколько художников нарисовали таких Чебурашек, в частности, В.С. Алфеевский, Б.П. Степанцев, М.А. Скрипова-Ясинская, и только Л.А. Шварцман придумал изображение всеми узнаваемого персонажа. Во всех приведенных случаях это персонажи, но персонажи различных объектов авторских прав — книги, иллюстрации к книгам, фильма, автор каждого из них имеет самостоятельные авторские права на конкретное изображение или описание персонажа.

Если в персонаже как в образе, созданном автором, мы можем увидеть результат его творческого труда, то разглядеть творческий труд, выразившийся в сочетании двух, трех слов, составляющем название произведения, гораздо труднее. Не вызывает сомнения тот факт, что творческий труд автора, вложенный в созданные им персонажи, в их взаимоотношения (сюжет), неравнозначен творческому труду, приложенному для сочинения названия произведения. Можно даже говорить о том, что название всегда обусловлено темой, сюжетом произведения, и образами, в которых они воплощаются. Однако, с точки зрения авторского права, название произведения, точно также, как и персонаж является частью произведения, на которую распространяются авторские права. И критерии их охраноспособности остаются неизменными. Основная специфика охраны названия произведения состоит в возможности признания его самостоятельным результатом творческого труда автора. Можно ли говорить о творческом характере таких названий, как «Обломов», «Капитанская дочка», «Вишневый сад» или «Война и мир»?

Не случайно в данном перечне приведены одни из известнейших произведений знаменитых российских писателей. В нашем сознании все эти названия неразрывно связаны с произведением, которое они именуют, с комплексом образов и персонажей, которые такое произведение составляют, и конечно же с личностью самого автора. А.В. Рахмилович даже говорит об особом «праве на имя» произведения: «Обуславливая защиту названия произведения его способностью к «самостоятельному» использованию, Закон тем самым создает «право

на имя» произведения. Субъектом данного права является тот, в чьих интересах Закон охраняет это название, — автор произведения».

М.М. Агарков утверждает: «Охрана имени должна иметь место лишь постольку, поскольку оно является средством индивидуализации. Воспрещение всякому и каждому пользоваться тем же именем, даже в том случае, если этим не наносится никакого ущерба его законному носителю и не представляется никакой опасности смешения в глазах общества различных индивидуальностей, являлось бы ничем не оправдываемым ограничением свободы личности». Эти положения полностью применимы к охране названия произведения. Название только тогда может быть признано самостоятельным результатом творческого труда автора, когда его связь с произведением очевидна, не вызывает сомнений у окружающих, и применения такого названия для обозначения им другого произведения несомненно ввела бы читательскую или какую-либо иную аудиторию в заблуждение. Таким образом, «условием возникновения авторского права на название произведения является не просто обнаружение произведения, но значительно большее — приобретение этим произведением широкой известности под своим названием».

Итак, гражданское законодательство, устанавливая правовую охрану весьма востребованных в настоящее время отдельных частей произведения, таких как название и персонаж, обеспечивает еще более обширную защиту прав авторов от незаконного использования результатов их творческой деятельности, тем самым создавая предпосылки для вовлечения в гражданский оборот всех охраняемых частей произведения отдельно от него самого.

Контрольные вопросы

1. Что такое авторское право?
2. Назовите принципы авторского права.
3. Какой нормативно-правовой акт является главным источником авторского права?
4. Что относится к объектам авторского права?
5. Что не является объектами авторского права?

Тема 5. Субъекты авторского права.

Коллективное управление имущественными правами

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 5.1. Субъекты авторского права: общая характеристика.
- 5.2. Авторы произведений и лица, способствовавшие созданию произведений. Охрана прав несовершеннолетних и недееспособных авторов. Авторские права юридических лиц. Иностранцы-авторы.
- 5.3. Производные обладатели исключительных авторских прав. Наследники. Наследование авторских прав. Иные правопреемники.
- 5.4. Соавторство (понятие и виды).
- 5.5. Коллективное управление имущественными правами.

5.1. Субъекты авторского права: общая характеристика

Первоначальным субъектом авторского права всегда является физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение науки, литературы или искусства, а также другая интеллектуальная собственность — автор. Ему принадлежит весь комплекс авторских прав — личные неимущественные права и исключительное право (имущественное право) на использование произведения в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное (презумпция авторства).

Субъектами авторского права также являются лица, обладающие исключительным правом на произведение, которое перешло к ним от автора по различным основаниям (в силу закона или в силу договора). Такие субъекты называются правообладателями. Такими правообладателями могут быть: различные предприятия (издательства, радио- и телекомпании и т.д.), приобретающие исключительное право на использование произведения; работодатели, если произведение создано служащим, работающим по найму, то исключительное право на произведение возникает, как правило, у нанимателя; заказчики, в случае создания произведения по договору заказа; наследники автора или иного обладателя авторского права (авторское право наследников ограничено определённым сроком, который начинает действовать после смерти автора, а также в ряде случаев и по объёму).

Ещё одним, специфическим субъектом авторского права, являются организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе. В зарубежных странах данные организации получили широкое распространение.

5.2. Авторы произведений и лица, способствовавшие созданию произведений. Охрана прав несовершеннолетних и недееспособных авторов. Авторские права юридических лиц. Иностранцы авторы

Важнейшими субъектами авторского права являются авторы произведений науки, литературы и искусства. Такими авторами признаются лица, творческим трудом которых создано произведение. Творцом произведения может быть любое физическое лицо, независимо от пола, возраста, гражданства и состояния дееспособности. Авторские права у создателя произведения возникают сразу, как только достигнутый творческий результат облекается в объективную форму, обеспечивающую его восприятие иными лицами. При этом не имеет значения, обнародовано произведение или нет, является ли оно полностью законченным или представляет собой лишь эскиз или набросок. Не влияют на признание лица автором форма, назначение и достоинства созданного им произведения. Для признания лица автором от него не требуется выполнения каких-либо формальностей, чьего-либо согласия или какого-либо соглашения.

Авторами признаются не только творцы оригинальных произведений, но и создатели производных (зависимых) произведений, в частности, переводов, переработок, копий произведений изобразительного искусства и т.д.

При создании произведения могут участвовать лица, способствовавшие созданию произведения путем оказания помощи технического, административного или финансового характера.

Нередко творческие произведения создаются гражданами, не достигшими совершеннолетия либо признанными в установленном законом порядке недееспособными или ограниченно дееспособными. Возможность несовершеннолетних и недееспособных граждан иметь права авторов не вызывает каких-либо сомнений ни в юридической науке, ни на практике. Сама эта возможность входит в содержание гражданской правоспособности, а последняя не зависит ни от возраста, ни от состояния здоровья человека. Для превращения этой абстрактной возможности в конкретное субъективное авторское право необходим юридический факт. Роль такого факта выполняет создание произведения науки, литературы и искусства, то есть действие фактического характера, а не сделка. Но поскольку фактические действия могут совершаться и недееспособными лицами, конкретные субъективные авторские права возникают независимо от возраста и состояния дееспособности.

Поэтому носителями авторских прав в отношении созданных ими произведений являются сами несовершеннолетние и недееспособные лица.

По-иному обстоит дело с осуществлением прав несовершеннолетних и недееспособных. За малолетних, то есть за лиц, не достигших 14 лет, а также полностью недееспособных граждан авторские права осуществляют их родители или опекуны как законные представители таких лиц (ст. 28 ГК РФ). Несовершеннолетние же в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют свои авторские права совершенно самостоятельно (ст. 26 ГК РФ).

Граждане, которые вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставят свою семью в тяжелое материальное положение и признаны в связи с этим ограниченно дееспособными, могут осуществлять свои авторские права лишь с согласия назначенных им попечителей (ст. 30 ГК РФ).

Наряду с физическими лицами обладателями авторских прав на произведения науки, литературы и искусства по российскому законодательству выступают и юридические лица. Если последние являются правопреемниками создателей произведений, их возможность быть носителями авторских прав не вызывает никаких сомнений.

Вопрос о том, может ли юридическое лицо быть обладателем первоначального авторского права, то есть приобретать права на произведение посредством своих собственных действий, долгое время оставался в советской науке авторского права спорным. Многие ученые, основываясь на тех положениях советского авторского законодательства, в соответствии с которыми авторские права на научные сборники, словари, энциклопедические издания, журналы, кинофильмы и т.п. возникали у выпустивших их в свет организаций, полагали, что авторское право юридических лиц возникает в результате их творческой деятельности, необходимой для объединения самостоятельных произведений отдельных авторов в единое целое произведение. Иными словами, они считали, что юридические лица являлись полноценными обладателями первоначального

авторского права, что и находило прямое отражение в авторском законодательстве.

По мнению других ученых, юридическое лицо по самой своей природе не может стать субъектом первоначального авторского права. Они исходили из того, что творить, создавать новое могут лишь живые люди. Поэтому как бы ни повлияло юридическое лицо на создание произведения, само создание произведения является делом отдельных физических лиц. Выявить же какую-либо особую творческую деятельность юридического лица, не охватываемую творчеством конкретных физических лиц, невозможно. Правомерно лишь говорить об организационной деятельности юридического лица, о создании им материальной базы для творчества физических лиц и т.д., однако указанные действия не являются основанием для признания за юридическим лицом первоначального авторского права. Поэтому, с их точки зрения, наделение некоторых юридических лиц авторскими правами первоначального характера являлось не более чем законодательным приемом, преследующим определенные цели. Так, конструкция первоначального авторского права юридического лица способствовала устранению правовой неопределенности, возникающей в силу отсутствия обладателя авторского права на все произведение, в частности, облегчала использование произведений. Данное объяснение представляется достаточно убедительным. Большой, а иногда и недостаточно определенный круг лиц, внесших творческий вклад в создание сложного составного произведения вкупе с отсутствием правовых отношений между конкретными авторами, участвовавшими в его создании, делают целесообразным признание обладателем авторского права на произведение в целом одного лица.

В самом деле, это лицо (киностудия, научно-исследовательская организация, издательство и т.п.) лишь условно может быть признано автором произведения, так как в действительности его творцами являются конкретные физические лица. Однако такой юридический прием, являющийся своеобразной юридической фикцией, был вполне оправдан по изложенным выше соображениям. Однако уже в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» законодатель вообще отказался от данной юридической конструкции. Часть 4 ГК РФ в качестве авторов произведений признаёт лишь физических лиц, творческим трудом которых они созданы (ст. 1228 ГК РФ). Такой подход, безусловно, более точно отражает действительное положение дел, но насколько он согласуется с потребностями практики, покажет будущее. Во всяком случае, можно констатировать, что с точки зрения действующего авторского законодательства у таких составных произведений, как энциклопедии, продолжающиеся сборники научных трудов, периодические издания и т.п., вообще нет авторов, а авторами аудиовизуальных произведений признаны не все лица, внесшие творческий вклад в их создание, а только режиссер-постановщик, сценарист и композитор (п. 2 ст. 1263 ГК РФ).

Практическое значение данной проблемы, однако, во многом снимается благодаря тому, что исключительные права на использование рассматриваемых произведений по-прежнему признаются за их издателями и изготовителями.

Субъектами авторского права признаются не только граждане России, но и иностранцы. Однако если произведения российских авторов охраняются независимо от места их обнародования или нахождения в иной объективной форме, то охрана произведений иностранных авторов зависит от ряда закрепленных в законе условий. Прежде всего, признаются и охраняются авторские права иностранцев на те их произведения, которые обнародованы на территории России либо не обнародованы, но находятся на ее территории в какой-либо объективной форме (п. 1 ст. 1256 ГК РФ).

Если произведение иностранного автора обнародовано или находится в объективной форме за пределами РФ, его охрана в нашей стране осуществляется в соответствии с международными договорами России.

5.3. Производные обладатели исключительных авторских прав. Наследники. Наследование авторских прав. Иные правопреемники

Под производными обладателями авторских прав понимаются лица, получившие права в силу акта распоряжения правом первоначального правообладателя или в силу прямого указания закона (в случае наследования по закону).

Субъектами авторских прав после смерти автора становятся его наследники. Наследование авторских прав в соответствии с общим правилом может осуществляться либо по закону, либо по завещанию. При наследовании по закону наследниками авторских прав могут стать только граждане, которые входят в ту или иную очередь законных наследников. При наследовании по завещанию авторские права могут быть переданы любому гражданину независимо от его гражданства и наличия родственных отношений с умершим или юридическому лицу независимо от профиля его деятельности и местонахождения.

В теории авторского права наследники рассматриваются в качестве носителей производного авторского права. Вышеуказанные правоотношения регулируются нормами наследственного права, с учетом особенностей, вытекающих из авторских правоотношений.

Наряду с авторами и наследниками субъектами авторских прав выступают иные правопреемники. В роли таких субъектов, прежде всего, выступают издательства, театры, киностудии и иные организации, занимающиеся использованием произведений науки, литературы и искусства. Они приобретают авторские права на основании заключенных с авторами и их наследниками авторских договоров. Становясь обладателями авторских прав, эти организации используют произведения и распоряжаются ими теми способами, которые предусмотрены конкретными договорами и в установленных ими пределах.

5.4. Соавторство (понятие и виды)

Если авторское произведение создано творческим трудом двух или более лиц, то имеет место соавторство. В этом случае авторские права на произведение, созданное совместным трудом двух и более лиц, принадлежат соавторам совместно, независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет также и самостоятельное значение (ст. 1258 ГК РФ). Возникновение соавторства доктрина

и судебная практика связывают с рядом условий, которые выводятся из действующего законодательства.

Прежде всего, о соавторстве можно говорить лишь в том случае, если в результате совместных усилий нескольких лиц создано единое коллективное произведение.

Вторым неперенным условием возникновения соавторства является создание произведения совместным творческим трудом нескольких лиц. При этом под совместным характером труда понимается, конечно, не совместный процесс труда, а совместно достигнутый результат.

Важнейшим условием соавторства является также то, что вклад лиц, претендующих на соавторство, должен носить творческий характер.

Наконец, условием признания тех или иных лиц соавторами произведения является наличие соглашения о возникновении соавторства. При этом под соглашением следует понимать взаимное волеизъявление авторов, направленное на совместную творческую работу над произведением.

Закон выделяет два вида коллективных произведений и соответственно два вида соавторства — нераздельное и раздельное.

При нераздельном соавторстве произведение, созданное двумя и более соавторами, представляет собой единое неразрывное целое, части которого не имеют самостоятельного значения.

При нераздельном соавторстве результаты творческого труда лиц, принимавших участие в создании произведения, не могут быть практически выделены из единого объекта авторского права.

При раздельном соавторстве коллективное произведение является единым, однако оно состоит из частей, имеющих самостоятельное значение, и при этом известно, кем из соавторов созданы эти части.

5.5. Коллективное управление имущественными правами

Авторы, исполнители, изготовители фонограмм и иные обладатели авторских и смежных прав в случаях, когда осуществление их прав в индивидуальном порядке затруднено или когда допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия обладателей соответствующих прав, но с выплатой им вознаграждения, могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые в соответствии с полномочиями, предоставленными им правообладателями, возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (организации по управлению правами на коллективной основе). Создание таких организаций не препятствует осуществлению представительства обладателей авторских и смежных прав другими юридическими лицами и гражданами.

Организации по управлению правами на коллективной основе могут создаваться для управления правами, относящимися к одному или нескольким видам объектов авторских и смежных прав, для управления одним или несколькими видами таких прав в отношении определенных способов использования соответствующих объектов либо для управления любыми авторскими и (или) смежными правами.

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

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

Организации по управлению правами на коллективной основе вправе от имени правообладателей или от своего имени предъявлять требования в суде, а также совершать иные юридические действия, необходимые для защиты прав, переданных им в управление на коллективной основе.

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

Контрольные вопросы

1. Назовите субъектов авторского права.
2. В чем состоит отличие между авторами произведений и лицами, способствовавшими созданию произведений?
3. В чем состоит особенность авторских прав юридических лиц?
4. Назовите обязательные условия соавторства.
5. Кто осуществляет коллективное управление имущественными правами?

Тема 6. Права на произведения науки, литературы и искусства

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 6.1. Понятие и исключительная природа авторских прав. Общая характеристика и виды авторских прав.
- 6.2. Личные неимущественные права авторов (сущность и признаки).
- 6.3. Исключительное имущественное право на использование произведения (характер частной экономической монополии, признаки).
- 6.4. Иные (особые) авторские права (дуализм имущественных и неимущественных признаков). Право доступа автора произведений изобразительного искусства и право следования за публичной перепродажей оригиналов отдельных видов произведений. Права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства.
- 6.5. Срок действия исключительного права на произведение.

6.1. Понятие и исключительная природа авторских прав. Общая характеристика и виды авторских прав

Авторские права — это принадлежащие автору права в отношении созданного им произведения.

В результате создания произведения науки, литературы и искусства его автор приобретает ряд субъективных прав как личного неимущественного, так и имущественного характера. Эти права в действующем авторском законодательстве и в доктрине традиционно именуется исключительными.

Исключительный характер авторских прав состоит вовсе не в признании их неотторжимости от личности автора, как продолжают считать многие российские юристы, а в признании того, что только сам обладатель авторского права (т.е. автор или его правопреемник) может решать вопрос об осуществлении авторских правомочий, особенно правомочий, связанных с использованием произведения. Конечно, при этом учитывается, что отдельные авторские правомочия, например, право авторства и право на имя, неотделимы от личности автора; что закон устанавливает определенные изъятия из сферы действия субъективных авторских прав (случаи свободного использования произведений); что возможность использования так называемых производных произведений может зависеть не только от их создателей, но и от других лиц и т.п. Однако при всем этом именно обладателю авторских прав обеспечиваются особые правомочия, связанные с использованием произведения, с одновременным возложением на всех третьих лиц запрета по использованию произведения без согласия правообладателя.

Вопрос об исключительной природе авторских прав напрямую связан с целым рядом актуальных проблем, имеющих большое практическое значение. В частности, трактовка исключительности субъективных авторских прав как их неотторжимости от личности автора приводит многих специалистов к выводам о недопустимости авторских договоров об уступке авторских прав на будущее произведение автора, невозможности передачи права на неприкосновенность произведения, отрицанию того, что авторские права вообще могут переходить от авторов к другим лицам. То или иное толкование исключительной природы авторских прав оказывает существенное влияние на понимание сущности авторского договора, конструирование его основных элементов, установление условий ответственности за его нарушение и т.д.

Затронутая проблема имеет еще один важный практический аспект. Нередко в ходе рассмотрения конкретных судебных дел, в частности при обращении потерпевшего к способам защиты нарушенных авторских прав, встает вопрос о том, все ли субъективные авторские права носят исключительный характер. Данный вопрос возникает, видимо, в связи с тем, что не все содержащиеся в законе субъективные авторские права прямо названы исключительными. Так, если имущественные права авторов непосредственно отнесены к числу исключительных прав, то о природе некоторых других имущественных прав (например, права композитора на получение особого вознаграждения за публичное исполнение его музыкального произведения при использовании аудиовизуального произведения), а также личных неимущественных прав ничего не сказано.

Независимо от этого все субъективные авторские права в силу самой их природы являются исключительными. Иными словами, признак исключительности имманентен любому субъективному авторскому праву и выражает одну из главных присущих им черт, а именно принадлежность данного права только его обладателю и никому другому.

Исключительный характер носят не только субъективные авторские права, принадлежащие создателям творческих произведений, но и права, перешедшие по указанным в законе основаниям к другим лицам, в частности к наследникам или работодателям. Что касается природы авторских прав, приобретаемых на основании авторского договора, то она определяется видом последнего: если авторские права по договору передаются на исключительной основе, данный признак ими сохраняется; если же заключается договор о передаче неисключительных прав, само название договора свидетельствует о неисключительной природе авторских прав их обладателя по договору.

Авторские права и объекты авторского права делятся по нескольким категориям: имущественные и неимущественные авторские права. Исключительные и неисключительные авторские права. Человек, обладающий исключительными авторскими правами на произведения, имеет единоличное право на его использование и может запрещать подобное использование произведения другими лицами. Исключительными правами обладает автор произведения, если он не передал свои права (не заключил Авторский договор о передаче исключительных прав) третьему лицу. Лицу, обладающему неисключительными правами на произведение, разрешается использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

Неимущественные авторские права — это так называемые личные права (такие права, с которыми нельзя поступать как с имуществом: продавать, покупать, дарить, передавать, наследовать и т.д.). Далее остановимся подробнее на имущественных и неимущественных авторских правах.

Личные неимущественные авторские права:

- право авторства — право признаваться автором произведения. Право авторства может принадлежать только действительному создателю произведения и не может передаваться ни по каким основаниям, в том числе и по завещанию. От данного права нельзя и отказаться, поскольку оно возникает у автора в связи с созданием им произведения;

- право на имя, т.е. право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т.е. анонимно;

- право на обнародование, т.е. право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав, сохраняются за ним даже в случае уступки исключительных прав на использование произведения и охраняются бессрочно. Они не могут

перейти и не могут быть переданы иным лицам, в том числе по наследству, по авторскому и иному договору, поскольку по смыслу норм закона являются неотчуждаемыми.

Имущественные авторские права

Автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом. Исключительные права автора на использование произведения означают, в частности, право осуществлять или разрешать следующие действия:

- воспроизводить произведение, т.е. изготавливать один или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме и любым образом (право на воспроизведение);
- распространять экземпляры произведения (право на распространение) любым способом: продавать, сдавать в прокат и т.д.;
- импортировать экземпляры произведения (право на импорт) в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав;
- публично показывать произведение (право на публичный показ);
- публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир (право на передачу в эфир),
- сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю),
- переводить произведение (право на перевод),
- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Имущественные права на использование произведения, в отличие от неимущественных прав, могут быть переданы (уступлены) другим лицам на основе авторского договора либо по праву наследования и носят срочный характер, поскольку срок действия указанных авторских прав ограничен законом (в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти).

6.2. Личные неимущественные права авторов (сущность и признаки)

Особенностью личных неимущественных прав является то, что они принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже после передачи исключительных имущественных прав на использование произведения. Согласно сложившейся практике гражданские кодексы устанавливают аналогичную норму, в соответствии с которой личные неимущественные права сохраняются за автором даже в случае перехода его имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности к иному лицу. Это естественно, поскольку все действительно личные неимущественные права являются неотчуждаемыми и непередаваемыми.

Неимущественные права автора включают в себя:

- право авторства;
- право на имя;

- право на обнародование произведения, включая право на отзыв;
- право на защиту своей репутации.

Остановимся на каждом из них поподробнее.

Право авторства

Право авторства — право признаваться автором произведения и право автора на имя — право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен.

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

Это право признаваться, считаться автором произведения. По своей сути оно не совпадает с правом на имя. Право на имя заключается в возможности автора использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, псевдонимом либо без обозначения имени (анонимно). Право любого гражданина приобретать и осуществлять права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, закреплено в абзаце 1 п. 1 ст. 19 ГК. Там же сказано, что в случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним, т.е. вымышленное имя. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя). Гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем.

Гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени, и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени. Гражданин, переименовавшийся, вправе требовать внесения за свой счет соответствующих изменений в документы, оформленные на его прежнее имя.

Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния.

Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии с настоящим Кодексом.

При искажении либо использовании имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию, применяются правила, предусмотренные статьей 152 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Право авторства характеризуется следующими чертами:

- оно неотделимо от личности автора: принадлежит только создателю произведения, неотчуждаемо, от него нельзя отказаться;

- оно является правом абсолютным, так как ему корреспондируют обязанности всех и каждого воздерживаться от нарушения данного правомочия;

- оно действует в течение всей жизни автора и прекращается с его смертью. В дальнейшем оно существует как юридический факт, с которым все должны считаться. После смерти автора авторство признается и охраняется законом, но уже не как субъективное право (ибо субъекта права больше нет), а как общественный интерес, нуждающийся в признании и защите;

- оно имеет определяющее значение для других прав автора, так как остальные права производны от него.

Авторское право на имя

Оно тесно связано с правом авторства. Автор может использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно). Избирая один из этих способов обозначения своего авторства, автор реализует право на имя.

Оно не совпадает с общегражданским правом на имя, принадлежащим любому физическому лицу.

Право на имя есть право на способ указания имени автора при использовании произведения. Закон упоминает о трех возможных способах указания имени: подлинное имя, вымышленное имя (псевдоним), без обозначения имени (анонимно). Гражданский кодекс не предусматривает возможности анонимного приобретения и осуществления гражданских прав и обязанностей. Однако из этого не следует, что положения данного закона об анонимном использовании произведений противоречат гражданскому кодексу и не должны применяться. Дело в том, что анонимное произведение воспринимается публикой.

Автор же по-прежнему приобретает права и обязанности под своим подлинным именем, но через своего представителя, каковым является издатель. Если произведение используется под псевдонимом или без указания имени автора (анонимно), лица, которым известно подлинное имя автора (в их число входит пользователь, заключивший с автором авторский договор), не вправе без согласия автора раскрывать его личность. Сам автор может в любое время раскрыть свой псевдоним или принять решение о перемене псевдонима. Не запрещается автору иметь несколько псевдонимов. Обычно все эти вопросы регулируются в авторском договоре.

Право на обнародование

Автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения

путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

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

Автор, 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, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Это право состоит в возможности автора самому обнародовать или разрешить обнародовать произведение в любой форме. Никто, кроме автора, не вправе осуществлять или разрешать осуществление действий, которые впервые делают произведение доступным для всеобщего сведения. При этом автор одновременно решает два вопроса: сам определяет, готово ли его произведение для доведения до неопределенного круга лиц; решает вопрос о времени, месте и способе обнародования. Право на обнародование выражает особый охраняемый законом интерес автора и потому является самостоятельным субъективным правом автора. Это обстоятельство необходимо подчеркнуть специально, так как данное право всегда реализуется одновременно с каким-либо другим правом автора.

Обнародование произведения, в зависимости от его объективной формы и желания автора, может осуществляться путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом. Автор реализует свое право на обнародование произведения при заключении договора о первом использовании не обнародованного произведения или при передаче работодателю служебного произведения.

Обнародование произведения — осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом;

- опубликование (выпуск в свет) — выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы с согласия автора произведения, производителя фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения, фонограммы;

- передача в эфир — сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) посредством их передачи по радио или телевидению (за исключением кабельного телевидения). При передаче произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания в эфир через спутник. Под передачей в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведения, фонограммы, исполнения,

постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания могут быть доведены до всеобщего сведения независимо от фактического приема их публикой;

- публичный показ, публичное исполнение или сообщение для всеобщего сведения — любой показ, исполнение или сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания непосредственно. Либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимаются ли произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания в месте их сообщения или в другом месте одновременно с сообщением произведений фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания.

Право на отзыв

Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор также обязан публично оповестить о его отзыве. Лицо, организовавшее создание сложного объекта, включающего несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности (кинофильма, иного аудиовизуального произведения, театрально-зрелищного представления, мультимедийного продукта, единой технологии), приобретает право использования указанных результатов на основании договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров, заключаемых таким лицом с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности).

Произведение считается обнародованным, если действия по обеспечению доступа к произведению широкого круга лиц осуществлены с согласия автора (или самим автором и по его воле).

При этом закон предоставляет автору возможность изменить свое решение и воспользоваться правом на отзыв: «Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения, ранее изготовленные экземпляры произведения.

Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения. Право на отзыв не применяется лишь в отношении служебных произведений. Отозванное автором произведение считается не обнародованным.

Право на репутацию

Право на защиту репутации автора означает возможность защиты произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести

ущерб чести и достоинству создателя произведения. Право на защиту репутации автора действует и тогда, когда само произведение не подвергается изменениям или переработке, но произведение снабжается иллюстрациями, примечаниями, предисловием и т.п., которые искажают замысел автора, унижают его и т.п.

Непосредственное отношение к праву на защиту репутации имеет гражданский кодекс РФ. Гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина, и после его смерти.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.

Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву.

Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом.

Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же средствах массовой информации.

Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и в порядке, предусмотренным процессуальным законодательством, в доход Российской Федерации. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

Гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, невозможно, лицо, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности.

Право на опубликование.

Закон не выделяет специально это право и не упоминает о нем. Между тем данное право, безусловно, принадлежит автору, так как проявляет особый интерес автора, не опосредованный каким-либо другим правом. Под правом на опубликование понимается признаваемая за автором возможность выпуска в обращение экземпляров произведения в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Акцент в данном случае делается на том, что за автором признается возможность контроля над выпуском в обращение материальных носителей произведения. Реализация права на опубликование имеет своим последствием изменение правового режима произведения, так как опубликованное произведение может

в определенных случаях использоваться без согласия автора, например, репродуцироваться в единичных экземплярах библиотеками, архивами и учебными заведениями.

Под «опубликованными произведениями» следует понимать произведения, опубликованные с согласия их авторов, вне зависимости от способа изготовления экземпляров, при условии, что количество имеющихся в обращении экземпляров способно удовлетворить разумные потребности публики, принимая во внимание характер произведения. Не является опубликованием представление драматического, музыкально-драматического или кинематографического произведения, исполнение музыкального произведения, публичное чтение литературного произведения, сообщение по проводам или передача в эфир литературных или художественных произведений, показ произведения искусства и сооружение архитектурного произведения.

Произведение считается опубликованным одновременно в нескольких странах, если оно было опубликовано в двух или более странах в течение тридцати дней после первой публикации. Если видеозапись исполнения была произведена не для коммерческих целей, ее дальнейшая передача в эфир в составе коммерческой телепередачи допускается только с согласия артиста-исполнителя и с выплатой ему гонорара.

Если же первоначально запись исполнения была произведена в коммерческих целях, то право на передачу записи исполнения в эфир артистом-исполнителем утрачивается. К тому же он утрачивает и свое имущественное право на передачу в эфир в прямой трансляции первого «живого» исполнения».

6.3. Исключительное имущественное право на использование произведения (характер частной экономической монополии, признаки)

Исключительное право автора на использование произведения является объемным по своему содержанию, и включают в себя возможность осуществлять или разрешать другим лицам осуществление различных действий (ст. 1270 ГК РФ). Это: право на воспроизведение; право на распространение; право на публичный показ; право на импорт; право на прокат оригинала или экземпляра произведения; право на публичное исполнение; право на сообщение в эфир; право на сообщение по кабелю; право на перевод или на другую переработку произведения; право на доведение произведения до всеобщего сведения. Исключительное право автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включает также правомочие на практическую реализацию таких проектов. При этом автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Следует заметить, что если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации посредством их продажи или иного отчуждения, то дальнейшее их распространение допускается без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения.

Однако в некоторых случаях, прямо указанных в законе, произведение может быть использовано свободно, без согласия владельца авторских прав. К числу таких случаев относятся: цитирование, воспроизведение произведения в личных целях, воспроизведение некоторых актуальных произведений в газетах, по радио и телевидению, воспроизведение произведений для чисто информационных целей в газетах, по радио и телевидению, репродуцирование (ксерокопирование) в единичном экземпляре некоторых произведений без извлечения прибыли.

6.4. Иные (особые) авторские права (дуализм имущественных и неимущественных признаков). Право доступа автора произведений изобразительного искусства и право следования за публичной перепродажей оригиналов отдельных видов произведений. Права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства

Законом предусматриваются ряд прав, которые, как правило, не считаются авторскими правами, а рассматриваются как особые права, преимущественно относящиеся к указанию наименования лиц, имевших прямое или косвенное отношение к созданию произведения, например:

- 1) право издателей энциклопедий, газет, журналов и других периодических изданий указывать свое наименование при использовании таких изданий;
- 2) право на указание работодателем своего наименования при использовании произведения, созданного работником в порядке выполнения служебного задания;
- 3) право изготовителя аудиовизуального произведения указывать свое имя или наименование при использовании этого произведения.

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 (ст. 1292 ГК РФ).

В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования). Размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты определяются Правительством Российской Федерации.

Авторы пользуются правом следования в порядке, установленном ст. 1293 ГК РФ, также 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 соответствии с п. 2 и 3 ст. 1270 ГК РФ, 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 только однократно, если иное не установлено договором, в соответствии с которым создан проект. Проект и выполненная на его основе документация для строительства могут быть использованы 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 либо иной реализацией соответствующего проекта.

Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства вправе требовать от заказчика архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта предоставления права на участие в реализации своего проекта, если договором не предусмотрено иное.

6.5. Срок действия исключительного права на произведение

Авторское право, по общему правилу, действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти. Указанный 70-летний срок исчисляется с 1 января года, следующим за годом смерти автора, и истекает соответственно в конце последнего, семидесятого года срока.

Однако такие личные неимущественные права авторов, как право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно. Автор вправе в своем завещании указать лицо, на которое он возлагает охрану права авторства, права на имя и права на защиту своей репутации после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом Российской Федерации, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или их авторское право прекратилось.

Из общего правила, в соответствии с которым срок охраны авторских прав составляет 70 лет после смерти автора, имеется ряд исключений. Во-первых, если произведение было обнародовано анонимно или под псевдонимом, то авторское право на такое произведение действует в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования. Однако, если в течение указанного срока автор произведения, выпущенного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяется общее правило о 70-летнем сроке после смерти автора произведения. Во-вторых, если произведение создано в соавторстве, то авторское право на него действует в течение всей жизни авторов и 70 лет после смерти последнего

автора, пережившего других соавторов. В-третьих, если произведение впервые выпущено в свет после смерти автора, то авторское право на него действует в течение 70 лет после его выпуска. В-четвертых, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то предусмотренный законом 70-летний срок охраны авторских прав начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации. В-пятых, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то предусмотренный законом 70-летний срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года.

По общему правилу, исчисление предусмотренных законом сроков охраны авторских прав начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения данного срока.

Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние (ст. 1282 ГК РФ). После чего перешедшие в общественное достояние произведения могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. Однако обязательным при этом остается соблюдение права авторства, права на имя и права на неприкосновенность произведения.

Контрольные вопросы

1. В чем состоит исключительное право на использование произведения?
2. Что такое право доступа?
3. Что такое право следования?
4. Назовите общий срок действия исключительного права на произведение.
5. Какие существуют исключения?

Тема 7. Защита авторских прав

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 7.1. Понятие защиты авторских прав.
- 7.2. Виды защиты авторских прав.

7.1. Понятие защиты авторских прав

Защита авторских прав — это совокупность мер, направленных на восстановление или признание авторских прав и защиту интересов их обладателей при их нарушении или оспаривании.

Авторские права охраняются законом. Существует три вида охраны авторского права: гражданско-правовая охрана авторского права; уголовно-правовая охрана авторского права; административно-правовая охрана авторского права.

Предметом защиты являются субъективные авторские права и охраняемые законом интересы. Субъектами права на защиту являются авторы произведений науки, литературы и искусства, их наследники и иные правопреемники.

При этом важно различать понятия «охрана прав» и «защита прав».

Охрана прав — это установление общего правового режима, который позволяет обеспечить нормальное и беспрепятственное осуществление авторских прав. Охрана осуществляется путем регулирования соответствующих отношений.

Защита права — это те меры, которые предпринимаются в случаях, когда авторские права нарушены или оспорены.

Защита личных неимущественных прав осуществляется в соответствии со ст. 1251 ГК РФ, защита исключительных прав — в соответствии со ст. 1252 ГК РФ.

7.2. Виды защиты авторских прав

Выделяют следующие способы или виды защиты авторских прав.

Технические средства защиты (ст. 1299 ГК РФ). Техническими средствами защиты авторских прав признаются 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.

В п. 2 ст. 1299 ГК перечисляются действия, совершение которых не допускается в отношении технических средств защиты: осуществление без разрешения автора или иного правообладателя действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты авторских прав; изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное безвозмездное пользование, импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использование таких технических средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты авторских прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.

В ст. 1300 Гражданского кодекса Российской Федерации сформулировано специфическое авторское право, которое входит в круг его иных интеллектуальных прав, содержанием которого является возможность использовать информацию, которая позволяет установить автора или иного правообладателя произведения либо условия использования произведения. Информацию об авторском праве можно разместить на оригинале или экземпляре произведения (материальном носителе), приложить к оригиналу или экземпляру произведения, либо использовать для этого иные технические средства и приемы, которые позволяют этой информации появляться в связи с сообщением в эфир или по кабелю либо доведением произведения до всеобщего сведения. Автор или иной правообладатель вправе использовать любые цифры и коды, в которых содержится такая информация.

Право на использование информации включает в себя такое право изменить эту информацию и удалить ее. Данное право является абсолютным. Любое действие, направленное на изменение или удаление этой информации без согласия автора, является нарушением авторских прав.

По смыслу регулирования право на использование информации об авторском праве включает в себя также право на использование знака охраны авторского права, поскольку этот знак также содержит информацию, позволяющую идентифицировать произведение автора или иного правообладателя, и размещается на экземпляре произведения.

Ст.1301 ГК устанавливает специальную меру ответственности за нарушение исключительного права на произведение, а соответственно — и особый способ защиты исключительных прав автора или иного правообладателя, который, с одной стороны, дополняют общий перечень мер ответственности и способы защиты, установленные в ст. 1250, 1252 и 1253 ГК, а с другой, — представляет собой альтернативу общей гражданско-правовой ответственности в форме возмещения убытков. Выбор, какую из альтернативных мер применять в качестве защиты — требование о возмещении убытков или о выплате предусмотренной в ст. 1301 ГК компенсации, — принадлежит автору или иному правообладателю.

Ответственность, предусмотренная ст. 1301 ГК, применяется также в случае совершения действий, направленных на удаление или изменение информации об авторском праве и использование произведения в отношении которых эти действия совершены (п. 3 ст. 1300 ГК).

За нарушение исключительных прав устанавливается также уголовная и административная ответственность. При этом отраслевые меры ответственности применяются независимо друг от друга.

Нормы статьи. 1302 ГК представляют собой особый способ защиты авторских прав в превентивном порядке, который используется до вынесения судебного решения, когда основанием применения указанных в этой статье мер является не доказанное нарушение, а лишь установление таких обстоятельств, которые признаются судом достаточными, чтобы полагать, во-первых, что имеется нарушение авторских прав, во-вторых, установлено лицо, в отношении которого предполагается совершение действий, нарушающих авторские права, в-третьих, предполагается существование или установлен круг объектов (экземпляры произведения, материалы и оборудование), по поводу которых можно предполагать незаконность изготовления или использования.

Контрольные вопросы

1. Дайте общую характеристику защите авторских прав.
2. Чем отличаются защита и охрана авторских прав?
3. Какие способы защиты авторских прав можно выделить?
4. Что относится к техническим средствам защиты авторских прав?
5. Какой способ защиты авторского права закреплен в статье 1302 Гражданского кодекса Российской Федерации?

Тема 8. Общая характеристика смежных прав

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 8.1. История возникновения, понятие и природа смежных прав. Их место в системе права интеллектуальной собственности и связь с авторским правом.
- 8.2. Источники правового регулирования прав, смежных с авторскими.
- 8.3. Объекты и субъекты смежных прав.
- 8.4. Использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения. Иные случаи ограничения смежных прав в интересах общества.
- 8.5. Коллективное управление имущественными смежными правами.
- 8.6. Информация о смежном праве и знак правовой охраны.
- 8.7. Технические средства защиты смежных прав. Ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав. Обеспечение иска по делам о нарушении смежных прав.

8.1. История возникновения, понятие и природа смежных прав. Их место в системе права интеллектуальной собственности и связь с авторским правом

Возникновение смежных прав относится к периоду после первой мировой войны, с развитием новых технологий, обусловивших появление радио, кино, грампластинок, а затем телевидения, аудиокассет и т.п.

Термин «смежные права» в основном употребляется в правовых системах романо-германской семьи. Англо-саксонской системе это понятие неизвестно. Так, в США термин авторское право «copyright» относится как к объектам авторского права, так и к фонограммам. В России смежные права стали охраняться с принятием в 1991 г. Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик. Однако вопрос о введении охраны результатов исполнительской деятельности обсуждался задолго до этого в работах известных ученых. Такое понятие было дано в связи с тем, что рассматриваемые права имеют сходный характер с авторскими, и кроме того, большинство объектов смежных прав не могут существовать без объектов авторского права и, соответственно, производны от них.

Дело в том, что многие авторы сами не могут и не хотят исполнять свои произведения, а предоставляют это право известным музыкантам, певцам, которые в свою очередь могут передать право на запись своего выступления производителям фонограмм и право на передачу в эфир организации эфирного вещания, права которых также носят исключительный характер и подлежат защите как и авторские права.

К области смежных прав относится совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по охране исполнений, постановок, фонограмм, сообщений в эфир или по кабелю радио- и телепередач, содержания баз данных, произведений науки, литературы и искусства, впервые обнародованных

после их перехода в общественное достояние, установлению режима их использования, наделению субъектов интеллектуальными правами в отношении данных объектов и защите этих прав.

К числу смежных прав в соответствии с действующим российским законодательством относятся: права исполнителя произведения; права постановщика произведения; права изготовителя фонограммы; права организации эфирного вещания; права организации кабельного вещания; права изготовителя базы данных; права публикатора на произведение науки, литературы или искусства.

Права исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания подлежат охране как самостоятельные права, хотя часто тесно связаны с авторскими правами на произведения науки, литературы и искусства. Именно поэтому данная группа прав получила название смежных - это права, смежные с авторскими.

Смежные права носят самостоятельный характер, только когда объект исполнения, записи или передачи не охраняется авторским правом (например, исполнение произведения фольклора или запись голосов птиц).

Смежные права в соответствии с ч. 4 ГК выделены в отдельный правовой институт права интеллектуальной собственности.

Смежные права охраняются в силу факта возникновения соответствующего объекта, без регистрации и соблюдения иных формальностей.

Смежные права производны от авторских прав; их обладатели обязаны соблюдать права авторов и пользоваться ими в рамках, установленных законом или договором.

Авторские и смежные права действуют параллельно и формально независимо друг от друга. При использовании любого объекта смежных прав необходимо получать разрешения от всех обладателей смежных прав, а также от обладателей авторских прав на произведения, включенные в такие объекты.

Например, для законного использования фонограммы необходимо получить разрешения от обладателей прав:

- 1) на фонограмму;
- 2) исполнения, записанные на фонограмме;
- 3) исполняемые произведения.

Обладание авторскими правами на произведение, записанное на фонограмме, не дает никаких прав на использование фонограммы, и наоборот: обладание правами на фонограмму еще не означает, что можно использовать исполненное и записанное на ней произведение без согласия обладателей авторских прав на него.

8.2. Источники правового регулирования прав, смежных с авторскими

Источниками правового регулирования смежных прав являются:

- Международная конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция);
- Соглашение ТРИПС;
- Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ);

- Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (Брюссельская конвенция);
- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женевская конвенция);
- Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 4) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.11.2006).

8.3. Объекты и субъекты смежных прав

Ст. 1304 Гражданского кодекса Российской Федерации перечисляет объекты смежных прав. К ним относятся: исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановок режиссеров-постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств; фонограммы, то есть любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение; сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией; базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов; произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Субъектами смежных прав по российскому законодательству являются следующие категории правообладателей: исполнители (музыканты, певцы, пародисты, актёры, танцоры и т. д.); производители фонограмм (изготовители фонограмм); организации эфирного или кабельного вещания; изготовители баз данных; публикаторы.

8.4. Использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения. Иные случаи ограничения смежных прав в интересах общества

Общими для всех смежных прав случаями использования объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения являются случаи свободного использования произведений науки, литературы и искусства, что лишь подтверждает вторичность смежных прав.

Это случаи:

- свободного воспроизведения произведения в личных целях (ст. 1273 ГК);
- свободного использования произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях (ст. 1274 ГК);
- свободного публичного исполнения музыкального произведения (ст. 1277 ГК);
- свободного воспроизведения произведения для целей правоприменения (ст. 1278 ГК);
- свободной записи произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования (ст. 1279 ГК).

Возможно также свободное использование объектов смежных прав в случаях, предусмотренных самой главой 71 ГК. Например, ст. 1325 устанавливает, что, если оригинал или экземпляры правомерно опубликованной фонограммы введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров допускается без согласия обладателя исключительного права на фонограмму и без выплаты ему вознаграждения.

Иные случаи свободного использования объектов смежных прав кодексом не допускаются.

8.5. Коллективное управление имущественными смежными правами

Коллективное управление авторскими и смежными правами — существующий в большинстве развитых стран мира порядок практической реализации авторских и смежных прав через систему организаций по управлению авторскими и смежными правами на коллективной основе.

Применяется в случаях, когда осуществление авторских и смежных прав авторами, исполнителями, изготовителями фонограмм и их правопреемниками в индивидуальном порядке затруднено или когда законом допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия правообладателей, но с выплатой им вознаграждения.

Коллективное управление авторскими и смежными правами в России регулируется ст. 1242–1244 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с п. 1 ст. 1242 ГК РФ, организации по управлению правами на коллективной основе (ОКУ) — некоммерческие организации, основанные на членстве. ОКУ действуют на основании полномочий, полученных непосредственно от правообладателей по соответствующим договорам или через другие, в том числе, иностранные ОКУ.

В п. 1 ст. 1244 ГК РФ перечислены 6 сфер коллективного управления, в которых ОКУ может получить государственную аккредитацию: управление исключительными правами на обнародованные музыкальные произведения (с текстом или без текста) и отрывки музыкально-драматических произведений в отношении их публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции (п.п. 6–8 п. 2 ст. 1270 ГК РФ); осуществление прав композиторов, являющихся авторами музыкальных произведений (с текстом или без текста), использованных в аудиовизуальном произведении, на получение вознаграждения за публичное исполнение или сообщение в эфир или по кабелю такого аудиовизуального произведения (п. 3 ст. 1263 ГК РФ); управление правом следования в отношении произведения изобразительного искусства, а также авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений (ст. 1293 ГК РФ); осуществление прав авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений на получение вознаграждения за воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (ст. 1245 ГК РФ); осуществление прав исполнителей на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях (ст. 1326 ГК РФ);

осуществление прав изготовителей фонограмм на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях (ст. 1326 ГК РФ).

8.6. Информация о смежном праве и знак правовой охраны

В отношении любой информации, которая идентифицирует объект смежных прав или правообладателя, либо информации об условиях использования этого объекта, которая содержится на соответствующем материальном носителе, приложена к нему или появляется в связи с сообщением в эфир или по кабелю либо доведением этого объекта до всеобщего сведения, а также любых цифр и кодов, в которых содержится такая информация (информация о смежном праве), соответственно применяются положения статей 1300 и 1311 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также иной обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение, вправе для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов — латинской буквы «P» в окружности, имени или наименования обладателя исключительного права, года первого опубликования фонограммы.

Соответствующий символ Юникода имеет номер U+2117 (©, SOUND RECORDING COPYRIGHT).

При этом под экземпляром фонограммы понимается ее копия на любом материальном носителе, изготовленная непосредственно или косвенно с фонограммы и включающая все звуки или часть звуков либо их отображения, зафиксированные в этой фонограмме.

Под отображением звуков понимается их представление в цифровой форме, для преобразования которой в форму, воспринимаемую слухом, требуется использование соответствующих технических средств.

8.7. Технические средства защиты смежных прав. Ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав. Обеспечение иска по делам о нарушении смежных прав

К любым технологиям, техническим устройствам или их компонентам, контролирующим доступ к объекту смежных прав, предотвращающим либо ограничивающим осуществление действий, которые не разрешены правообладателем в отношении такого объекта (технические средства защиты смежных прав), соответственно применяются положения статей 1299 и 1311 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В случаях нарушения исключительного права на объект смежных прав обладатель исключительного права наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных Гражданским кодексом Российской Федерации (ст.1250, 1252 и 1253), вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации: в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом

по усмотрению суда; в двукратном размере стоимости экземпляров фонограммы или в двукратном размере стоимости права использования объекта смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование такого объекта.

В целях обеспечения иска по делам о нарушении смежных прав к ответчику или к лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем смежных прав, а также к объектам смежных прав, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, соответственно применяются меры, предусмотренные ст. 1302 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Контрольные вопросы

1. Что относится к категории смежных прав?
2. Назовите объекты смежных прав.
3. Назовите субъекты смежных прав.
4. В каких случаях возможно использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения?
5. Какая существует ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав?

Тема 9. Права исполнителей и производителей фонограмм

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 9.1. Действие исключительного права на исполнение и фонограмму на территории Российской Федерации.
- 9.2. Объекты и субъекты права на исполнение и фонограмму (понятие, признаки, отличия от объектов и субъектов авторских прав).
- 9.3. Исполнители, режиссеры-постановщики театрально-зрелищных представлений и дирижеры. Смежные права на совместное исполнение коллектива исполнителей. Исполнение, созданное в порядке выполнения служебного задания.
- 9.4. Общая характеристика и классификация прав исполнителей.
- 9.5. Исключительное право на исполнение (признаки, содержание).
- 9.6. Права изготовителя фонограммы (признаки, содержание).
- 9.7. Исключительное право на фонограмму (признаки, содержание).
- 9.8. Срок действия исключительного права на исполнение и фонограмму, переход по наследству или в силу правопреемства. Переход исполнения и фонограммы в общественное достояние.

9.1. Действие исключительного права на исполнение и фонограмму на территории Российской Федерации

Исключительное право на исполнение действует на территории Российской Федерации в случаях, когда: исполнитель является гражданином Российской Федерации; исполнение впервые имело место на территории Российской Федерации; исполнение зафиксировано в фонограмме, охраняемой в соответствии с положениями статьи 1328 Гражданского кодекса Российской Федерации; исполнение, не зафиксированное в фонограмме, включено в сообщение в эфир или по кабелю, охраняемое в соответствии с положениями статьи 1332 Гражданского кодекса Российской Федерации; в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации (ст. 1321 ГК РФ).

Исключительное право на фонограмму действует на территории Российской Федерации в случаях, когда: изготовитель фонограммы является гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом; фонограмма обнародована или ее экземпляры впервые публично распространялись на территории Российской Федерации; в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации (ст. 1328 ГК РФ).

9.2. Объекты и субъекты права на исполнение и фонограмму (понятие, признаки, отличия от объектов и субъектов авторских прав)

Объектами права на исполнение признаются исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров — постановщиков спектаклей (исполнения), при условии, что форма исполнения допускает его воспроизведение и распространение с помощью технических средств.

Субъектом права на исполнение признается исполнитель.

Согласно ст. 1313 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнителем (автором исполнения) признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение:

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

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

- дирижер.

Объектом права на фонограмму признается фонограмма. Фонограммы — любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений (за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение).

Субъектом права на фонограмму является ее изготовитель. Изготовителем фонограммы является лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков. В силу презумпции, установленной ст. 1322 Гражданского кодекса

Российской Федерации, при отсутствии доказательств иного, изготовителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого указано обычным образом на экземпляре фонограммы и (или) его упаковке.

По сравнению с авторскими права на исполнение и фонограмму носят в определенной мере ограниченный характер и сводятся по существу к разрешению (согласию) на воспроизведение (использование) и требованию соответствующей оплаты.

К смежным правам могут по аналогии применяться следующие нормы, относящиеся к авторскому праву: распространение права на часть объекта; нераспространение права на содержание; соотношение смежного права и права собственности на материальный объект; производные объекты смежных прав; право первоиздателя; соавторство.

9.3. Исполнители, режиссеры-постановщики театрально-зрелищных представлений и дирижеры. Смежные права на совместное исполнение коллектива исполнителей. Исполнение, созданное в порядке выполнения служебного задания

Законодатель выделяет три категории исполнителей: артист-исполнитель, режиссер-постановщик, дирижер.

К первой категории относятся не только те лица, которые исполняют произведения, но и те, которые выполняют артистическую работу. Однако сфера этой работы ограничена и связана с исполнением эстрадного, циркового или кукольного номера. Следовательно, акробаты, эквилибристы, клоуны, фокусники и др. являются исполнителями. Необходимо обратить внимание и на то, что законодатель относит к артистам-исполнителям не только лиц, которые исполняют объекты авторского права, но и произведения народного творчества. В Договоре ВОИС по исполнениям и фонограммам под исполнителем понимаются актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, которые играют, поют, читают, декламируют, играют на музыкальном инструменте или иным образом исполняют литературные или художественные произведения либо выражения фольклора. Обращает на себя внимание и характер труда исполнителя. В статье 1313 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что труд исполнителя должен быть творческий. Таким образом, если исполнение не носит творческого характера, ему не предоставляется правовая охрана. Указание на творческий характер исключает из понятия исполнителя статистов, лиц, которые играют второстепенные роли. На необходимость предоставлять охрану только творческим исполнениям неоднократно обращалось внимание в литературе.

К вспомогательным исполнителям можно отнести лиц, которые аккомпанируют певцу, исполняющему произведение. В литературе существовала и существует точка зрения на то, что поскольку исполнения также должны представлять собой результат творческого труда, то их следует рассматривать как производные произведения, т.е. как объекты авторского права. Однако с этой позицией сложно согласиться, так как исполнитель не создает произведение. Произведение представляет собой выражение автором своей личности вовне, а при исполнении артист, наоборот, вживается в созданный автором образ, как бы

вводит его в себя и выражает его посредством своих психических и физических способностей - голоса, тела, мимики, жестов и т.д., в отличие от автора, который созданный образ выражает посредством слова, звуков, глины, красок, гипса и т.д. Объект авторского права отделим от автора, а исполнение неотделимо от актера, оно, благодаря технике, может быть воспроизведено, но при этом от актера не отделится. В. де Санктис писал: «Может случиться так, что актер или исполнитель вообще создаст собственный специфический образ, свой стиль, который нельзя спутать с другим, даже создать какой-то персонаж. Однако содержание этой творческой работы не является сложным комплексом идей, чувств, факторов, которые могут послужить для третьих лиц элементами для создания новых произведений». Кроме того, исполнение, главным образом, представляет собой интерпретацию произведения, исполнение же интерпретировать нельзя. Исполнение как объект смежного права возникает с момента окончания такого представления, во время представления происходит процесс возникновения этого объекта. Если одно произведение представляется посредством живого исполнения несколько раз, то имеет место использование одного произведения и возникновение стольких объектов смежного права — исполнений, сколько раз имели место представления, поскольку представление — это эфемерное действие. Следовательно, каждое последующее исполнение одного и того же произведения исполнителем будет новым и самостоятельным объектом смежного права, а это означает, что каждому исполнению предоставляется самостоятельная охрана. Отсюда вытекает, что последующие исполнения охраняются и используются независимо от охраны и состояния прав на предыдущие исполнения.

Ко второй категории исполнителей относится режиссер-постановщик спектакля, т.е. лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления. Нередко специалисты в данной сфере отмечают, что характер труда при создании театральной постановки схож с характером труда при создании постановки аудиовизуального произведения и, несмотря на такую схожесть, закон предусматривает для этих объектов разный правовой режим.

В работах также отмечается, что постановка спектакля есть театральное произведение и представляет собой объект авторского права. Думается, ответить на вопрос о том, следует ли постановку относить к объектам авторского права и смежных прав, должны специалисты в области театрального искусства и именно на основании их заключения законодатель должен определить правовой режим постановки. Поскольку законодатель не отнес постановку к объектам авторского права, следует понимать, что таким образом законодатель видит разную природу объекта авторского права и постановки, т.е. не считает, что постановка является произведением. Постановка отличается от сценических произведений тем, что творческий труд театрального режиссера неотделим от акта производства. Уже в советский период ставился вопрос о необходимости предоставления правовой охраны постановкам. При этом некоторые специалисты полагали, что постановки должны охраняться как объекты авторского права. Так, Б.С. Антимонов и Е.А. Флейшиц отмечали, что «широко практикуемая

в последнее время репродукция театральных спектаклей звуковым кино, несомненно, так же выдвинет вопрос об авторском праве на постановку, как уже выдвинут развитием техники вопрос об авторском праве на продукт исполнительского труда». Вместе с тем существовало мнение о том, что постановка не может быть отнесена к объектам авторского права. В.И. Серебровский писал: «...признание хореографического произведения самостоятельным объектом авторского права не означает, что и сам балетный спектакль (а также любой иной театральный спектакль) тоже является объектом авторского права. В данном случае отсутствуют те основные признаки, которые должны быть присущи произведению как объекту авторского права — объективная форма и способность к воспроизведению. Театральная постановка не допускает возможности ее вполне тождественного воспроизведения даже в прежнем составе исполнителей, с прежними мизансценами и т.д.». В.И. Серебровский отмечал, что даже запись на киноплёнку не воспроизводит постановку, а получившийся фильм-спектакль не тождествен театральному спектаклю.

К третьей категории исполнителей относится дирижер — музыкант, управляющий оркестром или хором при исполнении музыкального произведения.

Смежные права на совместное исполнение принадлежат совместно принимавшим участие в его создании членам коллектива исполнителей (актерам, занятым в спектакле, оркестрантам и другим 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, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Если совместное исполнение образует неразрывное целое, ни один из членов коллектива исполнителей не вправе без достаточных оснований запретить его использование.

Элемент совместного исполнения, использование которого возможно независимо от других элементов, то есть элемент, имеющий самостоятельное значение, может быть использован создавшим его исполнителем по своему усмотрению, если соглашением между членами коллектива исполнителей не предусмотрено иное.

К отношениям членов коллектива исполнителей, связанным с распределением доходов от использования совместного исполнения, соответственно применяются правила пункта 3 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Каждый из членов коллектива исполнителей вправе самостоятельно принимать меры по защите своих смежных прав на совместное исполнение, в том числе в случае, когда такое исполнение образует неразрывное целое (Ст. 1314 ГК РФ).

К правам на исполнение, созданное исполнителем в порядке выполнения служебного задания, в том числе к правам на созданное в таком порядке совместное исполнение, соответственно применяются правила статьи 1295 Гражданского кодекса Российской Федерации (Ст.1320 ГК РФ).

9.4. Общая характеристика и классификация прав исполнителей

Согласно ст. 1315 Гражданского кодекса Российской Федерации, исполнителю принадлежат: исключительное право на исполнение; право авторства — право признаваться автором исполнения; право на имя — право на указание своего имени или псевдонима на экземплярах фонограммы и в иных случаях использования исполнения, право на указание наименования коллектива исполнителей, кроме случаев, когда характер использования произведения исключает возможность указания имени исполнителя или наименования коллектива исполнителей; право на неприкосновенность исполнения — право на защиту исполнения от всякого искажения, то есть от внесения в запись, в сообщение в эфир или по кабелю изменений, приводящих к извращению смысла или к нарушению целостности восприятия исполнения.

Исполнители осуществляют свои права с соблюдением прав авторов исполняемых произведений. Права исполнителя признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав на исполняемое произведение.

9.5. Исключительное право на исполнение (признаки, содержание)

Исполнителю принадлежит исключительное право использовать исполнение в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на исполнение).

Использованием исполнения считается: 1) сообщение в эфир, то есть сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением кабельного телевидения; 2) сообщение по кабелю; 3) запись исполнения; 4) воспроизведение записи исполнения, то есть изготовление одного и более экземпляра фонограммы либо ее части; 5) распространение записи исполнения путем продажи или иного отчуждения ее оригинала или экземпляров, представляющих собой копии такой записи на любом материальном носителе; 6) действие, осуществляемое в отношении записи исполнения; 7) доведение записи исполнения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к записи исполнения из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения); 8) публичное исполнение записи исполнения; 9) прокат оригинала или экземпляров записи исполнения.

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

9.6. Права изготовителя фонограммы (признаки, содержание)

В соответствии со ст. 1323 Гражданского кодекса Российской Федерации, изготовителю фонограммы принадлежат: исключительное право на фонограмму; право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования; право на защиту фонограммы от искажения при ее

использовании; право на обнародование фонограммы, то есть на осуществление действия, которое впервые делает фонограмму доступной для всеобщего сведения путем ее опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо иным способом. При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров фонограммы с согласия изготовителя в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики.

Изготовитель фонограммы осуществляет свои права с соблюдением прав авторов произведений и прав исполнителей. Права изготовителя фонограммы признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав и прав исполнителей. Право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования и право на защиту фонограммы от искажения действуют и охраняются в течение всей жизни гражданина либо до прекращения юридического лица, являющегося изготовителем фонограммы.

9.7. Исключительное право на фонограмму (признаки, содержание)

Изготовителю фонограммы принадлежит исключительное право использовать фонограмму в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фонограмму). Изготовитель фонограммы может распоряжаться исключительным правом на фонограмму.

Использованием фонограммы считается: 1) публичное исполнение; 2) сообщение в эфир, то есть сообщение фонограммы для всеобщего сведения посредством ее передачи по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю; 3) сообщение по кабелю; 4) доведение фонограммы до всеобщего сведения таким образом, что лицо может получить доступ к фонограмме из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения); 5) воспроизведение, то есть изготовление одного и более экземпляра фонограммы или части фонограммы; 6) распространение фонограммы путем продажи или иного отчуждения оригинала или экземпляров, представляющих собой копию фонограммы на любом материальном носителе; 7) импорт оригинала или экземпляров фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения правообладателя; 8) прокат оригинала и экземпляров фонограммы; 9) переработка фонограммы.

9.8. Срок действия исключительного права на исполнение и фонограмму, переход по наследству или в силу правопреемства. Переход исполнения и фонограммы в общественное достояние

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, либо запись исполнения, либо сообщение исполнения в эфир или по кабелю.

Если исполнитель был репрессирован и посмертно 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 или участвовал в ней, срок действия исключительного права продлевается на четыре года.

К переходу исключительного права на исполнение по наследству соответственно применяются правила ст. 1283 Гражданского кодекса Российской Федерации.

По истечении срока действия исключительного права на исполнение это право переходит в общественное достояние.

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

К наследникам и другим правопреемникам изготовителя фонограммы исключительное право на фонограмму переходит в пределах оставшейся части указанных сроков.

По истечении срока действия исключительного права на фонограмму она переходит в общественное достояние.

Контрольные вопросы

1. Дайте классификацию прав исполнителей.
2. В чем заключается исключительное право на исполнение?
3. Какими правами обладают изготовители фонограмм?
4. Что в себя включает исключительное право на фонограмму?
5. Назовите срок действия исключительного права на исполнение и фонограмму.

Тема 10. Права вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений

Перечень рассматриваемых вопросов:

10.1. Действие исключительного права организаций эфирного и кабельного вещания, изготовителей баз данных и публикаторов произведений на территории Российской Федерации.

10.2. Объекты и субъекты смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений (понятие, признаки, отличия от объектов и субъектов авторских прав).

10.3. Исключительное право на сообщение радио- или телепередач.

10.4. Исключительное право изготовителя базы данных извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом.

10.5. Личное неимущественное право публикатора на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения.

10.6. Принципы возникновения и условия осуществления смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений.

10.7. Срок действия исключительных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений. Переход исключительных прав по наследству или в силу правопреемства.

10.1. Действие исключительного права организаций эфирного и кабельного вещания, изготовителей баз данных и публикаторов произведений на территории Российской Федерации

Исключительное право на сообщение радио- или телепередачи действует на территории Российской Федерации, если организация эфирного или кабельного вещания имеет место нахождения на территории Российской Федерации и осуществляет сообщение с помощью передатчиков, расположенных на территории Российской Федерации, а также в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Исключительное право изготовителя базы данных действует на территории Российской Федерации в случаях, когда: изготовитель базы данных является гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом; изготовитель базы данных является иностранным гражданином или иностранным юридическим лицом при условии, что законодательством соответствующего иностранного государства предоставляется на его территории охрана исключительному праву изготовителя базы данных, изготовителем которой является гражданин Российской Федерации или российское юридическое лицо; в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Если изготовитель базы данных является лицом без гражданства, в зависимости от того, имеет это лицо место жительства на территории Российской Федерации или иностранного государства, соответственно применяются правила пункта 1 статьи 1336 Гражданского кодекса Российской Федерации, относящиеся к гражданам Российской Федерации или иностранным гражданам.

Исключительное право публикатора распространяется на произведение: обнародованное на территории Российской Федерации, независимо от гражданства публикатора; обнародованное за пределами территории Российской Федерации гражданином Российской Федерации; обнародованное за пределами территории Российской Федерации иностранным гражданином или лицом без гражданства, при условии, что законодательством иностранного государства, в котором обнародовано произведение, предоставляется на его территории охрана исключительному праву публикатора, являющегося гражданином Российской Федерации; в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

В случае, указанном в подпункте 3 пункта 1 статьи 1341 Гражданского кодекса Российской Федерации, срок действия исключительного права публикатора на произведение на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права публикатора на произведение, установленный в государстве, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения такого исключительного права.

10.2. Объекты и субъекты смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений (понятие, признаки, отличия от объектов и субъектов авторских прав)

Объектом смежных прав вещательных организаций является вещание, понимаемое как сообщение (в эфир или по кабелю) передач (что подтверждается и подп. 6 п. 1 ст. 1225 ГК РФ). Такой объект исключительного права, строго говоря, нельзя отнести ни к результатам интеллектуальной деятельности, ни к средствам индивидуализации. Однако сложившийся в ряде стран правовой режим сообщения передач как объекта смежных прав предопределил отнесение их к данной категории объектов (наряду с такими же «техническими» объектами, как фонограммы).

Такое понимание и определение объекта смежного права организаций вещания является новеллой для современного отечественного гражданского законодательства.

Субъектом смежных прав вещательных организаций является организация эфирного и кабельного вещания. Организацией эфирного или кабельного вещания признается юридическое лицо, осуществляющее сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (совокупности звуков и (или) изображений или их отображений).

Объектом смежных прав изготовителей баз данных признаются базы данных. базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Субъектом смежных прав изготовителей баз данных является изготовитель. Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. При отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признается гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано обычным образом на экземпляре базы данных и (или) его упаковке.

Объектом смежных прав публикаторов произведений является произведение науки, литературы и искусства.

Субъектом указанных прав признается публикатор как гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние (статья 1282) либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом.

10.3. Исключительное право на сообщение радио- или телепередач

Организации эфирного или кабельного вещания принадлежит исключительное право использовать правомерно осуществляемое или осуществленное ею сообщение в эфир или по кабелю передач в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации любым не противоречащим закону способом

Использованием сообщения радио- или телепередачи (вещания) считается: 1) запись сообщения радио- или телепередачи, то есть фиксация звуков и (или) изображения или их отображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять ее неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение; 2) воспроизведение записи сообщения радио- или телепередачи, то есть изготовление одного и более экземпляра записи сообщения радио- или телепередачи либо ее части; распространение сообщения радио- или телепередачи путем продажи либо иного отчуждения оригинала или экземпляров записи сообщения радио- или телепередачи; 4) ретрансляция, то есть сообщение в эфир (в том числе через спутник) либо по кабелю радио- или телепередачи одной организацией эфирного или кабельного вещания одновременно с получением ею такого сообщения этой передачи от другой такой организации; 5) доведение сообщения радио- или телепередачи до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к сообщению радио- или телепередачи из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения); 6) публичное исполнение.

Организации эфирного и кабельного вещания осуществляют свои права с соблюдением прав авторов произведений, прав исполнителей, а в соответствующих случаях — обладателей прав на фонограмму и прав других организаций эфирного и кабельного вещания на сообщения радио- и телепередач.

Права организации эфирного или кабельного вещания признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав, прав исполнителей, а также прав на фонограмму.

10.4. Исключительное право изготовителя базы данных извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом

Согласно ст. 1334 Гражданского кодекса Российской Федерации, изготовителю базы данных, создание которой (включая обработку или представление соответствующих материалов) 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). Изготовитель базы данных может распоряжаться указанным исключительным правом. При отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных.

Никто не вправе извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование без разрешения правообладателя. При этом под извлечением материалов понимается перенос всего содержания базы данных или существенной части составляющих ее материалов на другой информационный носитель с использованием любых технических средств и в любой форме.

Исключительное право изготовителя базы данных признается и действует независимо от наличия и действия авторских и иных исключительных прав изготовителя базы данных и других лиц на составляющие базу данных материалы, а также на базу данных в целом как составное произведение.

Лицо, правомерно пользующееся базой данных, вправе без разрешения правообладателя извлекать из такой базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в личных, научных, образовательных и иных некоммерческих целях в объеме, оправданном указанными целями, и в той мере, в которой такие действия не нарушают авторские права изготовителя базы данных и других лиц. Использование материалов, извлеченных из базы данных, способом, предполагающим получение к ним доступа неограниченного круга лиц, должно сопровождаться указанием на базу данных, из которой эти материалы извлечены.

10.5. Личное неимущественное право публикатора на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения

Публикатору произведения принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации способами, предусмотренными подпунктами 1–8 и 11 п. 2 ст. 1270 данного кодекса. Публикатор произведения может распоряжаться указанным исключительным правом.

Публикатору принадлежит, в соответствии с подп. 2 п. 1 статьи 1338 Гражданского кодекса Российской Федерации, право на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения. Данное право не заменяет обязанности соблюдения права авторства и права на имя автора произведения. Права, предусмотренные ст. 1338 ГК РФ, действуют в течение 25 лет с момента обнародования произведения и по истечении этого срока прекращаются. Прекращается и право публикатора на указание своего имени на экземплярах обнародованного произведения. Отсутствие указания на имя публикатора не является нарушением.

Исключительное право публикатора на произведение признается и в том случае, когда произведение было обнародовано публикатором в переводе или в виде иной переработки. Исключительное право публикатора на произведение признается и действует независимо от наличия и действия авторского права публикатора или других лиц на перевод или иную переработку произведения.

10.6. Принципы возникновения и условия осуществления смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений

Права вещательных организаций фактически сведены к исключительным правам. Ни личные неимущественные права (моральные права), ни права на дополнительное вознаграждение для вещательных организаций не предусмотрены, хотя периодически поднимаются вопросы о расширении прав этой категории правообладателей.

Права организации эфирного вещания и права организации кабельного вещания почти полностью совпадают.

Права вещательных организаций законодательно обеспечены явно недостаточно, даже самые очевидные случаи оказались ими не охвачены.

Например, организация эфирного вещания не может запретить последующую передачу в эфир ранее переданных ей передач, а организация кабельного вещания не может запретить последующее (неодновременное) сообщение ее передач для всеобщего сведения по кабелю.

Косвенно данные действия, как предполагается, могут контролироваться с помощью права разрешать или запрещать запись передач, однако в случае если запись передачи была сделана правомерно, отмеченные выше действия оказываются за пределами контроля со стороны вещательных организаций.

Само понятие «передача» как объект прав вещательной организации до настоящего времени не имеет общепризнанного толкования.

Существуют разные точки зрения в отношении того, что следует включать в это понятие, однако недостаточная ясность соответствующих норм закона не может быть поставлена в вину его создателям, поскольку вытекает из противоречий, заложенных еще в положениях Римской конвенции и до сих пор не устраненных на международном уровне.

Суть их состоит в отсутствии устраивающего все заинтересованные стороны определения того, на что же именно распространяется охрана, предоставляемая вещательным организациям:

- только ли на процесс передачи сигнала, т.е. само вещание (такой подход ограничивает права вещателей, в частности, на последующее использование записей своих спортивных, новостных и иных передач, которые не всегда могут претендовать на получение охраны в качестве аудиовизуальных произведений);

- на содержание ли передачи в целом, т.е. всю совокупность включенных в нее материалов (при таком подходе права вещательных организаций пересекаются с правами иных категорий правообладателей, в том числе с правами изготовителей аудиовизуальных произведений).

Скорее всего правильной позицией был бы поиск оптимального решения, но к настоящему времени оно отсутствует даже на теоретическом уровне.

В отличие от баз данных как объектов авторского права базы данных как объекты смежных прав не требуют творческого вклада в их создание, расположение материала и т.п. Базы данных как объекты смежных прав охраняются независимо от их оригинальности. Создание базы данных не дает прав на те

материалы, которые включены в базу, кроме тех случаев, когда права на производство переданы изготовителю базы данных по соответствующему договору.

Основными критериями охраны баз данных как объектов смежных прав являются следующие:

- объективная форма выражения;
- совокупность самостоятельных материалов;
- наличие информационного характера у материалов (статьи, расчеты, нормативные акты, судебные решения и т.п.);
- не менее 10 тыс. названных элементов в составе базы;
- систематизация;
- возможность нахождения и обработки материалов с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Аудиовизуальные произведения, музыкальные произведения не являются базами данных.

В ряде стран существует специальное право составителей баз данных, которые не представляют собой самостоятельного произведения (например, Германия, Франция). Это право не является авторским, но во многом с ним схоже. Основой для его введения является Директива ЕС от 11 марта 1996 г. N 96/9/ЕС о правовой охране баз данных.

В основе охраны лежит не творческий вклад, как в отношении объектов авторского права, а вклад организационный.

Изготовитель базы данных может привлекать к ее созданию, обработке и иным действиям непосредственных исполнителей, у которых не возникает исключительного права, поскольку организационный вклад отсутствует. В то же время законодательством не ограничивается право нескольких лиц выступать в качестве изготовителей базы данных. Их правоотношения могут быть по аналогии урегулированы нормами п. 4 ст. 1228, п.п. 2, 3 ст. 1229, ст. 1258 Гражданского кодекса Российской Федерации и др.

Изготовителю базы данных принадлежат:

- исключительное право изготовителя базы данных;
- право на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования. Знак «Р» в окружности как знак охраны смежных прав формально неприменим в отношении баз данных, поскольку в соответствии со ст. 1305 Гражданского кодекса Российской Федерации оповещает об исключительном праве на фонограмму или исполнение.

Права публикатора распространяются на произведения, которые независимо от времени их создания могли быть признаны объектами авторского права в соответствии с правилами ст. 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Публикатору как субъекту смежных прав принадлежат:

- исключительное право публикатора на обнародованное им произведение (п. 1 ст. 1339 ГК РФ);
- право на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения.

При обнародовании произведения публикатор обязан учитывать, что произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если это не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

В течение срока действия исключительного права публикатора на произведение публикатор, а также лицо, к которому перешло исключительное право публикатора на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений. Такое разрешение может быть дано при наличии следующих условий:

- внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений не искажает замысел автора;
- не нарушается целостность восприятия произведения;
- внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

Публикатору произведения принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации, независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели. В частности, использованием произведения считается:

- воспроизведение произведения, т.е. изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения.

Запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением. Исключение из этого правила составляют случаи, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;

- распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

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

- импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;

- прокат оригинала или экземпляра произведения;
- публичное исполнение произведения, т.е. представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения;
- сообщение в эфир, т.е. сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю.

Под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и/или зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой.

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

Сообщение кодированных сигналов признается сообщением в эфир, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее согласия;

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

Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;

- 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).

Публикатор произведения может распоряжаться исключительным правом.

Исключительное право публикатора на произведение признается и в том случае, когда произведение было обнародовано публикатором в переводе или в виде иной переработки.

Исключительное право публикатора на произведение признается и действует независимо от наличия и действия авторского права публикатора или других лиц на перевод или иную переработку произведения.

Согласно ст. 1340 Гражданского кодекса Российской Федерации исключительное право публикатора на произведение возникает в момент обнародования этого произведения и действует в течение 25 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования. Предоставление публикаторам особых смежных прав, действующих в течение 25 лет, преследует цель повысить заинтересованность в доведении до публики редких, ранее не опубликованных произведений.

Исключительное право публикатора распространяется на произведение:

- обнародованное на территории Российской Федерации, независимо от гражданства публикатора;

- обнародованное за пределами территории Российской Федерации гражданином Российской Федерации;

- обнародованное за пределами территории Российской Федерации иностранным гражданином или лицом без гражданства, при условии что законодательством иностранного государства, в котором обнародовано произведение, предоставляется на его территории охрана исключительному праву публикатора, являющегося гражданином Российской Федерации. При этом срок действия исключительного права публикатора на произведение на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права публикатора на произведение, установленный в государстве, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения такого исключительного права;

- в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Исключительное право публикатора на произведение может быть прекращено досрочно в судебном порядке по иску заинтересованного лица, если при использовании произведения правообладатель нарушает требования Кодекса в отношении охраны авторства, имени автора или неприкосновенности произведения (ст. 1342 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1343 Гражданского кодекса Российской Федерации, при отчуждении оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры или другого подобного произведения) его собственником, обладающим исключительным правом публикатора на отчуждаемое произведение, это исключительное право переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

Если исключительное право публикатора на произведение не перешло к приобретателю оригинала произведения, приобретатель вправе без согласия обладателя исключительного права публикатора демонстрировать приобретенный оригинал произведения и воспроизводить его в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции, а также передавать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами.

Согласно ст. 1344 Гражданского кодекса Российской Федерации, если оригинал или экземпляры произведения правомерно введены в гражданский оборот путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров допускается без согласия публикатора и без выплаты ему вознаграждения.

В заключение следует отметить, что охрана прав публикаторов для российского законодательства является новшеством, основанным на заимствовании положений, действующих в Европейском союзе (хотя и в несколько измененном виде).

10.7. Срок действия исключительных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений. Переход исключительных прав по наследству или в силу правопреемства

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.

К правопреемникам организации эфирного или кабельного вещания исключительное право на сообщение радио- или телепередачи переходит в пределах оставшейся части указанного срока.

По истечении срока действия исключительного права на сообщение радио- или телепередачи оно переходит в общественное достояние.

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. Указанные сроки возобновляются при каждом обновлении базы данных.

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 (ст. 1331, 1335, 1340 ГК РФ).

Контрольные вопросы

1. Как осуществляется действие исключительного права организаций эфирного и кабельного вещания, изготовителей баз данных и публикаторов произведений на территории Российской Федерации?

2. Назовите объекты смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений.

3. Назовите субъекты смежных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений.

4. Назовите срок действия исключительных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений.

5. Что общего и в чем состоит различие в указанных сроках?

Тема 11. Общая характеристика, объекты и субъекты патентного права

Перечень рассматриваемых вопросов:

11.1. Понятие и принципы патентного права. История развития патентного права в России и за рубежом. Система источников патентного права.

11.2. Объекты патентного права: общая характеристика.

11.3. Понятие и условия патентоспособности изобретения. Новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость. Понятие и условия патентоспособности полезной модели. Понятие и условия патентоспособности

промышленного образца (новизна, оригинальность). Виды промышленных образцов.

11.4. Объекты, не признаваемые изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами.

11.5. Субъекты патентного права: общая характеристика.

11.1. Понятие и принципы патентного права. История развития патентного права в России и за рубежом. Система источников патентного права

Патентное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения в связи с созданием, использованием и охраной изобретений, полезных моделей, промышленных образцов.

В качестве принципов российского патентного права могут быть названы следующие: принцип признания за патентообладателем исключительного права на запатентованный объект; принцип предоставления охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными объектами патентного права; принцип законного признания и охраны прав и интересов не только патентообладателей, но и действительных создателей (разработчиков) объектов патентного права.

Не одно тысячелетие и несколько витков общественно-экономического развития понадобились человечеству для того, чтобы осознать необходимость правовой охраны не только материальных видов собственности индивидуума, но и результатов его интеллектуально-творческой деятельности. В результате развития первых технологий все чаще возникал вопрос: кто должен получить все преимущества любого нововведения? Общество или отдельные индивидуумы, связанные тем или иным образом с определенными нововведениями? Конечно, первыми эти вопросы поставили создатели изобретений. Интересы изобретателей и промышленников заключались в получении особого вознаграждения и охране от имитаторов своих нововведений, особенно из числа уже реально применявшихся и потребовавших для своего внедрения существенных затрат. Но не надо забывать о роли церкви в Средневековье как сдерживающего фактора против личностей и изобретательской деятельности, которые несли новые знания и решения.

Другим сдерживающим фактором являлись цеховые гильдии, которые, как правило, прятали от других гильдий любые нововведения и могли запретить в рамках гильдии использование изобретения. Поэтому крестьяне и ремесленники могли использовать нововведения только в рамках динамичной хозяйственной политики. Одним из предпочтительных средств такой политики стало получение привилегий изобретателем и предпринимателем для использования нововведений. Эти привилегии разделялись на привилегии на изобретения и привилегии на ввоз.

Такие привилегии начали выдавать в отдельных случаях уже в XIV веке в Англии и Саксонии. В XV веке мы можем найти привилегии на ввоз из Флоренции, Венеции, Генуи. В XVI веке в Саксонии привилегии на ввоз выдаются

на изделия из хрусталя венецианского производства, а в Англии на ввоз особого вида стекла.

На начальном этапе своего развития привилегии не обладали исключительным правом, каким обладает современный патент. В некоторых случаях создателя нового поощряли определенными льготами или уступками; иногда он получал дополнительную привилегию, особенно когда нуждался в льготе против третьих лиц, использующих аналогичный продукт.

Наряду с вышеуказанными привилегиями действовали привилегии на полномочие использовать изобретение, т.е. вновь внедряемые инструмент или производство. Получение такой лицензии приводило к освобождению от ограничений, которые были установлены цеховой гильдией.

Однако надо помнить, что в то время отсутствовали постоянные правила по выдаче привилегий; они выдавались как милость высокопоставленных особ, но это не значит, что последние подходили к выдаче привилегий произвольно. Так, практика XV и XVI веков выработала критерии, на основании которых выдавались привилегии: приоритет внесенного предложения и новизна объекта охраны, осуществимость и полезность. Как видно, уже в те времена были заложены основные условия для выдачи патента на изобретения.

Действие привилегий было ограничено большей частью сроком от 5 до 20 лет, отдельные привилегии имели право действовать в течение всей жизни владельца. Привилегии содержали общее, но не точное описание новшества. В качестве главных обоснований для выдачи приводились достижения новатора, его трудовые и стоимостные затраты, а также ожидаемая польза для общества и стимулы, способствующие изобретательской деятельности.

Особое место, ввиду отсутствия нормативных правил, занимает в то время венецианский закон 1474 года. Он предоставил возможность посредством подачи заявки в ведомство использовать изобретенные устройства в течение 10 лет. Изготовителям соответствующих имитаций грозили денежный штраф или уничтожение продукции, произведенной без разрешения. Но в законе отсутствовало указание на получение конкретной выгоды изобретателем при использовании данного новшества. Практически в Венеции оставался единственный способ получения охраны — это получение привилегии.

Основные положения, установленные для выдачи привилегии на отдельных территориях в середине XVI века, непосредственно для современного патентного права не являются законодательно применимыми нормами. Развитие патентного права начинается с того момента, когда появляются первые признаки вырождения сущности привилегий, которые олицетворяли собой систему абсолютного господства и меркантильной хозяйственной политики, прежде всего в Англии и Франции.

В Англии существовало около 1500 монополий, обладавших правом на производство и торговлю солью, уксусом, сельдью, соленой рыбой, кожей, мылом, щетками, бутылками, железом, селитрой, крахмалом и парусиной. Парламент, который неоднократно критиковал злоупотребления, имевшие место при монополии, наконец-то выпустил при Якове I в 1623 году (по другим данным — в 1624 году). Статут монополии, в котором было разъяснено, что все монополии

признаются недействительными в части исключительных прав на покупку, продажу, использование и изготовление вещей и предметов. Также упразднилось право короля выдавать монополии. Но первые и действительные новаторы (изобретатели) получали право на исключительное использование новых процессов и изготовление ремесленного оборудования. Этот срок ограничивался 14 годами. Фактически с этим регулированием, которое было дополнено незначительными усовершенствованиями 1835 года, страна дожила до патентного закона 1852 года.

И хотя мы говорим о статуте Якова I, но должны понимать, что сам монарх и явился главной причиной принятого закона. Именно Яков I, остро нуждаясь в деньгах, возобновил выдачу исключительных прав, в то время как королева Елизавета уничтожила большую часть монополий. Однако в этом законе упоминание о патентах на изобретение является чисто формальным. Этот закон больше касается ограничения власти короля в вопросе выдачи монополий, чем рассматривает вопросы патентного права, тем более, что главным, существенным остается милостивое отношение власти к тому или иному лицу (а не право того или иного лица на патент). То есть, по оценке юриста-патентоведа XIX в. А. Пиленко, это факультативная защита.

Во Франции, во времена абсолютизма, привилегии сыграли особую роль в содействии ремесленному и промышленному производству. С 1699 года предусматриваются испытания оборудования в королевской академии и выдача привилегий на них только в случае достижения практического результата.

Таким оставался вклад Франции в развитие патентной охраны до введения Великой французской революцией нового законодательства. В 1789 году общая система привилегий, включая привилегии на изобретения, была упразднена. Глядя на Англию, где при охране изобретений патентами происходило техническое развитие, пришли к выводу, что изобретатель имеет на свое изобретение естественное право, которое также может стать источником человеческих прав в трудовой сфере, достигнутых революцией при освобождении труда. Все эти предпосылки привели к принятию 7 января 1791 года законов об авторском праве и праве изобретателя. Закон устанавливал, что каждое «открытие или новое изобретение во всех отраслях является собственностью его автора и гарантирует ему полное пользование» (статья 1). Т.е., во всей Франции сознательно и намеренно пришли к принципу правовой охраны изобретений патентами в современном понимании.

Под английским и французским влиянием оказался вскоре после образования Соединенных Штатов Америки и патентный закон этой страны. Его редакция 1787 года уполномочила Конгресс (статья I, § 8) «продвигать прогресс науки и полезных искусств, обеспечивая их охрану и исключительное право в течение ограниченного времени авторам и изобретателям на ими соответственно написанное и открытое». На этом основном положении вскоре вступил в действие патентный закон от 10 апреля 1790 года. Но и в США облигаторный принцип начал действовать не ранее 1831 года. Это обусловлено тем, что американские судьи относились к патентам либерально и только на основе права. Таким образом, А. Пиленко пришел к выводу, что современный период в развитии

патентного права, характеризующийся появлением облигаторной конструкции, начинается в конце XVIII века в одно и то же время в трех государствах — Франции, Англии и США.

В Германии хозяйственная жизнь пришла в значительный упадок во времена Тридцатилетней войны и возвращалась к нормальному состоянию очень медленно. Само собой разумеется, что в такое время новшества оставались не востребованными, чему способствовал и продолжавший существовать цеховой консерватизм. Количество привилегий на изобретения сильно сократилось, особенно в тех областях, которые больше всего несли урон от войны. А если привилегии выдавали, то их выдача продолжалась на основе старых принципов.

Средством торговой, экономической политики являлись привилегии и в Австрии. Охранявшиеся зарубежными привилегиями изобретения поступали в Австрию отовсюду в первой половине XVIII столетия. Но растущая критика привела позднее к практике выдачи и продления сроков действия привилегий.

Такая политика привела к сдерживанию охраны изобретений. Оживление интереса к привилегиям связано в конце столетия со знакомством с техническими новшествами из Англии. В 1794 году устанавливаются основные принципы выдачи привилегий на изобретения и торговлю, для получения которых требуется новизна в пределах страны.

Декрет 1810 года подтвердил, что привилегия — это акт милости и обязывает полностью раскрывать новшество в ходе его охраны. В 1820 году был издан новый закон, он испытал влияние французского права. Срок действия охраны составлял 15 лет. Заложенные в законе 1820 года принципы в основном сохранились и лишь слегка были модифицированы в законах 1832 и 1852 годов. Первый патентный закон был принят в 1897 году.

В Пруссии в конце XVII века по фискальным причинам и ввиду хозяйственной политики, заключающейся в промышленной монополии, изобретатели не могли получить привилегии, а единственное, на что они могли рассчитывать — это денежные премии. Первые предпосылки для охраны изобретений появились в конце XVIII столетия. При этом, согласно общему земельному праву, выдача привилегий понималась как королевская милость, поскольку составляла исключение из общих законов. Количество прошений и выдач привилегий было незначительным. В 1806 г. реформы начали проводиться под влиянием либерального понимания экономики и сворачивания с пути меркантилизма и монополизма. Но все еще существовал скепсис по поводу охраны изобретений. Тем не менее, основные принципы выдачи патента были приняты в 1815 г. и оставались до 1877 г. Выдача патентов осуществлялась министерством торговли. Срок охраны мог составить от 6 месяцев до 15 лет, но большей частью он устанавливался на 3 года.

Идеи либеральной экономики и учение о свободной торговле оказали влияние на прусскую администрацию. Бисмарк, как канцлер союза северогерманских земель, внес предложение о предоставлении в будущем патентной охраны внутри земель союза.

Последние значительные дебаты о патентах проходили не только с учетом важности тех или иных аргументов. Изменения политических и экономических

отношений в стране заложили основу для принятия в 1877 г. первого единого патентного закона. Всеобщее введение свободы занятий промыслом через реформы 1869 г. потребовало также решения патентного вопроса. Конституция 1871 г. говорила об основных законодательных правах на изобретение. Благодаря этому стало возможно все хозяйственные сферы охватить правовой охраной. Вследствие наступившего экономического кризиса 1873 г. было утрачено влияние идеологии свободной торговли на хозяйственную жизнь. Некоторые прежние критики патентной охраны воспользовались этим моментом. Однако важный толчок был дан Международным патентным конгрессом, который состоялся в Вене в 1873 г. Он сделал вывод: «Охрана изобретений законодательным путем должна быть гарантирована во всех цивилизованных нациях, потому что правовое сознание законодательной охраны требует умственной работы».

Соответствующая рекомендация Венского патентного конгресса для избежания монопольных оговорок предусматривала, что патентообладатель за соразмерную плату должен разрешать каждому использовать свое изобретение (на основе лицензии). Собрание законодательных органов дало вскоре положительный результат. Уже 25 мая 1877 г. в Пруссии был принят патентный закон, а 1 июля он вступил в действие.

Вскоре в Берлине открылось кайзеровское патентное ведомство. Закон исходил из того принципа, что охрана предоставляется тому, кто подал первую заявку (принцип заявки) невзирая на то, был ли он действительно первым изобретателем (принцип изобретателя).

В случае противозаконного заимствования у него изобретения, изобретатель мог воспрепятствовать выдаче патента или представить объяснения для аннулирования патента. Требование передачи противозаконной заявки действительному изобретателю и в дальнейшем выдачи по ней патента в законе отсутствовало.

Заявки подвергались в ведомстве предварительной экспертизе. Были исключены из патентования изобретения, касающиеся пищевых продуктов, предметов удовольствия и наслаждения, лекарственные средства, а также химическим способом полученные вещества. Срок охраны составлял 15 лет, поддержание патента в силе требовало оплаты прогрессивно повышающихся сборов. Данный патентный закон действовал до 7 апреля 1891 года.

Следует отметить, что за исключением Франции и Англии, в остальных европейских государствах период создания современного патентного права начался в XIX веке. Позднее всего в Пруссии, в конце 60-х годов. Раньше других перешли к облигаторной конструкции государства, заимствующие начала патентного права у Франции: Королевство обеих Сицилии (декрет Иоахима Наполеона 2 марта 1810 года), Испания (декрет 27 марта 1826 года), Бельгия (закон 24 мая 1854 года), Австрия (закон 15 августа 1832 года), Пруссия (до издания закона 1877 года).

Развитие патентного права в Российской Империи началось с выдачи отдельным лицам так называемых привилегий. Этот документ удостоверял право на монопольное производство отдельных товаров, право на беспошлинную

торговлю и т.п. Затем стали выдаваться привилегии на организацию производства и использования новинок.

17 июня 1812 г. был принят Закон «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах». Привилегии на собственные и ввозимые из-за границы изобретения выдавались сроком на три, пять и десять лет. За выдачу их взималась пошлина в размере соответственно 300, 500 и 1500 руб. Проверка изобретений на новизну не проводилась. Этот Закон был изменен и дополнен в 1833 г. Им было введено предварительное исследование изобретений. На обладателя привилегии возлагалась обязанность использовать изобретение, ему запрещалось переуступить привилегии акционерным компаниям. Правительственные чиновники могли отказать в выдаче привилегии соискателю ее, руководствуясь соображениями «целесообразности» изобретения. Право на отказ было отменено лишь в 1870 г. С этого времени выдача привилегии стала проводиться в «упрощенном порядке»: за подписью лишь одного Министра финансов. Привилегия подтверждала наличие определенных прав у лица, создавшего техническое новшество, отвечающее требованиям Закона.

Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования от 20 мая 1896 г. содержало более четкое определение понятия «охраняемое изобретение»: оно должно относиться к области промышленности и иметь существенную новизну. Привилегии на изобретения выдавались министром торговли и промышленности после экспертизы заявок. Они действовали 15 лет и могли свободно отчуждаться их обладателями. Обладатель привилегии мог выдавать лицензию на изобретение при жизни и передавать ее по наследству. Он обязан был использовать свое изобретение в течение пяти лет под угрозой прекращения ее действия.

11 июля 1864 г. было принято Положение о праве собственности на фабричные рисунки и модели, которое вошло в Устав о промышленности Свода Законов (том XI, ч. 2). Положение предоставило создателю рисунка или модели, предназначенных для воспроизведения в заводских, фабричных и ремесленных изделиях, закрепить за собой исключительные права на их использование на срок от 1 до 10 лет. Право на промышленный образец могло передаваться третьим лицам. За самовольное его использование виновное лицо независимо от возмещения причиненных им убытков, подвергалось наказанию в виде денежного штрафа.

После Октябрьской революции Декрет от 30 июня 1919 г. ликвидировал систему патентной охраны и предоставил государству право закреплять за собой право на любое изобретение. Только автору секретного изобретения, относящегося к области обороны, гарантировались признание и охрана его авторства, а также право на вознаграждение, которые удостоверялись авторским свидетельством.

Период восстановления прав авторов изобретений, промышленных образцов и моделей, действовавших в Российской империи, занял 74 года.

09 июня 1965 г. Совет Министров СССР постановлением «О промышленных образцах» восстановил охрану промышленных образцов как самостоятельных объектов интеллектуальной собственности. Этим постановлением патентное

ведомство утвердило «Положение о промышленных образцах»; 08 июля 1981 г. Совет Министров СССР утвердил «Положение о промышленных образцах», содержащее правила, приближенные к международным стандартам; 31 мая 1991 г. принят Закон СССР «Об изобретениях в СССР»; 10 июля 1991 г. принят Закон СССР «О промышленных образцах»; 23 сентября 1992 г. принят Патентный закон Российской Федерации. Этот Закон регулирует отношения, связанные с тремя объектами промышленной собственности: изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами.

Патентный закон РФ отменен 01.01.2008 с вступлением в законную силу Четвертой части Гражданского кодекса РФ.

Патентное право в России регулируется Главой 72 Гражданского кодекса Российской Федерации и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации (напр. федеральным законом N 316-ФЗ «О патентных поверенных» от 30.12.2008; приказом Минобрнауки РФ N 322 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по осуществлению ...» от 29.10.2008, и других).

11.2. Объекты патентного права: общая характеристика

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

Не могут быть объектами патентных прав: способы клонирования человека; способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека; использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях; иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

11.3. Понятие и условия патентоспособности изобретения. Новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость. Понятие и условия патентоспособности полезной модели. Понятие и условия патентоспособности промышленного образца (новизна, оригинальность). Виды промышленных образцов

Патентоспособность представляет собой свойство новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом в правовом смысле.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является: новым, имеет изобретательский уровень и является промышленно применимым. То есть для того, чтобы быть признанным изобретением техническое решение задачи должно отвечать следующим условиям охраноспособности: новизна; изобретательский уровень; промышленная применимость.

Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Уровень же техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели, с документами которых вправе ознакомиться любое, и запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики или в социальной сфере.

Полезная модель представляет собой конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Условия охраноспособности полезной модели являются: новизна (не должна быть мировой, то есть ограничена территорией); промышленная применимость.

При этом не могут быть полезной моделью: объекты, которые не являются устройствами (способами); объекты, которые определяют только внешний вид изделий и направлены на удовлетворение эстетических потребностей (проекты, схемы); топологии интегральных микросхем.

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезная модель признается соответствующей условиям патентоспособности, если она является новой, то есть совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники, и промышленно применимой. Уровень техники включает ставшие общедоступными до даты приоритета полезной модели, опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, а также сведения об их применении в Российской Федерации. Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Промышленный образец — художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Условиями его охраноспособности являются: новизна и оригинальность. Объектом охраны может быть как изделие в целом, так и комплект изделий или его часть. Не охраняются в качестве промышленного образца: решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия (гайки); объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленные, гидротехнические и других стационарные сооружения; объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Оригинальным же промышленный образец признается в том случае, если его существенные признаки обусловлены творческим

характером особенностей изделия. При этом существенными для промышленного образца являются признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности, форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

Как правило, промышленные образцы подразделяются на: объемные, такие как форма продукта, плоскостные, такие как орнамент, рисунок, контуры, линии и расцветка продукта, или смешанные — представляют собой сочетание одного или нескольких объемных или плоскостных промышленных образцов.

11.4. Объекты, не признаваемые изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами

Не являются изобретениями: открытия; научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; программы для ЭВМ; решения, заключающиеся только в представлении информации.

Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения: сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами; топологиям интегральных микросхем. (ст. 1350 ГК РФ).

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели: решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей; топологиям интегральных микросхем (ст.1351 ГК РФ).

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца: решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия; объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям; объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ (ст. 1352 ГК РФ).

11.5. Субъекты патентного права: общая характеристика

Следует разграничивать термины «субъекты патентного права» и «субъекты патентных прав». Первый является более широким и наряду с обладателями исключительных и иных имущественных и личных неимущественных прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы включает также и иных лиц, участвующих в патентных правоотношениях, — Роспатент и представителей по патентным делам. Субъектами патентных прав являются авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, патентообладатели, а также другие лица, приобретающие по закону или договору некоторые патентные права.

Авторами изобретений, полезных моделей и промышленных образцов признаются физические лица, творческим трудом которых созданы соответствующие результаты интеллектуальной деятельности (ст. 1347 ГК РФ).

Патентообладателем является лицо, которому выдан патент на изобретение, патент на полезную модель или патент на промышленный образец.

К числу иных субъектов патентного права относятся физические и юридические лица, приобретающие патентные права на основе закона или договора об отчуждении исключительного права либо лицензионного договора, в частности, относятся правопреемники авторов и патентообладателей, которые приобрели патентные права по наследству, в результате реорганизации юридического лица либо на основании договора об отчуждении патента.

Контрольные вопросы

1. Что такое патентное право?
2. Назовите основные принципы патентного права.
3. Какими нормативно-правовыми актами осуществляется правовое регулирование патентного права?
4. Назовите условия патентоспособности изобретения.
5. Что не признается объектами патентного права?

Тема 12. Государственная регистрация объектов патентных прав

Перечень рассматриваемых вопросов:

12.1. Государственная регистрация изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

12.2. Установление приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца. Конвенционный приоритет. Последствия совпадения дат приоритета.

12.3. Временная правовая охрана изобретения, полезной модели или промышленного образца.

12.4. Порядок государственной регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента. Публикация сведений о выдаче патента.

12.5. Патентование изобретений или полезных моделей в иностранных государствах и в международных организациях. Международные и евразийские заявки. Евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения.

12.1. Государственная регистрация изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

На основании решения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности вносит изобретение, полезную модель или промышленный образец в соответствующий государственный реестр — в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации и Государственный реестр

промышленных образцов Российской Федерации и выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Если патент испрашивался на имя нескольких лиц, им выдается один патент.

Государственная регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдача патента осуществляются при условии уплаты соответствующей патентной пошлины. Если заявителем не представлен в установленном порядке документ, подтверждающий уплату патентной пошлины, регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдача патента не осуществляются, а соответствующая заявка признается отозванной.

Форма патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец и состав указываемых в нем сведений устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности вносит исправления очевидных и технических ошибок в выданный патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец и (или) в соответствующий государственный реестр.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения о любых изменениях записей в государственных реестрах (ст. 1393 ГК РФ).

12.2. Установление приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца. Конвенционный приоритет. Последствия совпадения дат приоритета

В соответствии со ст. 1381 Гражданского кодекса Российской Федерации, приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца устанавливается по дате подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть установлен по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки, которая подана до истечения трехмесячного срока со дня получения заявителем уведомления федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о невозможности принять во внимание дополнительные материалы в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения, и при условии, что на дату подачи такой самостоятельной заявки заявка, содержащая указанные дополнительные материалы, не отозвана и не признана отозванной.

Приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть установлен по дате подачи тем же заявителем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности более ранней заявки, раскрывающей это изобретение, полезную модель или промышленный образец, при условии, что более ранняя заявка не отозвана и не признана отозванной на дату подачи заявки, по которой испрашивается такой приоритет, и заявка, по которой испрашивается приоритет, подана в течение двенадцати

месяцев со дня подачи более ранней заявки на изобретение и шести месяцев со дня подачи более ранней заявки на полезную модель или промышленный образец.

При подаче заявки, по которой испрашивается приоритет, более ранняя заявка признается отозванной.

Приоритет не может устанавливаться по дате подачи заявки, по которой уже испрашивался более ранний приоритет.

Приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца по выделенной заявке устанавливается по дате подачи тем же заявителем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности первоначальной заявки, раскрывающей это изобретение, полезную модель или промышленный образец, а при наличии права на установление более раннего приоритета по первоначальной заявке — по дате этого приоритета при условии, что на дату подачи выделенной заявки первоначальная заявка на изобретение, полезную модель или промышленный образец не отозвана и не признана отозванной и выделенная заявка подана до того, как исчерпана предусмотренная настоящим Кодексом возможность подать возражение на решение об отказе в выдаче патента по первоначальной заявке, либо до даты регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца, если по первоначальной заявке принято решение о выдаче патента.

Конвенционный приоритет — правило, согласно которому заявка, поданная в одной стране-участнице Парижской конвенции по охране промышленной собственности, обладает во всех других странах приоритетом в течение 12 месяцев (для изобретения) или 6 месяцев (для товарного знака), исчисляемых с момента подачи заявки в первой стране.

Условием предоставления конвенционного приоритета является правильное оформление национальной заявки в соответствии с внутренним законодательством страны.

Если 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 на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть выдан только по одной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями.

В течение двенадцати месяцев со дня получения от федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности соответствующего уведомления заявители должны сообщить в этот федеральный орган о достигнутом ими соглашении.

При выдаче патента по одной из заявок все авторы, указанные в ней, признаются соавторами в отношении идентичных изобретений, полезных моделей или промышленных образцов.

В случае, когда имеющие одну и ту же дату приоритета заявки на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы поданы одним и тем же заявителем, патент выдается по заявке, выбранной заявителем.

При совпадении дат приоритета изобретения и идентичной ему полезной модели, в отношении которых заявки на выдачу патентов поданы одним и тем же заявителем, после выдачи патента по одной из таких заявок выдача патента

по другой заявке возможна только при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности обладателем ранее выданного патента на идентичное изобретение или идентичную полезную модель заявления о прекращении действия этого патента. В этом случае действие ранее выданного патента прекращается со дня публикации сведений о выдаче патента по другой заявке в соответствии со ст. 1394 Гражданского кодекса Российской Федерации. Сведения о выдаче патента на изобретение или полезную модель и сведения о прекращении действия ранее выданного патента публикуются одновременно.

12.3. Временная правовая охрана изобретения, полезной модели или промышленного образца

Изобретению, на которое подана заявка в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, со дня публикации сведений о заявке (п. 1 ст. 1385 ГК РФ) до даты публикации сведений о выдаче патента (ст. 1394 ГК РФ) предоставляется временная правовая охрана в объеме опубликованной формулы изобретения, но не более чем в объеме, определяемом формулой, содержащейся в решении указанного федерального органа о выдаче патента на изобретение.

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

Лицо, использующее заявленное изобретение выплачивает патентообладателю после получения им патента денежную компенсацию. Размер компенсации определяется соглашением сторон, а в случае спора - судом.

12.4. Порядок государственной регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента. Публикация сведений о выдаче патента

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

Если патент испрашивался на имя нескольких лиц, им выдается один патент.

Государственная регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдача патента осуществляются при условии уплаты соответствующей патентной пошлины. Если заявителем не представлен в установленном порядке документ, подтверждающий уплату патентной пошлины,

регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдача патента не осуществляются, а соответствующая заявка признается отозванной.

Форма патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец и состав указываемых в нем сведений устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности вносит исправления очевидных и технических ошибок в выданный патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец и (или) в соответствующий государственный реестр.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения о любых изменениях записей в государственных реестрах.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, включающие имя автора (если автор не отказался быть упомянутым в качестве такового), имя или наименование патентообладателя, название и формулу изобретения или полезной модели либо перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение.

Состав публикуемых сведений определяет федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

После публикации в соответствии с настоящей статьей сведений о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки и отчетом об информационном поиске.

Порядок ознакомления с документами заявки и отчетом об информационном поиске устанавливается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

12.5. Патентование изобретений или полезных моделей в иностранных государствах и в международных организациях. Международные и евразийские заявки. Евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения

Согласно ст. 1395 Гражданского кодекса Российской Федерации, заявка на выдачу патента на изобретение или полезную модель, созданные в Российской Федерации, может быть подана в иностранном государстве или в международную организацию по истечении шести месяцев со дня подачи соответствующей заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, если в указанный срок заявитель не будет уведомлен о том, что в заявке содержатся сведения, составляющие государственную тайну. Заявка на изобретение или полезную модель может быть подана ранее указанного срока, но после проведения по просьбе заявителя проверки наличия в заявке сведений,

составляющих государственную тайну. Патентование в соответствии с Договором о патентной кооперации или Евразийской патентной конвенцией изобретения или полезной модели, созданных в Российской Федерации, допускается без предварительной подачи соответствующей заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, если заявка в соответствии с Договором о патентной кооперации (международная заявка) подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности как в получающее ведомство и Российская Федерация в ней указана в качестве государства, в котором заявитель намерен получить патент, а евразийская заявка подана через федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности начинает рассмотрение поданной в соответствии с Договором о патентной кооперации международной заявки на изобретение или полезную модель, в которой Российская Федерация указана в качестве государства, в котором заявитель намерен получить патент на изобретение или полезную модель, по истечении тридцати одного месяца со дня испрашиваемого в международной заявке приоритета. По просьбе заявителя международная заявка рассматривается до истечения этого срока при условии, что заявка подана на русском языке или заявителем до истечения указанного срока представлен в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности перевод на русский язык заявления о выдаче патента на изобретение или полезную модель, содержащегося в международной заявке, поданной на другом языке.

Представление в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности перевода на русский язык содержащегося в международной заявке заявления о выдаче патента на изобретение или полезную модель может быть заменено представлением заявления о выдаче патента.

Рассмотрение евразийской заявки на изобретение осуществляется начиная со дня, когда федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности получена от Евразийского патентного ведомства заверенная копия евразийской заявки.

Публикация на русском языке международной заявки Международным бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности в соответствии с Договором о патентной кооперации или публикация евразийской заявки Евразийским патентным ведомством в соответствии с Евразийской патентной конвенцией заменяет публикацию сведений о заявке, предусмотренную ст. 1385 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Евразийский патент — патент на изобретение, выданный Евразийской патентной организацией на срок 20 лет, который действует на территории государств-участников Евразийской патентной конвенции.

В случае, когда евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения или идентичные изобретение и полезную модель, имеющие одну и ту же дату приоритета, принадлежат разным патентообладателям, такие изобретения или изобретение и полезная модель могут использоваться только с соблюдением прав всех патентообладателей. Если евразийский

патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения или идентичные изобретение и полезную модель, имеющие одну и ту же дату приоритета, принадлежат одному и тому же лицу, это лицо может предоставить любому лицу право использования таких изобретений или изобретения и полезной модели по лицензионным договорам, заключенным на основе этих патентов.

Контрольные вопросы

1. Дайте характеристику основным стадиям государственной регистрации изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.
2. Как устанавливается приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца?
3. Что такое конвенционный приоритет?
4. В чем заключается временная правовая охрана изобретения, полезной модели или промышленного образца?
5. Как осуществляется патентование изобретений или полезных моделей в иностранных государствах и в международных организациях?

Тема 13. Права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 13.1. Права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы: общая характеристика.
- 13.2. Право авторства. Право на вознаграждение за использование служебного объекта патентных прав. Право на подачу заявки и право на получение патента.
- 13.3. Содержание исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Действие исключительных прав на территории Российской Федерации. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец.
- 13.4. Объем исключительного права на запатентованные объекты. Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Формула изобретения и полезной модели. Совокупность существенных признаков промышленного образца.
- 13.5. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец. Переход в общественное достояние.
- 13.6. Ограничения патентных прав. Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в интересах национальной безопасности. Права преждепользования и послепользования.
- 13.7. Распоряжение исключительным правом.
- 13.8. Прекращение и восстановление действия патента.

13.1. Права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы: общая характеристика

Интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами (п.1 ст.1345 ГК).

Автор патентного права обладает: правом на авторство: (он может указывать себя как автора данного изобретения или иного объекта патентного права). Никто не может присваивать себе авторство, оно является исключительным и абсолютным правом того, кто указан как автор патента; правом на имя (он может присвоить изобретению любое имя или наименование).

Автор может запатентовать изобретение, полезную модель и промышленный образец за рубежом. Это необходимо также для экспорта продукции, произведенной на основе или с использованием этих объектов. Патентование изобретения и других объектов в данной стране гарантирует патентную чистоту продукции, которая означает, что данная продукция не содержит элементов конструкции, дизайна и т.д., уже запатентованных в этой стране.

Автор вправе извлекать материальную выгоду из своего изобретения и других объектов. Он может продать изобретение или выдать на него лицензию, то есть разрешение на право использования в течение определенного времени. Выдача лицензии оформляется договором, согласно которому автор (и другой патентообладатель) — лицензиар — передает право пользования изобретением лицензиату — лицу, заинтересованному в эксплуатации изобретения, а лицензиат обязуется уплачивать лицензиару вознаграждение в течение срока пользования изобретением. Лицензионный договор регистрируется в Патентном ведомстве.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретений, полезную модель или промышленный образец. Никто не вправе использовать запатентованные изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, в том числе совершать следующие действия: 1) ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец; 2) ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. При этом, если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа при отсутствии доказательств обратного; 3) совершение данных действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ; 4) осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение.

В случае если патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежит нескольким лицам, то порядок их использования определяется договором между ними. При отсутствии такого договора порядок

использования осуществляется по усмотрению патентообладателей, каждый из которых не вправе предоставить лицензию или передать исключительное право (уступить патент) другому лицу без согласия остальных.

13.2. Право авторства. Право на вознаграждение за использование служебного объекта патентных прав. Право на подачу заявки и право на получение патента

Право на подачу заявки. Одним из принципиальных положений патентного права является то, что признаются и охраняются права и законные интересы не только патентообладателей, но и самих разработчиков. Прежде всего закон предоставляет автору изобретения, полезной модели или промышленного образца право подать заявку на выдачу патента и стать патентообладателем (п. 1 ст. 1357 ГК). За лицом, творческим трудом которого создана соответствующая разработка, в первую очередь признается исключительное право на подачу заявки, если только по закону это право не принадлежит другому лицу (например, работодателю). Напротив, если заявку подает не автор, а другое лицо, оно должно доказать свою управомоченность на подачу заявки; если разработка создана двумя и более лицами, вопрос о подаче заявки решается ими совместно. Представляется, что при отсутствии согласия вопрос может быть передан на разрешение суда как спор о праве гражданском.

Право авторства и право на авторское имя. Право авторства можно определить как возможность, предоставленную законом действительному создателю разработки, быть признанным ее единственным творцом. Право авторства носит абсолютный и исключительный характер. Оно неотчуждаемо, что обусловлено его личным характером. Это право принадлежит создателю разработки пожизненно и прекращается лишь с его смертью. В дальнейшем авторство охраняется как общественно значимый интерес.

С правом авторства тесно связано право на авторское имя, которое состоит в возможности изобретателя требовать, чтобы его имя как создателя разработки упоминалось в любых публикациях о созданном им объекте.

Имя действительного автора в обязательном порядке указывается в заявке на выдачу патента, кто бы ни выступал в качестве заявителя. В других документах (например, в официальной публикации Патентного ведомства о выданном патенте) имя автора указывается, если он от этого не отказался. Разумеется, имя автора не должно искажаться в публикациях.

Право на вознаграждение. К числу имущественных прав авторов, которые по тем или иным причинам не становятся патентообладателями, относится право на получение вознаграждения от патентообладателя или иных лиц, использующих разработку.

Такое право возникает у трех категорий авторов. Во-первых, им обладают авторы, создавшие разработку в связи с выполнением служебных обязанностей, когда право на получение патента принадлежит работодателю.

Размер и порядок выплаты вознаграждения определяются соглашением автора и работодателя. Закон ориентирует на то, что размер вознаграждения должен быть соразмерен той выгоде, которая получена работодателем или могла

быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности. Если достичь соглашения не удастся, вопрос может быть передан на рассмотрение суда.

Во-вторых, правом на вознаграждение обладают авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, которые созданы при выполнении работ по государственному контракту. Чаще всего, конечно, такие работы выполняются работниками по служебному заданию работодателя, однако возможно и иное. В соответствии с п. 7 ст. 1373 Гражданского кодекса Российской Федерации вознаграждение авторам разработок, для которых эти разработки не являются служебными, выплачивается на условиях и в порядке, установленных для авторов служебных разработок.

В-третьих, право на вознаграждение имеют те изобретатели и дизайнеры, которые не воспользовались правом обмена принадлежащих им авторских свидетельств на изобретение и свидетельств на промышленные образцы на патенты Российской Федерации.

13.3. Содержание исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Действие исключительных прав на территории Российской Федерации. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец

Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации любым не противоречащим закону способом.

Использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается: ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец; совершение указанных действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом; совершение данных действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ; осуществление способа, в котором используется изобретение, в частности путем применения этого способа.

На территории Российской Федерации 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 Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации (ст. 1346 ГК РФ).

Согласно ст. 1359 Гражданского кодекса Российской Федерации, не являются нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец: 1) применение продукта, в котором использованы

изобретение или полезная модель, и применение изделия, в котором использован промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании либо при эксплуатации транспортных средств (водного, воздушного, автомобильного и железнодорожного транспорта) или космической техники иностранных государств при условии, что эти транспортные средства или эта космическая техника временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и указанные продукт или изделие применяются исключительно для нужд транспортных средств или космической техники. Такое действие не признается нарушением исключительного права в отношении транспортных средств или космической техники тех иностранных государств, которые предоставляют такие же права в отношении транспортных средств или космической техники, зарегистрированных в Российской Федерации; 2) проведение научного исследования продукта или способа, в которых использованы изобретение или полезная модель, либо научного исследования изделия, в котором использован промышленный образец, либо проведение эксперимента над таким продуктом, способом или изделием; 3) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, авариях) с уведомлением о таком использовании патентообладателя в кратчайший срок и с последующей выплатой ему соразмерной компенсации; 4) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли или дохода; 5) разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием изобретения; 6) ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец, если этот продукт или это изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

13.4. Объем исключительного права на запатентованные объекты. Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Формула изобретения и полезной модели. Совокупность существенных признаков промышленного образца

Объем исключительного права определяется формулой изобретения или полезной модели, в то время как для промышленного образца таким инструментом служит совокупность его существенных признаков, отображенных на фотографиях изделия (макета, рисунка).

Формула изобретения — это составленная по установленным правилам краткая словесная характеристика, выражающая техническую сущность изобретения.

Формула изобретения (полезной модели) должна быть полностью основана на описании, т.е. характеризуемое ею изобретение (полезная модель) должно

быть раскрыто в описании, а определяемый формулой изобретения (полезной модели) объем правовой охраны должен быть подтвержден описанием.

Формула изобретения (полезной модели) должна выражать сущность изобретения (полезной модели), т.е. содержать совокупность его (её) существенных признаков, достаточную для достижения указанного заявителем технического результата.

Признаки изобретения выражаются в формуле изобретения (полезной модели) таким образом, чтобы обеспечить возможность понимания специалистом на основании уровня техники их смыслового содержания.

Характеристика признака в формуле изобретения (полезной модели) не может быть заменена отсылкой к источнику информации, в котором этот признак раскрыт. Замена характеристики признака в формуле изобретения (полезной модели) отсылкой к описанию или чертежам, содержащимся в заявке, допускается лишь в том случае, когда без такой отсылки признак невозможно охарактеризовать.

Признак может быть охарактеризован в формуле изобретения (полезной модели) общим понятием (выражающим функцию, свойство и т.п.), охватывающим разные частные формы его реализации, если в описании приведены сведения, подтверждающие, что именно характеристики, содержащиеся в общем понятии, обеспечивают в совокупности с другими признаками получение указанного заявителем технического результата.

Признаки устройства излагаются в формуле полезной модели так, чтобы характеризовать его в статическом состоянии. При характеристике выполнения конструктивного элемента устройства допускается указание на его подвижность, на возможность реализации им определенной функции (например, с возможностью торможения, с возможностью фиксации) и т.п.

Признак может быть выражен в виде альтернативы при условии, что при любом допустимом указанной альтернативой выборе в совокупности с другими признаками, включенными в формулу изобретения, обеспечивается получение одного и того же технического результата.

Формула может быть однозвенной и многозвенной и включать, соответственно, один или несколько пунктов.

Однозвенная формула изобретения (полезной модели) применяется для характеристики одного изобретения (одной полезной модели) совокупностью признаков, не имеющей развития или уточнения применительно к частным случаям его выполнения или использования.

Многозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения (одной полезной модели) с развитием и/или уточнением совокупности его признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения (полезной модели) или для характеристики группы изобретений (полезных моделей).

Многозвенная формула, характеризующая одно изобретение (одну полезную модель), имеет один независимый и следующие за ним один или несколько зависимых пунктов.

Многозвенная формула, характеризующая группу изобретений (полезных моделей), имеет несколько независимых пунктов, каждый из которых характеризует одно из изобретений группы (одну из полезных моделей). При этом каждое изобретение (полезная модель) группы может быть охарактеризовано с привлечением зависимых пунктов, подчиненных соответствующему независимому.

Признаки, определяющие внешний вид изделия и воплощенный в нем промышленный образец, подразделяются на существенные признаки и несущественные. Существенные признаки промышленного образца принимаются во внимание при проверке новизны и оригинальности промышленного образца (абзац второй пункта 1 статьи 1352 Кодекса).

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форму, конфигурацию, орнамент и сочетание цветов (абзац третий пункта 1 статьи 1352 Кодекса).

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец удостоверяет приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца, авторство и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Охрана интеллектуальных прав на изобретение или полезную модель предоставляется на основании патента в объеме, определяемом содержащейся в патенте формулой изобретения или соответственно полезной модели. Для толкования формулы изобретения и формулы полезной модели могут использоваться описание и чертежи (пункт 2 статьи 1375 и пункт 2 статьи 1376).

Охрана интеллектуальных прав на промышленный образец предоставляется на основании патента в объеме, определяемом совокупностью его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца (пункт 2 статьи 1377).

13.5. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец. Переход в общественное достояние

Срок действия исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и удостоверяющего это право патента исчисляется со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и при условии соблюдения определенных требований составляет: двадцать лет — для изобретений; десять лет — для полезных моделей; пятнадцать лет — для промышленных образцов (ст. 1363 ГК РФ).

По истечении срока действия исключительного права изобретение, полезная модель или промышленный образец переходит в общественное достояние. Изобретение, полезная модель или промышленный образец, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование.

13.6. Ограничения патентных прав. Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в интересах национальной безопасности. Права преждепользования и послепользования

Ограничения патентных прав относятся к случаям, когда действия по использованию патента третьими лицами не нарушают патентных прав его владельца.

Это случаи:

- когда патент использован в конструкции или при эксплуатации транспортного средства иностранного государства, временно или случайно находящегося на территории Российской Федерации;
- при проведении научного исследования или эксперимента над продуктом, способом или изделием, в которых использован патент;
- в случае использования патента при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии) с уведомлением патентообладателя и последующей выплатой ему соразмерной компенсации;
- при использовании патента для личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, без получения прибыли (дохода);
- в случае разового изготовления запатентованного лекарственного средства в аптеках по рецепту;
- при введении в гражданский оборот или хранении для этих целей запатентованного продукта или изделия, если они ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации самим патентообладателем или с его разрешения (принцип «исчерпания прав»)

В соответствии со ст. 1360 Гражданского кодекса Российской Федерации, Правительство Российской Федерации 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 реализуется, когда лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования). Право преждепользования может быть передано другому лицу только вместе с предприятием, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления.

Право послепользования реализуется, когда лицо, которое в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений о восстановлении действия патента начало использование изобретения, полезной модели или промышленного образца либо сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования.

13.7. Распоряжение исключительным правом

В Гражданском кодексе Российской Федерации имеются вопросы, касающиеся распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Статья 1365 Гражданского кодекса содержит нормы о договоре об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

По данному договору (договору об отчуждении патента) одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне — приобретателю исключительного права (приобретателю патента).

Заявитель, являющийся автором изобретения, при подаче заявки на выдачу патента на изобретение может приложить к документам заявки заявление о том, что в случае выдачи патента он обязуется заключить договор об отчуждении патента на условиях, соответствующих установившейся практике, с любым гражданином РФ или российским юридическим лицом, кто первым изъявил такое желание и уведомил об этом патентообладателя и федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. При наличии такого заявления патентные пошлины в отношении заявки на выдачу патента на изобретение и в отношении патента, выданного по такой заявке, с заявителя не взимаются. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения об указанном заявлении.

Лицо, заключившее с патентообладателем на основании его заявления договор об отчуждении патента на изобретение, обязано уплатить все патентные пошлины, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель). В дальнейшем патентные пошлины уплачиваются в установленном порядке.

Для регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности договора об отчуждении патента к заявлению о регистрации договора должен быть приложен документ, подтверждающий уплату всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель).

Если в течение двух лет со дня публикации сведений о выдаче патента на изобретение, в отношении которого было сделано заявление в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, не поступило письменное уведомление о желании заключить договор об отчуждении патента, патентообладатель может подать в указанный федеральный орган ходатайство об отзыве своего заявления. В этом случае патентные пошлины, от уплаты которых заявитель (патентообладатель) был освобожден, подлежат уплате. В дальнейшем патентные пошлины уплачиваются в установленном порядке.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения об отзыве заявления.

Лицензионный договор о предоставлении права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1367 ГК РФ) также является новым для Гражданского кодекса Российской Федерации. 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 исполнительной власти по интеллектуальной собственности 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 на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе уменьшается на пятьдесят процентов начиная с года, следующего за годом публикации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений об открытой лицензии.

Условия лицензии, на которых право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть предоставлено любому лицу, сообщаются патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, который публикует за счет патентообладателя соответствующие сведения об открытой лицензии. Патентообладатель обязан заключить с лицом, изъявившим желание использовать указанные изобретение, полезную модель или промышленный образец, лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии.

Если патентообладатель в течение двух лет со дня публикации сведений об открытой лицензии не получал предложений в письменной форме о заключении лицензионного договора на условиях, содержащихся в его заявлении, по истечении двух лет он может подать в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности ходатайство об отзыве своего заявления об открытой лицензии. В этом случае патентная пошлина за поддержание патента в силе подлежит доплате за период, прошедший со дня публикации сведений об открытой лицензии, и в дальнейшем уплачивается в полном размере. Указанный федеральный орган публикует в официальном бюллетене сведения об отзыве заявления.

Договор об отчуждении патента, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец, заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

13.8. Прекращение и восстановление действия патента

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть в течение срока его действия признан недействительным полностью или частично в случаях: несоответствия изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности; наличия в формуле изобретения или полезной модели либо в перечне существенных признаков промышленного образца, которые содержатся в решении о выдаче патента, признаков, отсутствовавших на дату подачи заявки в описании изобретения или полезной модели и в формуле изобретения или полезной модели (если заявка

на изобретение или полезную модель на дату ее подачи содержала такую формулу) либо на изображениях изделия; выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, имеющих одну и ту же дату приоритета, с нарушением определенных условий; 4) выдачи патента с указанием в нем в качестве автора или патентообладателя лица, не являющегося таковым, или без указания в патенте автора или патентообладателя (ст. 1398 ГК РФ).

Действие патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец прекращается досрочно: на основании заявления, поданного патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, — со дня поступления заявления. Если патент выдан на группу изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, а заявление патентообладателя подано в отношении не всех входящих в группу объектов патентных прав, действие патента прекращается только в отношении изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, указанных в заявлении; при неуплате в установленный срок патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе - со дня истечения установленного срока для уплаты патентной пошлины за поддержание патента в силе (ст. 1399 ГК РФ).

Действие патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, которое было прекращено в связи с тем, что патентная пошлина за поддержание патента в силе не была уплачена в установленный срок, может быть восстановлено федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству лица, которому принадлежал патент. Ходатайство о восстановлении действия патента может быть подано в указанный федеральный орган в течение трех лет со дня истечения срока уплаты патентной пошлины, но до истечения срока действия патента. К ходатайству должен быть приложен документ, подтверждающий уплату в установленном размере патентной пошлины за восстановление действия патента. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения о восстановлении действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Контрольные вопросы

1. Дайте общую характеристику правам на изобретения, полезные модели и промышленные образцы.
2. В чем заключается право авторства?
3. Какие действия не являются нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец?
4. Назовите сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец.
5. Назовите порядок прекращения и восстановления действия патента

Тема 14. Защита патентных прав

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 14.1. Споры, связанные с защитой патентных прав.
- 14.2. Гражданско-правовые способы защиты прав авторов и патентообладателей.
- 14.3. Административный и судебный порядок рассмотрения споров.

14.1. Споры, связанные с защитой патентных прав

Различают следующие виды споров, связанных с защитой патентных прав.

Спор об авторстве в отношении того или иного объекта патентного права разрешается при предъявлении иска о признании права авторства либо об исключении того или иного лица (лиц) из числа соавторов. Спецификой данного иска является то, что спор об авторстве разрешается при условии, что не ставится под сомнение факт соответствия результата интеллектуальной деятельности условиям патентоспособности, в противном случае разрешение вопроса об авторстве в рамках данного спора не представляется возможным. Исключения составляют споры об авторстве на такой результат интеллектуальной деятельности, как ноу-хау.

Разновидностью спора об авторстве можно назвать спор о соавторстве.

Споры об установлении патентообладателя рассматриваются в случае, если имели место нарушения, по мнению истца, при оформлении патента (ст. 1347 ГК РФ).

Споры о нарушении исключительных прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец предполагают, что были нарушены исключительные права на использование указанных объектов патентных прав.

Спор о праве преждепользования возникает в том случае, если лицо (физическое или юридическое) полагает, что имеет доказательства своего добросовестного использования на территории РФ до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца созданного независимо от автора тождественного решения или сделанных необходимых к этому приготовлений, и потому требует в судебном порядке признать его право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования.

Оспаривание права послепользования означает, что оспаривается право лица, которое в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений о восстановлении действия патента начало использование изобретения, полезной модели или промышленного образца либо сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, и которое сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования.

Споры о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций, упомянутых в ст. 1406 Гражданского кодекса Российской Федерации, могут возникнуть между патентообладателем и лицами, использующими объекты патентных прав, при совершении ими действий, не являющихся нарушением исключительных прав.

14.2. Гражданско-правовые способы защиты прав авторов и патентообладателей

Гражданско-правовая защита прав авторов осуществляется путем иска о признании права авторства либо, напротив, иска об исключении конкретных лиц из числа соавторов.

Способом защиты права на имя выступает требование о восстановлении нарушенного права, в частности о внесении исправлений в сделанную публикацию.

Право автора на получение вознаграждения от работодателя, а иногда и от иных пользователей разработки нарушается тогда, когда соответствующее вознаграждение автору не выплачивается либо выплачивается в неполном объеме или несвоевременно. В этих случаях автор может обратиться в суд с требованием о принудительном взыскании с обязанных лиц причитающегося ему вознаграждения. За несвоевременную выплату вознаграждения в пользу автора может быть взыскана неустойка.

Способы защиты прав патентообладателей. Способы защиты, которыми располагает патентообладатель (лицензиар), обычно определяются в самом лицензионном договоре или вытекают из общих положений гражданского законодательства. Наиболее распространенными мерами защиты являются взыскание убытков, неустойки, досрочное расторжение лицензионного договора и т.п.

Внедоговорное нарушение патентных прав имеет место при любом несанкционированном использовании разработки третьими лицами. Обязанность доказывания факта нарушения патентных прав возлагается на патентообладателя. Решающее значение при этом имеет установление четких границ действия патента и того, что они нарушены ответчиком.

Нередко нарушители патентных прав, желая замаскировать свои противоправные действия, вносят чисто внешние изменения в заимствованные объекты, в частности производят замену одних признаков другими. Если такая замена не привносит в объект техники ничего существенно нового, это служит основанием для признания патентных прав нарушенными.

Если факт нарушения патентных прав доказан, патентообладатель вправе применить к нарушителю санкции, предусмотренные действующим законодательством. Самым распространенным способом защиты патентных прав является требование патентообладателя о прекращении нарушения. В частности, решением суда нарушителю может быть предписано прекратить незаконное изготовление запатентованного продукта или производство продукта запатентованным способом. Указанные действия признаются контрафактными и относятся к наиболее грубым нарушениям патентных прав.

С точки зрения юридической сущности рассматриваемая санкция является мерой гражданско-правовой защиты, а не мерой ответственности. Поэтому

она в равной мере может быть применена как к виновным, так и к невиновным нарушителям патентных прав.

Другой способ защиты патентных прав - требование о возмещении убытков. В рассматриваемой области убытки патентообладателя чаще всего выражаются в форме упущенной выгоды, что может быть связано с сокращением объемов производства, вынужденным повышением цен и т.п. Опираясь на ст. 15 ГК, патентообладатель вправе требовать присуждения в свою пользу всех доходов, незаконно полученных нарушителем патентных прав. К сожалению, право требовать выплаты нарушителем патентных прав компенсации патентообладатель не имеет.

Не может он по общему правилу потребовать и компенсацию морального вреда, если только он не является одновременно автором разработки и правонарушением не затронуты его личные права. Однако в целях защиты своей деловой репутации он может настаивать на опубликовании решения суда в средствах массовой информации.

14.3. Административный и судебный порядок рассмотрения споров

П. 2 ст. 1406 ГК предусмотрено, что в ряде случаев защита патентных споров производится в административном порядке. Это споры, возникающие в основном в процессе экспертизы заявок на выдачу патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, а также связанные с оспариванием предоставления правовой охраны или ее прекращением.

Право на рассмотрение этих споров входит в компетенцию федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности и образуемой при нем палатой по патентным спорам.

Патентообладатель вправе потребовать от нарушителя осуществить публикацию судебного решения исключительно в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности. В данном случае речь идет о СМИ, в которых сосредоточены сведения о правообладателях таких результатов интеллектуальной деятельности, как изобретение, полезная модель, промышленный образец.

Публикация судебного решения в указанных средствах печатной информации делает доступной информацию о лицах - нарушителях исключительных прав для максимально широкого круга лиц, потенциально заинтересованных в получении подобного рода сведений в силу своей профессиональной деятельности.

Контрольные вопросы

1. Назовите категории споров, связанных с защитой патентных прав.
2. В чем заключается защита патентных прав?
3. Назовите способы защиты патентных прав.
4. В чем состоит гражданско-правовая защита патентных прав?
5. В чем состоит административный и судебный порядок рассмотрения споров?

Тема 15. Права на средства индивидуализации.

Права на фирменное наименование и коммерческое обозначение

Перечень рассматриваемых вопросов:

15.1. Понятие, структура, регистрация и виды фирменных наименований. Субъекты права на фирменное наименование. Содержание исключительного права на использование фирменного наименования. Действие исключительного права на фирменное наименование на территории Российской Федерации.

15.2. Коммерческие обозначения (понятие, признаки). Условие возникновения исключительного права на использование коммерческого обозначения. Объем исключительного права. Действие исключительного права на коммерческое обозначение. Ограничения по переходу исключительного права к другим лицам.

15.3. Соотношение прав на фирменное наименование с правами на коммерческое обозначение и на товарный знак и знак обслуживания.

15.4. Защита права на фирменное наименование и коммерческое обозначение.

15.1. Понятие, структура, регистрация и виды фирменных наименований. Субъекты права на фирменное наименование. Содержание исключительного права на использование фирменного наименования. Действие исключительного права на фирменное наименование на территории Российской Федерации

Фирменное наименование — уникальное (как правило, словесное) обозначение товара, работы, услуги, учреждения, организации или предприятия.

Структура фирменного наименования состоит из двух составляющих:

- сведения об организационно-правовой форме юридического лица;
- собственно наименование.

Фирменное наименование подлежит регистрации одновременно с государственной регистрацией коммерческой организации.

С начала 2008 года на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в Единый государственный реестр юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ). Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из ЕГРЮЛ в связи с прекращением юридического лица либо при изменении самого фирменного наименования.

Основные требования к фирменному наименованию установлены вступившим в силу параграфом 1 главы 76 части 4 ГК РФ. Законом о введении в действие части 4 ГК РФ также внесены изменения в соответствующие законы об отдельных видах юридических лиц — об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью, унитарных предприятиях, о производственных кооперативах, банках — в части требований к фирменному наименованию.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица. При этом фирменное наименование не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности, к примеру, ООО «Страховая компания» или ООО «Частное охранное предприятие».

Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Также юридическое лицо вправе иметь полное или сокращенное фирменное наименование на языке народов РФ или иностранных языках.

Фирменное наименование коммерческой организации определяется в его учредительных документах. Согласно ч. 1 ст. 5 Закона о государственной регистрации юридических лиц фирменное наименование коммерческой организации включено в состав сведений ЕГРЮЛ.

При этом нужно учитывать, что сокращенные фирменные наименования, а также наименования на языках народов РФ и иностранных языках защищаются исключительным правом, только если они включены в ЕГРЮЛ. В противном случае какой-нибудь торговый «оппонент» вполне сможет, к примеру, воспользоваться иностранной транскрипцией названия вашей фирмы.

Вступившая в силу часть 4 Гражданского кодекса Российской Федерации содержит норму, которая запрещает использование в фирменном наименовании на русском языке иноязычных заимствований или слов и букв на иностранных языках. По введенным правилам фирменное наименование на русском языке может содержать иноязычные заимствования, но только в русской транскрипции. Исключение составляют термины и аббревиатуры, отражающие организационно-правовую форму юридического лица. Так, фирма не сможет называться, например, ООО «Весна» ЛТД» или ООО «Сатурн» ДЖИ. С.Ц.». Наименование первого тавтологично, наименование второго содержит указание на разные организационно-правовые формы.

Из наиболее значимых ограничений, введенных вступившей с 1 января 2008 года в действие частью 4 Гражданского кодекса Российской Федерации, в части содержания фирменного наименования следует отметить следующие.

Пункт 4 ст. 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает запрет на включение в фирменное наименование:

- 1) полных или сокращенных официальных наименований Российской Федерации, иностранных государств, а также слов, производных от таких наименований;
- 2) полных или сокращенных официальных наименований федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления;
- 3) полных или сокращенных наименований международных и межправительственных организаций;
- 4) полных или сокращенных наименования общественных объединений;
- 5) обозначений, противоречащих общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Этот запрет применяется в отношении всех коммерческих организаций, за исключением государственных унитарных предприятий. В их наименованиях может содержаться указание на принадлежность такого предприятия Российской Федерации или субъекту Российской Федерации.

Также включение в фирменное наименование акционерного общества официального наименования Российской Федерации, а также слов, производных от этого наименования, допускается по разрешению Правительства РФ, при условии, что 75% акций акционерного общества принадлежит Российской Федерации. Такое разрешение выдается без указания срока его действия и может быть отозвано в случае отпадения обстоятельств, в силу которых оно было выдано. В случае отзыва разрешения на включение в фирменное наименование акционерного общества официального наименования Российской Федерации, а также слов, производных от этого наименования, акционерное общество обязано в течение трех месяцев внести соответствующие изменения в свой устав.

Пунктом 3 ст. 1474 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в ЕГРЮЛ ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Если создаваемое юридическое лицо будет осуществлять деятельность, аналогичную с деятельностью зарегистрированного юридического лица с таким наименованием, то использование фирменного наименования другого юридического лица, зарегистрированного ранее (независимо от того, была ли государственная регистрация данного юридического лица до или после вступления в силу части четвертой ГК РФ), является нарушением исключительных прав на фирменное наименование последнего.

Согласно п. 4 ст. 1474 части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, нарушающее данное правило и неправомерно использующее чужое ранее зарегистрированное фирменное наименование, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки. Также юридическое лицо, права которого нарушены, вправе обратиться за судебной защитой.

Главной новеллой части 4 Гражданского кодекса остается установленный порядок осуществления исключительного права на фирменное наименование. Какое-либо распоряжение исключительным правом на фирменное наименование не допускается (п. 2 ст. 1474 ГК РФ). Это означает запрет как на его отчуждение, так и на предоставление другому лицу права использования фирменного наименования.

В прежней редакции части второй Гражданского кодекса Российской Федерации фирменное наименование выступало предметом договора коммерческой концессии. Согласно ранее действовавшему пункту 1 ст. 1027 правообладатель

в рамках концессии вправе был передать право на использование фирменного наименования.

С 1 января 2008 года фирменное наименование как объект интеллектуальных прав изъято из свободного гражданско-правового оборота. До этого срока следовало внести соответствующие изменения в действующие договоры коммерческой концессии, исключив из них упоминание о передаче прав на фирменное наименование. После 1 января 2008 года все такие изменения в договора коммерческой концессии должны быть зарегистрированы в уполномоченном государственном органе по интеллектуальной собственности (п. 2 ст. 1028 ГК РФ).

Статьей 14 Федерального закона от 18.12.2006 N 231-ФЗ «О введении в действие части 4 Гражданского кодекса РФ», вступившей в силу с 1 января 2008 года, установлено, что фирменные наименования юридических лиц, не соответствующие правилам параграфа 1 главы 76 ГК РФ, подлежат приведению в соответствие этим правилам при первом после 1 января 2008 года изменении учредительных документов юридических лиц.

В случаях если юридическое лицо не привело свое фирменное наименование в соответствие установленным требованиям, положениями п. 5 ст. 1473 ГК РФ, установлено, что в случае если фирменное наименование юридического лица не соответствует требованиям, установленным данной статьей, органы, осуществляющие регистрацию юридических лиц, вправе предъявить к такому юридическому лицу иск о понуждении к изменению фирменного наименования.

В связи с вступлением в силу части 4 ГК РФ Федеральным законом от 18.12.2006 N 231-ФЗ «О введении в действие части 4 Гражданского кодекса РФ» внесены соответствующие изменения в пункт 1 ст. 4 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ «Об акционерных обществах», в пункт 1 ст. 4 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», в пункт 1 ст. 4 Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», в ст. 7 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 «О банках и банковской деятельности», в п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.05.1996 N 41-ФЗ «О производственных кооперативах», в ст. 3 Федерального закона от 08.12.1995 N 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» в части установления требований к фирменному наименованию.

Причем в отношении кредитных организаций предусмотрены дополнительные ограничения: их фирменное наименование должно содержать указание на характер их деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация». В противном случае Банк России обязан запретить использование фирменного наименования кредитной организации. Другие лица использовать в своем фирменном наименовании слова «банк», «кредитная организация» не вправе.

Действующее законодательство различает два вида фирменных наименований: полное и сокращенное. Отличия между ними закреплены нормами, содержащимися в некоторых законах, посвященных отдельным видам коммерческих организаций. При этом законодатель обязывает коммерческие организации иметь полное наименование и предоставляет право употреблять его сокращенный вариант.

В литературе иногда производится деление фирменных наименований на первичные и производные. Первичные фирменные наименования идентифицируют вновь создаваемые предприятия, а производные относятся к предприятиям, которые переходят из рук в руки и продолжают, несмотря на смену владельцев, свое дальнейшее существование.

Субъектом права на фирменное наименование может быть юридическое лицо, осуществляющее коммерческую деятельность.

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.

Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Юридическое лицо, нарушившее правила пункта 3 настоящей статьи, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки (ст. 1474 ГК РФ).

На территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц.

Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования (ст. 1475 ГК РФ).

15.2. Коммерческие обозначения (понятие, признаки). Условие возникновения исключительного права на использование коммерческого обозначения. Объем исключительного права. Действие исключительного права на коммерческое обозначение. Ограничения по переходу исключительного права к другим лицам

Коммерческое обозначение — средство индивидуализации торговых, промышленных и других предприятий.

В России коммерческие обозначения охраняются в соответствии со ст. 1538–1541 Гражданского кодекса РФ.

Основным отличием коммерческого обозначения от фирменного наименования является то, что коммерческое обозначение не должно быть указано в учредительных документах организации и не подлежит регистрации. Оно является средством индивидуализации не организации или индивидуального предпринимателя, а предприятия как имущественного комплекса. Коммерческое обозначение индивидуализирует принадлежащее организации или предпринимателю предприятие (бизнес) путем нанесения этого обозначения на вывесках, на выпускаемых товарах, использования его в объявлениях и рекламе.

Исключительное право на коммерческое обозначение возникает, если: его употребление известно на определенной территории, оно обладает достаточными различительными признаками.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Лицо, нарушившее правила пункта 2 настоящей статьи, обязано по требованию правообладателя прекратить использование коммерческого обозначения и возместить правообладателю причиненные убытки.

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

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.

Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия (статья 656 ГК РФ) или договором коммерческой концессии (статья 1027 ГК РФ).

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации.

Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года (ст. 1540 ГК РФ).

15.3. Соотношение прав на фирменное наименование с правами на коммерческое обозначение и на товарный знак и знак обслуживания

Фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения.

Фирменное наименование, включенное в коммерческое обозначение, охраняется независимо от охраны коммерческого обозначения.

Фирменное наименование или отдельные его элементы могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке и знаке обслуживания.

Фирменное наименование, включенное в товарный знак или знак обслуживания, охраняется независимо от охраны товарного знака или знака обслуживания (ст. 1476 ГК РФ).

15.4. Защита права на фирменное наименование и коммерческое обозначение

В соответствии со ст. 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Юридическое лицо, нарушившее данные правила, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

Ст.1539 Гражданского кодекса Российской Федерации закрепляет следующее положение: не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным

правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Лицо, нарушившее данные правила, обязано по требованию правообладателя прекратить использование коммерческого обозначения и возместить правообладателю причиненные убытки.

Контрольные вопросы

1. Дайте характеристику правам на средства индивидуализации.
2. Что такое фирменное наименование?
3. Назовите примеры фирменных наименований.
4. Что такое коммерческое обозначение?
5. Как осуществляется защита права на фирменное наименование и коммерческое обозначение?

Тема 16. Права на товарный знак (знак обслуживания) и наименования места происхождения товаров

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 16.1. Понятие, условия охраноспособности и виды товарных знаков (знаков обслуживания). Субъекты исключительного права на товарный знак.
- 16.2. Государственная регистрация товарного знака. Основания для отказа в государственной регистрации товарного знака.
- 16.3. Заявка на товарный знак. Приоритет товарного знака. Конвенционный и выставочный приоритет. Последствия совпадения дат приоритета товарных знаков.
- 16.4. Регистрация товарного знака в иностранных государствах и международная регистрация товарного знака.
- 16.5. Особенности правовой охраны общеизвестного товарного знака. Особенности правовой охраны коллективного знака.
- 16.6. Действие исключительного права на товарный знак на территории Российской Федерации. Исключительное право на товарный знак и его исчерпание. Срок действия исключительного права на товарный знак.
- 16.7. Использование товарного знака и распоряжение исключительным правом на товарный знак.
- 16.8. Прекращение исключительного права на товарный знак.
- 16.9. Знак охраны товарного знака.
- 16.10. Наименование места происхождения товара (понятие, признаки).
- 16.11. Исключительное право на наименование места происхождения товара. Действие исключительного права использования наименования места происхождения товара на территории Российской Федерации.
- 16.12. Знак охраны наименования места происхождения товара.
- 16.13. Действие правовой охраны наименования места происхождения товара.
- 16.14. Защита наименования места происхождения товара.

16.1. Понятие, условия охраноспособности и виды товарных знаков (знаков обслуживания). Субъекты исключительного права на товарный знак

В соответствии с п. 1 ст. 1477 ГК в качестве товарного знака признается обозначение, служащее для индивидуализации товаров в имущественном обороте, позволяющее выделять в обороте товары юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Действующее российское законодательство не закрепляет перечень условий охраноспособности товарных знаков, что является достаточно серьезным пробелом, поэтому в литературе данный вопрос является актуальным и часто обсуждаемым. Следует сказать и о том, что среди ученых нет единого мнения по поводу выделяемых условий. Одни выделяют только новизну и различительную способность, другие считают, что необходимо выделять и приоритет товарного знака. Решение данного вопроса крайне важно, так как именно наличие таких условий «позволяет отграничить обозначения, пользующиеся правовой охраной, от множества иных символов, которые могут быть помещены на выпускаемой продукции».

Одним из условий (критериев) правовой охраны товарного знака является его новизна. Данная точка зрения поддерживается многими учеными, например, А.П. Сергеевым, В.О. Калятиным, С.П. Гришаевым и др. В ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации признаки товарного знака прямо не указаны, но путем толкования определения товарного знака можно прийти к выводу о том, что немаловажным признаком обозначения, позволяющего зарегистрировать его в качестве товарного знака и отличающего одно от другого, является новизна.

Справедливо мнение С.П. Гришаева, который полагает, что сущность новизны товарного знака заключается в том, что «представленное для регистрации обозначение не должно быть сходным со знаками, ранее зарегистрированными или заявленными для маркировки подобного рода изделий».

Таким образом, под новизной товарного знака подразумевается то, «что не существует обозначений, которым охрана была бы предоставлена ранее и остается действительной в текущий момент, совпадающих или являющихся сходными до степени смешения с заявленным обозначением».

Критерий новизны тесно связан со следующим не менее важным условием охраноспособности товарного знака — различительная способность. Необходимость наличия различительной способности прямо вытекает из определения любого из средств индивидуализации, в частности, товарного знака, так как только обозначение, обладающее этим признаком, может выполнять функцию индивидуализации и тем самым отличать товары, услуги, работы одного лица от товаров, услуг, работ другого лица. Следовательно, если у заявляемого обозначения отсутствует различительная способность, то ему не может быть предоставлена правовая охрана в качестве товарного знака. Необходимо учитывать и то, что различительная способность не является навсегда данной, присущей тому или иному обозначению навсегда: с течением времени эта способность может быть утрачена либо, наоборот, приобретена.

О.А. Городов полагает, что «критерий различительной способности не является постоянным параметром, характеризующим товарный знак. Со временем или по другим причинам качество различительной способности может быть ослаблено, что проявляется в уменьшении способности товарного знака идентифицировать товары и услуги независимо от его наличия или отсутствия».

Но законодатель ввел данную категорию в текст Гражданского кодекса Российской Федерации, в частности в п.1 ст. 1483.

В юридической литературе к условиям охраноспособности товарного знака ещё относят приоритет. Данному критерию в Гражданском кодексе Российской Федерации посвящена ст. 1494. Особенность рассматриваемого понятия заключается в том, что оно не всегда имеет значение, например, в авторском праве понятие «приоритет» не используется, а применительно к товарным знакам необходимо. Однако, анализируя выше названную статью, «неясно, идет ли речь о первенстве в создании обозначения, способного быть зарегистрированным как товарный знак, о первенстве при опубликовании или применении такого обозначения либо, наконец, о первенстве при оформлении прав на такое обозначение».

Товарные знаки могут быть изобразительными, словесными, комбинированными, звуковыми, трехмерными — представляющими собой упаковку товаров или сами товары. Кроме того, могут быть, конечно, защищены и цветовые решения товарных знаков, то есть товарный знак защищается в той цветовой гамме, в которой он был подан на регистрацию.

1. Словесный — только шрифтовая композиция, в теории дизайн — логограмма. Словесные знаки составляют 80 % от всех существующих товарных знаков. Такими знаками могут быть личные имена «Алёнка», «Тинькофф». Также придуманные новообразования — ксерокс, kodak. Аббревиатуры — МУЗТВ, РТР, ТНТ. Числа — первый канал. Встречаются, особенно в последнее время, новые виды товарного знака, фигурирующие на рынке. Это товарный знак в виде голограммы. Например, на кредитной карточке можно увидеть маленькое изображение, которое меняется в зависимости от угла, под которым вы на него смотрите. В некоторых странах существуют обонятельные знаки, когда определенный запах может быть защищен в качестве товарного знака.

2. Изобразительный — до 5 % не более от общего числа товарных знаков. Чаще всего используется в индивидуальной профессиональной деятельности. Представляет собой абстрактные (знак индекс) или конкретные (иконические знаки) изображения.

3. Комбинированный — в его состав входят в различных комбинациях словесные и изобразительные составляющие (такой знак разобрать нельзя). Именно комбинированные знаки в теории дизайна называют логотипом (отпечаток графики).

Правообладатель не может контролировать товарный знак, сходный с принадлежащим ему, если не сможет доказать, что они «совпадают до степени смешения». Таким образом, товарный знак, состоящий неразделимым образом из трёх и более товарных знаков (товарный знак не может совпадать более чем

с одним зарегистрированным товарным знаком) не подлежит контролю владельцев исходных элементов.

Существует целый ряд разнообразных обозначений, используемых как товарные знаки, однако всегда действуют два одинаковых условия: знак должен обладать различительной способностью и не должен вводить в заблуждение.

Примеры, которые помогут понять, какие товарные знаки являются: словесными — «Apple» для компьютеров, Deutsche Bank для банка, «Холлофайбер» для нетканых материалов; произвольными или вымышленными обозначениями — Coca-Cola, Nikon, Sony, NIKE и Easy Jet; именами — Ford, Peugeot, Hilton (отель); рекламными девизами — «Летайте самолётами Аэрофлота!»; содержащими элементы — трёхлучевая звезда для Mercedes-Benz; цифры — одеколон 4711; буквы — GM, FIAT, VW, KLM; картинки или символы — Lacoste (маленький крокодил); звуками — мелодия мобильного телефона Nokia, Philips и др.

Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель (ст. 1478 ГК РФ).

16.2. Государственная регистрация товарного знака. Основания для отказа в государственной регистрации товарного знака

Государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном статьями 1503 и 1505 Гражданского кодекса Российской Федерации.

На основании решения о государственной регистрации товарного знака (п. 2 ст. 1499 ГК РФ) федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение месяца со дня получения документа об уплате пошлины за государственную регистрацию товарного знака и за выдачу свидетельства на него осуществляет государственную регистрацию товарного знака в Государственном реестре товарных знаков.

В Государственный реестр товарных знаков вносятся товарный знак, 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.

При непредставлении в установленном порядке документа об уплате пошлины регистрация товарного знака не осуществляется, а соответствующая заявка на товарный знак признается отозванной на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов: вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; являющихся общепринятыми символами и терминами; характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ

их производства или сбыта; представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой: государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки; сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их гербы, флаги, другие символы и знаки; официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия. Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы: являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя; противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия, а также с изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если регистрация испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками, без согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками, на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков.

В соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, которые охраняются в одном из государств-участников этого международного договора в качестве обозначений, позволяющих идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным образом определяются их происхождением, если товарный знак предназначен для обозначения вин или спиртных напитков, не происходящих с территории данного географического объекта.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с: товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной; товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет; товарными знаками

других лиц, признанными общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров, за исключением случая, когда такое обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, если регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара.

Не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения) либо с наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные: названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака; имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника; промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака (ст. 1484 ГК РФ).

16.3. Заявка на товарный знак. Приоритет товарного знака. Конвенционный и выставочный приоритет. Последствия совпадения дат приоритета товарных знаков

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

Заявка на товарный знак должна относиться к одному товарному знаку.

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.

Заявка на товарный знак подписывается заявителем, а в случае подачи заявки через патентного поверенного или иного представителя - заявителем или его представителем, подающим заявку.

К заявке на товарный знак должны быть приложены:

- 1) документ, подтверждающий уплату пошлины за подачу заявки в установленном размере;
- 2) устав коллективного знака, если заявка подается на коллективный знак (пункт 1 статьи 1511 ГК РФ).

Заявка на товарный знак подается на русском языке.

Документы, прилагаемые к заявке, представляются на русском или другом языке. Если эти документы представлены на другом языке, к заявке прилагается их перевод на русский язык. Перевод на русский язык может быть представлен заявителем в течение двух месяцев со дня направления ему федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности уведомления о необходимости выполнения данного требования.

Требования к документам, содержащимся в заявке на товарный знак и прилагаемым к ней (документы заявки), устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

Датой подачи заявки на товарный знак считается день поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности документов, предусмотренных подпунктами 1-3 пункта 3 статьи 1492 Гражданского кодекса Российской Федерации, а если указанные документы представлены не одновременно, — день поступления последнего документа.

Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Приоритет товарного знака по заявке, поданной заявителем в соответствии с пунктом 2 статьи 1502 Гражданского кодекса Российской Федерации (выделенной заявке) на основе другой заявки этого заявителя на то же обозначение (первоначальной заявки), устанавливается по дате подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности первоначальной заявки, а при наличии права на более ранний приоритет по первоначальной заявке — по дате этого приоритета, если на дату подачи выделенной заявки первоначальная заявка не отозвана и не признана отозванной и выделенная заявка подана до принятия решения по первоначальной заявке.

Приоритет товарного знака может быть установлен по дате подачи первой заявки на товарный знак в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если заявка на товарный знак подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев с указанной даты.

Приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах официальных или официально признанных международных выставок, организованных на территории одного из государств-участников Парижской конвенции по охране

промышленной собственности, может устанавливаться по дате начала открытого показа экспоната на выставке (выставочный приоритет), если заявка на товарный знак подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев с указанной даты.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного или выставочного приоритета, обязан указать это при подаче заявки на товарный знак или в течение двух месяцев со дня ее подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и приложить необходимые документы, подтверждающие правомерность такого требования, либо представить эти документы в указанный федеральный орган в течение трех месяцев со дня подачи заявки.

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате международной регистрации товарного знака в соответствии с международными договорами Российской Федерации (ст. 1495 ГК РФ).

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

Если заявки на тождественные товарные знаки в отношении совпадающих полностью или частично перечней товаров поданы одним и тем же заявителем и эти заявки имеют одну и ту же дату приоритета, товарный знак в отношении товаров, по которым указанные перечни совпадают, может быть зарегистрирован только по одной из выбранных заявителем заявок.

Если заявки на тождественные товарные знаки поданы разными заявителями, они должны в течение шести месяцев со дня получения от федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности соответствующего уведомления сообщить в этот федеральный орган о достигнутом ими соглашении о том, по какой из заявок испрашивается государственная регистрация товарного знака. В течение такого же срока должен сообщить о своем выборе заявитель, подавший заявки на тождественные товарные знаки.

Если в течение установленного срока в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности не поступит указанное сообщение или ходатайство о продлении установленного срока, заявки на товарные знаки признаются отозванными на основании решения такого федерального органа (ст. 1496 ГК РФ).

16.4. Регистрация товарного знака в иностранных государствах и международная регистрация товарного знака

Пункт 1 статьи 1507 Гражданского кодекса Российской Федерации предоставляет российским юридическим лицам, а также гражданам Российской Федерации право регистрировать свои товарные знаки в иностранных государствах и осуществлять международную регистрацию своих товарных знаков.

Эта норма относится не только к тем гражданам России, которые зарегистрированы в России как предприниматели, но и к любым иным гражданам России.

Пункт 2 данной статьи предусматривает одно исключение из того права, которое предусмотрено в п. 1: если российское юридическое лицо или российский гражданин желают получить международную регистрацию своего товарного знака, то заявка на такую международную регистрацию должна быть подана через Роспатент.

В пункте 2 под гражданами России имеются в виду те граждане, которые постоянно проживают в России, а под международной регистрацией - регистрация товарного знака, которая осуществляется на основе Мадридского соглашения о международной регистрации знаков или на основе Протокола к Мадридскому соглашению.

Следует иметь в виду, что ст. 1 (2) Мадридского соглашения, а также ст. 2 (1) Протокола к Мадридскому соглашению предусматривают, что заявка на международную регистрацию товарного знака подается через ведомство страны происхождения товарного знака.

Пункт 2 лишь дублирует эти нормы международных договоров России.

16.5. Особенности правовой охраны общеизвестного товарного знака. Особенности правовой охраны коллективного знака

Общеизвестными товарными знаками в соответствии со ст. 1508 IV части ГК РФ признаются товарные знаки, ставшие широко известными в Российской Федерации среди соответствующих потребителей в отношении маркируемых ими товаров в результате своего интенсивного использования. Правовая охрана на общеизвестный товарный знак действует бессрочно.

Правовая охрана предоставляется общеизвестному товарному знаку на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Товарный знак, признанный общеизвестным, вносится федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков (Перечень общеизвестных товарных знаков).

Свидетельство на общеизвестный товарный знак выдается федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение месяца со дня внесения товарного знака в Перечень общеизвестных товарных знаков.

Сведения, относящиеся к общеизвестному товарному знаку, публикуются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в официальном бюллетене незамедлительно после их внесения в Перечень общеизвестных товарных знаков (ст. 1509 ГК РФ).

Согласно ст. 1510 Гражданского кодекса Российской Федерации, объединение лиц, создание и деятельность которого не противоречат законодательству государства, в котором оно создано, вправе зарегистрировать в Российской Федерации коллективный знак.

Коллективный знак является товарным знаком, предназначенным для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в данное объединение лицами и обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками. Коллективным знаком может пользоваться каждое из входящих в объединение лиц.

Право на коллективный знак не может быть отчуждено и не может быть предметом лицензионного договора.

Лицо, входящее в объединение, которое зарегистрировало коллективный знак, вправе пользоваться своим товарным знаком наряду с коллективным знаком.

16.6. Действие исключительного права на товарный знак на территории Российской Федерации. Исключительное право на товарный знак и его исчерпание. Срок действия исключительного права на товарный знак

На территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации (ст. 1479 ГК РФ).

Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
- 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, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

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 исключительного права на товарный знак возможно неограниченное число раз.

По ходатайству правообладателя ему может быть предоставлено шесть месяцев по истечении срока действия исключительного права на товарный знак для подачи указанного заявления при условии уплаты пошлины.

Запись о продлении срока действия исключительного права на товарный знак вносится федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственный реестр товарных знаков и в свидетельство на товарный знак.

16.7. Использование товарного знака и распоряжение исключительным правом на товарный знак

В соответствии с п. 1 ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными ниже. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, в объявлениях, на вывесках и в рекламе. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения (п. 2 ст. 1484 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1485 Гражданского кодекса Российской Федерации 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» или латинской буквы «R» в окружности либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака

непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации (п. 1 ст. 1486 ГК РФ).

Согласно норме ст. 1487 Гражданского кодекса Российской Федерации не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия (исчерпание исключительного права на товарный знак).

Правообладатель может предоставить возможность использования товарного знака другому лицу, заключив с ним либо договор об отчуждении исключительного права на данный знак (ст. 1488 ГК РФ), либо лицензионный договор (ст. 1489 ГК РФ).

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 в отношении части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, другой стороне — приобретателю исключительного права. Отчуждение исключительного права на товарный знак 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, применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности. Лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром, а последний вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия. По требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную ответственность.

Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, должны быть заключены в письменной форме и подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (п. 1 ст. 1490 ГК РФ).

16.8. Прекращение исключительного права на товарный знак

Прекращение правовой охраны товарного знака означает прекращение исключительного права на этот товарный знак.

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

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

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

Правовая охрана общеизвестного товарного знака прекращается по основаниям, предусмотренным подпунктами 3-6 пункта 1 статьи 1514 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также по решению федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности в случае утраты общеизвестным товарным знаком признаков, установленных абзацем первым пункта 1 статьи 1508 Гражданского кодекса.

При переходе исключительного права на товарный знак без заключения договора с правообладателем (статья 1241 ГК РФ) правовая охрана товарного знака может быть прекращена по решению суда по иску заинтересованного лица, если будет доказано, что такой переход вводит потребителей в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

16.9. Знак охраны товарного знака

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» или латинской буквы «R» в окружности ® либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

16.10. Наименование места происхождения товара (понятие, признаки)

Ст. 1516 Гражданского кодекса Российской Федерации определяет наименование места происхождения товара следующим образом. Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого

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

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

16.11. Исключительное право на наименование места происхождения товара. Действие исключительного права использования наименования места происхождения товара на территории Российской Федерации

Правообладателю принадлежит исключительное право использования наименования места происхождения товара в соответствии со статьей 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации любым не противоречащим закону способом

Использованием наименования места происхождения товара считается размещение этого наименования, в частности: 1) на товарах, этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; 2) на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот; 3) в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; 4) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

На территории Российской Федерации действует исключительное право использования наименования места происхождения товара, зарегистрированное федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Государственная регистрация в качестве наименования места происхождения товара наименования географического объекта, который находится в иностранном государстве, допускается, если наименование этого объекта охраняется в качестве такого наименования в стране происхождения товара. Обладателем исключительного права использования наименования указанного места происхождения товара может быть только лицо, право которого на использование такого наименования охраняется в стране происхождения товара.

16.12. Знак охраны наименования места происхождения товара

В соответствии со ст. 1520 Гражданского кодекса Российской Федерации, обладатель свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара для оповещения о своем исключительном праве может помещать рядом с наименованием места происхождения товара знак охраны

в виде словесного обозначения «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ», указывающий на то, что применяемое обозначение является наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в Российской Федерации.

16.13. Действие правовой охраны наименования места происхождения товара

Наименование места происхождения товара охраняется в течение всего времени существования возможности производить товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для соответствующего географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (статья 1516 ГК РФ).

Срок действия свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара и порядок продления этого срока определяются статьей 1531 Гражданского кодекса Российской Федерации.

16.14. Защита наименования места происхождения товара

Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещено незаконно используемое наименование места происхождения товара или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого наименования места происхождения товара или сходного с ним до степени смешения обозначения.

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 размещено наименование места происхождения товара.

Лицо, производящее предупредительную маркировку по отношению к не зарегистрированному в Российской Федерации наименованию места происхождения товара, несет ответственность в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации (ст. 1537 ГК РФ).

Контрольные вопросы

1. Что такое товарный знак?
2. Назовите условия охраноспособности товарных знаков.
3. Как происходит государственная регистрация товарного знака?
4. Назовите признаки наименования места происхождения товара.
5. Что в себя включает исключительное право на наименование места происхождения товара?

Тема 17. Права на доменные имена

Перечень рассматриваемых вопросов:

17.1. Понятие доменного имени. Доменное имя как объект правовой охраны. Управление доменными именами в мире и в России.

17.2. Содержание прав на доменные имена. Нарушения прав на доменные имена. Территории использования доменного имени.

17.3. Оформление прав на доменные имена.

17.4. Распоряжение правами на доменные имена. Ограничение права на использование доменного имени. Прекращение использования домена. Переделегирование домена.

17.1. Понятие доменного имени. Доменное имя как объект правовой охраны. Управление доменными именами в мире и в России

В ранние времена система доменных имён являлась всего лишь более удобной, легче запоминаемой формой адресации. С развитием системы WWW и вложением значительных средств в сетевой бизнес доменные имена приобрели существенную ценность. Как любое имущество, они стали нуждаться в правовом регулировании.

В настоящее время термин «доменное имя» хорошо известен и понятен. В соответствии с п. п. 5 п. 2. ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, доменное имя является способом адресации в сети «Интернет». Согласно п. 15 ст. 2 ФЗ № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (в ред. от 28.07.2012) доменное имя — обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Доменное имя может быть объектом сделок и входить в состав нематериальных активов предприятия.

Во многих странах состоялось немало судебных процессов, где доменное имя являлось предметом спора. Для некоторых доменных зон доменные споры могут разрешаться не только в судебном порядке, но также по процедуре UDRP, напоминающей третейский суд.

Ряд специалистов спорят о том, является ли доменное имя новым средством индивидуализации. В частности, в России доменное имя законодательно не отнесено к средствам индивидуализации. В соответствии с пп. 5 п. 2 ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации использование товарного знака в доменном имени считается входящим в сферу исключительного права на товарный знак, а согласно пп. 4 п. 2 ст. 1519 Гражданского кодекса Российской Федерации размещение наименования места происхождения товара в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации, входит в сферу регулирования исключительного права на наименование места происхождения товара. Однако, ряд российских правоведов до принятия четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации рассматривали доменное имя в качестве самостоятельного средства индивидуализации.

Европейский суд по правам человека, в своем решении указал на то, что владелец доменного имени вправе самостоятельно определять способы его использования (разместить рекламу, сайт об услугах и/или товарах, сделать доступ платным или бесплатным, может сдать доменное имя в аренду, может продать его и т.д.). Поэтому исключительное право на использование доменного имени имеет экономическую ценность, а соответственно, является правом собственности в смысле статьи 1 Протокола №1 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Механизм правового регулирования отношений, возникающих по поводу доменных имен, не определен как на национальном, так и на международном уровне, что порождает определенные трудности при разрешении конфликтных ситуаций.

В связи с отсутствием в России единой практики рассмотрения споров, связанных с защитой прав на доменные имена можно обратиться к опыту зарубежных стран, прежде всего США. При регулировании отношений в сфере доменных имен в США, Великобритании и Канаде суды применяют нормы, регулирующие отношения, связанные с осуществлением прав на товарные знаки, поскольку в законодательстве этих стран отсутствуют специальные нормы в сфере доменных имен.

Несмотря на возникновение в судебной практике споров, связанных с использованием доменных имен, ни в одном государстве мира не существует закона, регулирующего отношения, возникающие по поводу доменных имен. В связи с этим очевидной становится необходимость в создании новых правовых норм, регулирующих отношения, возникающие по поводу доменных имен. Учитывая, что Интернет является глобальным по самой своей природе, а доменные имена не могут существовать вне сети «Интернет», возникает необходимость в регулировании отношений, возникающих по поводу доменных имен, путем разработки специальных нормативно-правовых актов как на национальном, так и на международном уровнях.

17.2. Содержание прав на доменные имена. Нарушения прав на доменные имена. Территории использования доменного имени

Право на доменное имя предоставляет владельцу указывать это имя в качестве Интернет-адреса, размещать по этому адресу сайт, упоминать его в рекламе и т. д. Немаловажным является и возможность выделять последующие уровни, выступая в роли администратора домена. Такой администратор домена может определять, кому и в каком порядке он будет предоставлять доменные имена, объединяемые в его домен, какую плату он будет взимать за эту деятельность, и т.п. Эти чрезвычайно широкие полномочия в настоящее время никак не ограничены законом.

В то же время само по себе обладание доменным именем не может дать его владельцу прав предотвращать регистрацию сходных доменных имен иными лицами. Дополнительные возможности защиты своих интересов может дать регистрация соответствующего товарного знака, аналогичного доменному имени. В настоящее время нельзя с уверенностью сказать, что обладание товарным

знаком предотвратит регистрацию аналогичного доменного имени в любой точке земного шара, однако в большинстве случаев суды отдают предпочтение владельцам товарного знака.

Между тем нет единого подхода в определении случаев, когда признается нарушение чужого товарного знака. Так, в частности, нарушением товарного знака признается простая регистрация доменного имени, совпадающего с сходным товарным знаком, принадлежащим другому лицу; использование доменного имени в своей деятельности; использование доменного имени в ситуации, когда возможно введение в заблуждение потенциальных клиентов.

Подход, когда признается возможность зарегистрировать имя, совпадающее или схожее с чужим товарным знаком, но нельзя его использовать, следует признать достаточно благоприятным для потенциальных нарушителей. В этом случае у них сохраняется возможность заблокировать использование доменного имени владельцем товарного знака.

Другим сложным вопросом будет определение территории пользования доменного имени. Он тесно переплетается с проблемой установления юрисдикции в отношении споров, связанных с использованием Интернета. В различных странах в судах одного государства используются различные подходы: наличие вреда на данной территории, деятельность ответчика на соответствующей территории.

17.3. Оформление прав на доменные имена

Для осуществления регистрации в РосНИИРОС необходимо представить заявку по форме, утвержденной этой организацией. Решение по заявке на регистрацию должно быть отослано заявителю по истечении двух рабочих дней со дня приема надлежащим образом заполненной заявки в очередь на регистрацию.

Одной из особенностей приобретения прав на доменные имена по сравнению с другими исключительными правами является необходимость представления определенных доказательств способности осуществлять эксплуатацию доменных имен: регистрация и делегирование (т.е. включение соответствующего домена в зону .ru) могут осуществляться только при наличии как минимум двух специализированных компьютеров (серверов доменных имен), которые будут осуществлять поддержание данного домена. Устанавливаются и определенные технические требования к таким компьютерам, в частности, они должны иметь «надежное подключение» к Интернету, под которым Регламент по регистрации доменов второго уровня в зоне .ru (п. 4.1) подразумевает подключение, если суммарное время отсутствия связи с сервером не превышает двух часов в сутки.

Заявителю может быть отказано в регистрации домена, если такое доменное имя уже существует и зарегистрировано от имени другой организации; если для названия домена используется выражения, противоречащие законам Российской Федерации.

17.4. Распоряжение правами на доменные имена. Ограничение права на использование доменного имени. Прекращение использования домена. Переделегирование домена

То, что доменное имя может представлять большую ценность для его владельца, сегодня, пожалуй, уже ни у кого не вызывает сомнений. Но ценность любого объекта будет значительно ограничена при отсутствии возможности распорядиться им в полной мере. Не случайно еще Гегель применительно к собственности указывал, что собственность осуществляется именно посредством договора. Важность существования свободы распоряжения объектами гражданских прав подчеркнута и в действующем Гражданском кодексе Российской Федерации, п. 2 ст. 129 которого устанавливает, что виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), должны быть прямо указаны в законе. Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

Из этой нормы следует, что доменные имена нельзя признать ни объектом, исключенным из оборота, ни ограниченно оборотоспособным объектом. Таким образом, доменные имена могут в полной мере участвовать в экономическом обороте, их обладатель может использовать все существующие варианты распоряжения принадлежащим ему правом.

Обладатель права может передать приобретателю право в полном объеме, так и только временно предоставить другому лицу право на использование объекта. Из этого следует, что при отсутствии специальных ограничений в отношении доменных имен может в первом случае использоваться отчуждение права, во втором — заключение лицензионного договора. Такую ситуацию мы наблюдаем и в отношении иной интеллектуальной собственности.

В отсутствие требований к форме такого договора стороны могут использовать как письменную, так и устную форму. Содержание договора проверять регистратору не обязательно. Однако регистратор может требовать предоставления каких-то определенных документов, подтверждающих само существование договора. Именно такой статус будет иметь письмо, требуемое регистраторами для передачи доменного имени. Подобное письмо не заменяет договор, но лишь подтверждает его существование. В то же время, например, если договор окажется недействительным, то потеряет свое значение и письмо.

К сожалению, некоторые российские регистраторы считают, что передача доменного имени осуществляется без договора. Это глубокое заблуждение, поскольку для передачи права всегда должно присутствовать определенное правовое основание (замечу, также, как и для проведения платежа за приобретенное доменное имя). Другое дело, что не всегда договор представляет собой единый бумажный документ, подписанный двумя сторонами.

Конечно, письменная форма может быть рекомендована как позволяющая избежать излишних споров. Следует помнить также, что законодательство допускает заключение договора путем обмена документами, включая обмен

документами по электронной связи, если существует возможность достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

К существенным условиям как договора об отчуждении права на доменное имя, так и лицензионного договора следует отнести условие о предмете договора, а также о цене. На втором из этих условий остановимся подробнее. Действующее законодательство не рассматривает условие о цене как обязательное («В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена, исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги»). В то же время, как следует из этого текста, предполагается возможность в случае отсутствия условия о цене все же определить ее. С доменным именем сделать это далеко не просто, как ввиду неразвитости соответствующего рынка, так и в связи с наличием зависимости ценности доменного имени от предшествующего использования. В отсутствие четких ориентиров определения цены доменного имени указание цены в договоре нужно считать обязательным. Лицензионные договоры также должны определять передаваемые правомочия, их объем и срок предоставления права.

Договор о предоставлении права на использование доменного имени может быть исключительным и неисключительным. Считается, что по умолчанию права, переданные по договору, считаются неисключительными, то применительно к доменным именам такого правила не существует. Поэтому объем переданных прав может быть выяснен только из анализа договора, и в случае невозможности определения вида лицензии договор должен быть признан незаключенным.

Целесообразно определение в договоре условий выделения доменов следующих уровней. Непростым вопросом является определение момента перехода права на доменное имя. Его решение напрямую зависит от того, какое значение мы придадим регистрации доменного имени. Представляется, что такая регистрация, носящая технический характер, не может рассматриваться как правоустанавливающая. Исходя из этого следует прийти к выводу, что стороны могут сами определить момент перехода права на доменное имя, точно также, как они могут сделать это, например, в отношении программы для ЭВМ (пусть и зарегистрированной). Но для практического использования доменного имени потребуется внесение соответствующих изменений в регистрационные данные.

Особо стоит остановиться на залоге права на доменное имя. Теоретически ничто не мешает использовать права на доменные имена для обеспечения обязательств. В соответствии со ст. 336 Гражданского кодекса Российской Федерации предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности, требований об алиментах, возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых запрещена законом. Права на доменные имена не подпадают ни под одну из категорий объектов, залог которых исключается в силу этой статьи. При этом, согласно п. 1 ст. 355 Гражданского

кодекса Российской Федерации, залог можно использовать для обеспечения не только своего, но и чужого обязательства.

Договор залога права на доменное имя может установить ограничения прав владельца доменного имени, например, предусмотреть запрет использования доменного имени, ограничить сферу использования и т.д., установить запрет отчуждения доменное имя или предоставления его в пользование и т.д.

Согласно п. 1 ст. 339 Гражданского кодекса Российской Федерации, в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога, его оценка, существо, размер, срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. С практической точки зрения в договоре важно определить порядок обращения взыскания на предмет залога.

Согласно п. 1 ст. 343 Гражданского кодекса залогодатель обязан принять меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества. Поскольку прекращение регистрации доменного имени приведет к утрате предмета залога, то следует признать, что залогодатель обязан принять меры к поддержанию регистрации доменного имени предмета залога. Соответственно, залогодатель будет нести ответственность за утрату предмета залога в случае прекращения действия регистрации доменного имени. Во избежание ненужных конфликтов эту обязанность стоит прямо оговорить в договоре.

Договор залога права на доменные имена должен быть заключен в письменной форме. Регистрация такого договора не требуется, поскольку действующее законодательство предусматривает обязательность регистрация договора залога только в отношении недвижимости (П. 3 ст. 339 ГК РФ).

Таким образом, следует признать, что действующее законодательство не содержит непреодолимых препятствий для полноценного распоряжения правами на доменные имена. Конечно, на практике неизбежно возникают различные сложности, но они неизбежны, учитывая, что доменные имена появились совсем недавно. При определенной внимательности и настойчивости все эти сложности преодолеваются.

Контрольные вопросы

1. Что такое доменное имя?
2. В чем заключается содержание прав на доменные имена?
3. В чем заключается проблема территории использования доменного имени?
4. Что включает в себя распоряжение доменными именами?
5. Какие существуют ограничения права на использование доменного имени?

Тема 18. Права на информационные ресурсы

Перечень рассматриваемых вопросов:

18.1. Понятие информации. Режимы распространения и использования информации. Институт государственной тайны. Конфиденциальная информация. Информация о гражданах (персональные данные).

18.2. Понятие информационной системы и информационных ресурсов.

18.3. Субъекты информационных отношений.

18.1. Понятие информации. Режимы распространения и использования информации. Институт государственной тайны. Конфиденциальная информация. Информация о гражданах (персональные данные)

Правовое определение понятия «информация» дано в федеральном законе от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (Статья 2): «информация — сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления». Федеральный закон № 149-ФЗ определяет и закрепляет права на защиту информации и информационную безопасность граждан и организаций в ЭВМ и в информационных системах, а также вопросы информационной безопасности граждан, организаций, общества и государства.

Согласно ст.10 данного Федерального закона, в Российской Федерации распространение информации осуществляется свободно при соблюдении требований, установленных законодательством Российской Федерации.

Информация, распространяемая без использования средств массовой информации, должна включать в себя достоверные сведения о ее обладателе или об ином лице, распространяющем информацию, в форме и в объеме, которые достаточны для идентификации такого лица.

При использовании для распространения информации средств, позволяющих определять получателей информации, в том числе почтовых отправлений и электронных сообщений, лицо, распространяющее информацию, обязано обеспечить получателю информации возможность отказа от такой информации.

Предоставление информации осуществляется в порядке, который устанавливается соглашением лиц, участвующих в обмене информацией.

Случаи и условия обязательного распространения информации или предоставления информации, в том числе предоставление обязательных экземпляров документов, устанавливаются федеральными законами.

Запрещается распространение информации, которая направлена на пропаганду войны, разжигание национальной, расовой или религиозной ненависти и вражды, а также иной информации, за распространение которой предусмотрена уголовная или административная ответственность.

Государственная тайна — согласно определению, принятому в российском законодательстве, защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной,

оперативно-розыскной и иной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности государства.

Конфиденциальная информация — информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством Российской Федерации и представляет собой коммерческую, служебную или личную тайны, охраняющиеся её владельцем.

Персональные данные — любая информация, относящаяся прямо или косвенно к определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

18.2. Понятие информационной системы и информационных ресурсов

Термин информационная система используется как в широком, так и в узком смысле.

В широком смысле информационная система есть совокупность технического, программного и организационного обеспечения, а также персонала, предназначенная для того, чтобы своевременно обеспечивать надлежащих людей надлежащей информацией.

Также в достаточно широком смысле трактует понятие информационной системы Федеральный закон РФ от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»: «информационная система — совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств».

Стандарт ISO/IEC 2382-1 дает следующее определение: «Информационная система — система обработки информации, работающая совместно с организационными ресурсами, такими как люди, технические средства и финансовые ресурсы, которые обеспечивают и распределяют информацию».

Российский ГОСТ РВ 51987 определяет информационную систему как «автоматизированную систему, результатом функционирования которой является представление выходной информации для последующего использования».

В узком смысле информационной системой называют только подмножество компонентов информационной системы в широком смысле, включающее базы данных, системы управления базами данных и специализированные прикладные программы. Информационную систему в узком смысле рассматривают как программно-аппаратную систему, предназначенную для автоматизации целенаправленной деятельности конечных пользователей, обеспечивающую, в соответствии с заложенной в нее логикой обработки, возможность получения, модификации и хранения информации.

В любом случае основной задачей информационной системы является удовлетворение конкретных информационных потребностей в рамках конкретной предметной области. Современные информационные системы де-факто немислимы без использования баз данных и системы управления базами данными, поэтому термин «информационная система» на практике сливается по смыслу с термином «система баз данных».

В идеале в рамках предприятия должна функционировать единая корпоративная информационная система, удовлетворяющая все существующие информационные потребности всех сотрудников, служб и подразделений. Однако на практике создание такой всеобъемлющей информационной системы слишком затруднено или даже невозможно, вследствие чего на предприятии обычно функционируют несколько различных информационных систем, решающих отдельные группы задач: управление производством, финансово-хозяйственная деятельность и т.д. Часть задач бывает «покрыта» одновременно несколькими информационными системами, часть задач — вовсе не автоматизирована. Такая ситуация получила название «лоскутной автоматизации» и является довольно типичной для многих предприятий.

Информационные ресурсы — это совокупность данных, организованных для получения достоверной информации в самых разных областях знаний и практической деятельности. Законодательство Российской Федерации под информационными ресурсами подразумевает отдельные документы и отдельные массивы документов в информационных системах.

В настоящее время существуют следующие виды информационных ресурсов:

1) Средства массовой информации. К ним относятся различного рода новостные и семантические сайты (или электронные версии СМИ).

2) Электронные библиотеки. Электронная библиотека — распределенная информационная система, позволяющая надежно сохранять и эффективно использовать разнородные коллекции электронных документов через глобальные сети передачи данных в удобном для конечного пользователя виде.

3) Электронные базы данных. В самом общем смысле база данных — это набор надписей и файлов, специальным образом организованных. Один из типов баз данных — это документы, набранные при помощи текстовых редакторов и сгруппированные по темам. Другой тип — это файлы с электронными таблицами, которые объединены в группы по характеру их использования.

4) Сайты. Как правило, на сайте можно познакомиться с информацией узкотематической направленности. Глубина ее раскрытия может быть разной: от чисто ознакомительной, поверхностной до высокопрофессиональной, освещающей все стороны деятельности. Определяет информативность сайта его владелец. На сайтах может быть представлено большое количество гиперссылок, которые помогают ориентироваться в нем.

5) Сервисы — это группа сайтов, на которых можно воспользоваться разнообразными сервисными услугами: электронным почтовым ящиком, блогом (а также познакомиться с правилами его ведения), поиском, различными каталогами, словарями, справочниками, прогнозом погоды, телепрограммой, курсами валют и т.д. Например, Яндекс, Рамблер и т.п.

18.3. Субъекты информационных отношений

К субъектам информационных отношений относятся лица, участвующие в создании, передаче, распространении, получении и потреблении информации. Прежде всего, это создатели или производители информации, обладатели информации (или информаторы) и потребители информации.

Создатели или производители информации — это лица, в результате интеллектуальной деятельности которых появляется информация. К ним относятся в первую очередь авторы, создающие информацию в процессе творчества в виде произведений, патентов (заявок) на изобретения, полезных моделей, промышленных образцов, сведений о ноу-хау и коммерческой тайне. Однако к создателям информации относятся также и лица (в том числе органы государственной власти, органы местного самоуправления, юридические лица), не претендующие на авторство по поводу созданной ими информации. Существуют и другие виды информации, не являющиеся результатом творчества. Например, обязательно представляемая информация, отчетная информация, персональные данные. Ряд производителей информации не претендуют на защиту своих личных неимущественных прав на созданную информацию, однако заинтересованы в признании этой информации своей собственной. К ним можно отнести производителей открытых справочных информационно-поисковых систем, баз и банков данных и т.п.

Обладатели информации (информаторы) — это посредники между создателями и потребителями информации; лица, приобретающие исключительное право на передачу и распространение информации и обеспечивающие доведение созданной информации до конечного потребителя.

Потребители информации — это лица, нуждающиеся в информации, производящие ее поиск и получающие ее для удовлетворения своих потребностей (повышения знаний, образования, принятия решений и т. п.).

К субъектам информационных отношений относятся также и те лица, которые участвуют в создании и применении средств и механизмов программно-технического обеспечения информационных процессов — информационных систем, сетей, информационных технологий и средств их обеспечения (информационных, лингвистических, технических, программных и иных).

Контрольные вопросы

1. Дайте определение информации.
2. Что такое конфиденциальная информация?
3. Что включает в себя понятие персональных данных?
4. Что такое информационная система?
5. Дайте характеристику субъектам информационных отношений.

Тема 19. Право на программы для компьютеров и базы данных

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 19.1. Понятие прав на программы для ЭВМ и базы данных.
- 19.2. Особенности защиты компьютерных программ с помощью институтов авторского права.
- 19.3. Контрафактная продукция.
- 19.4. Декомпилирование, модификация и адаптация компьютерной программы.
- 19.5. Распоряжение правами на программы для ЭВМ и базы данных.

19.1. Понятие прав на программы для ЭВМ и базы данных

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

Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы (ст. 1261 ГК РФ).

Исключительное право на компьютерную программу может принадлежать как автору, так и его правопреемнику (физическому или юридическому лицу).

В соответствии со ст. 1296 Гражданского кодекса РФ в случае, если программа для ЭВМ или база данных создана по договору, предметом которого она являлась, исключительное право на нее принадлежит заказчику.

19.2. Особенности защиты компьютерных программ с помощью институтов авторского права

В соответствии со статьей 1261 Гражданского кодекса Российской Федерации, компьютерным программам предоставляется такая же правовая охрана, как и произведениям литературы. Это значит, что автор программы для ЭВМ обладает рядом исключительных имущественных и личных неимущественных авторских прав.

Автор, создавая программу для компьютера, оперирует понятиями, которые выражаются с помощью команд алгоритмического языка. Таким образом, программа содержит алгоритм (исходный код). Компьютер, являясь электронным устройством, может оперировать понятиями, выраженными в форме чисел (объектный код). Процесс перевода текста программы из исходного кода в объектный называют компиляцией, обратный процесс — декомпиляцией. Для понимания сути программы и принципов ее действия необходимо иметь исходный код, именно он и представляет наибольшую ценность. Именно исходный код и следует регистрировать в первую очередь.

Цель регистрации — дополнительное подтверждение авторства на произведение. При возникновении спорной ситуации суд признает регистрацию произведения как презумпцию авторства (лицо, зарегистрировавшее произведение, считается его автором). Это — самое главное преимущество регистрации, оправдывающее затраты автора. Законодательство открывает все больше и больше путей экономического использования интеллектуальной собственности, в том числе и компьютерных программ. Для того чтобы воспользоваться этими возможностями и защитить плоды своей интеллектуальной деятельности от посягательств, и существует процедура регистрации, официально закрепляющая за автором его авторство.

Таким образом, действующим законодательством предоставлено автору (правообладателю) несколько способов защиты программ для ЭВМ: нотариальное удостоверение времени предъявления документов, регистрация программы в уполномоченном органе.

Автор пользуется полным объемом авторских прав (исключительных имущественных и личных неимущественных прав) на осуществленные им подбор или расположение материалов, представляющие результат творческого труда (составительство). Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение.

19.3. Контрафактная продукция

Контрафактными признаются экземпляры программ для ЭВМ или баз данных, изготовление или использование которых влечет за собой нарушение авторских прав.

Контрафактное программное обеспечение — нелегальное копирование и распространение программных продуктов на дисках и в компьютерных сетях — включает в себя снятие разнообразных программных защит. Для этого существует специальный класс программного обеспечения — так называемые «кряки» (от англ. *to crack* — взламывать), специальные патчи, готовые серийные номера или их генераторы для программного продукта, которые снимают с него ограничения, связанные с встроенной защитой от нелегального использования

19.4. Декомпилирование, модификация и адаптация компьютерной программы

Декомпилирование программы для ЭВМ — это технический прием, включающий преобразование объектного кода в исходный текст в целях изучения структуры и кодирования программы для ЭВМ.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой,

при соблюдении следующих условий: 1) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников; 2) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию; 3) информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.

Модификация (переработка) программы для ЭВМ или базы данных — это любые их изменения, не являющиеся адаптацией.

Право собственника программы модифицировать ее закреплено в пункте 1 статьи 1270 ГК РФ. Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение). В пункте 2 названной статьи перечислены формы использования произведения правообладателем. Среди них, в частности, поименована переработка произведения. Под переработкой произведения понимается создание производного произведения.

Переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных считаются «любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя». Так сказано в подпункте 9 пункта 2 статьи 1270 ГК РФ. Модифицированная программа предоставляется пользователю в составе услуг по ее сопровождению (обновлению, технической поддержке). За оказание данных услуг пользователь уплачивает правообладателю вознаграждение (в виде единовременной оплаты или периодических платежей).

Адаптация программы для ЭВМ или базы данных - это внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.

19.5. Распоряжение правами на программы для ЭВМ и базы данных

Имущественные права на объекты авторского права могут передаваться только по авторскому договору о передаче исключительных прав, по авторскому договору о передаче неисключительных прав или по авторскому договору заказа. Имущественные права на программу для ЭВМ или базу данных могут быть

переданы полностью или частично другим физическим или юридическим лицам по договору, за исключением специально оговоренных законом случаев.

На практике и в литературе лицензионными называются большинство соглашений о предоставлении права использования интеллектуальной собственности, включая ноу-хау и объекты авторских прав. Суть этих соглашений независимо от того, охраняется ли предмет соглашения патентным или авторским правом, или законодательством об обеспечении конфиденциальности (ноу-хау), заключается в одном и том же — обладатель исключительных прав на объект интеллектуальной собственности предоставляет это право для использования третьим лицам.

Договоры о передаче прав на использование программ для ЭВМ и баз данных можно разделить на следующие виды:

1. По содержанию передаваемых прав

- авторский договор о передаче исключительных прав:
- договор о передаче исключительных прав (исключительная лицензия);
- договор о полной уступке всех имущественных прав (полная лицензия);
- авторский договор о передаче неисключительных прав, т.е. неисключительная (простая) лицензия.

2. По способу использования передаваемых прав:

- договор на выпуск в свет (опубликование) программы для ЭВМ или базы данных;

- договор на воспроизведение (изготовление одного или более экземпляров) программы для ЭВМ или базы данных (полное или частичное) в любой форме любыми способами; договор на распространение программы для ЭВМ или базы данных;

- договор на модификацию программы для ЭВМ или базы данных, в том числе перевод программы для ЭВМ или базы данных с одного языка на другой;

- договор на распространение программы для ЭВМ или базы данных путем предоставления доступа к воспроизведенной в любой материальной форме программе для ЭВМ или базе данных, в том числе сетевыми и иными способами, а также путем продажи, проката, сдачи внаем, предоставления взаймы, включая импорт для любой из этих целей;

- договор на иное использование программы для ЭВМ или базы данных.

Передача имущественных прав на объекты авторского права, к которым принадлежат программы для ЭВМ и базы данных, может осуществляться по авторскому договору о передаче исключительных прав, который разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам. Если лицо, которому переданы исключительные права на использование программы для ЭВМ и базы данных не осуществляет защиту этого права, то в этом случае защиту произведения от несанкционированного использования может осуществлять автор (владелец программы для ЭВМ или базы данных).

По договору о передаче исключительных прав покупатель (правопреемник) получает право на использование объекта в пределах, оговоренных

в соглашении. В большинстве случаев пределы устанавливаются по срокам действия договора, территории, способам использования объекта договора. Возможна любая комбинация этих факторов. Основной чертой данного вида договора является то, что никто, в том числе и продавец (лицензиар) не может использовать объект договора в оговоренных пределах (т.е. в определенные сроки и на определенной территории). В пределах договора лицензиат становится единственным лицом, имеющим права на использование, и может запрещать или разрешать третьим лицам использование объекта договора. В редких случаях исключительность определяется только по виду использования объекта договора, например, лицензиату передается исключительное право только на производство продукции. В рамках договора о передаче исключительных прав также могут быть установлены квоты на выпуск изделий, предельные цены на продукцию и другие условия, определяющие границы исключительных прав лицензиата.

Как крайний случай договора о передаче исключительных прав можно выделить полную уступку имущественных прав (полную лицензию). Здесь идет речь о полной уступке всех прав на объект договора на определенное время на всей территории действия охраняемых законом прав. Передача прав по такому договору сходна с продажей прав на определенный срок. В этом случае все права переходят к владельцу исключительных имущественных прав. Правообладатель остается им лишь номинально. Договор полной уступки от договора переуступки прав отличается лишь сроком, на который передаются права. По истечении обусловленного договором срока, все права на объект соглашения снова возвращаются к правообладателю.

Контрольные вопросы

1. Дайте характеристику правам на программы для ЭВМ и базы данных.
2. В чем состоят особенности защиты компьютерных программ с помощью институтов авторского права?
3. Что такое контрафактная продукция?
4. В чем заключается декомпилирование компьютерной программы?
5. В чем заключается распоряжение правами на программы для ЭВМ и базы данных?

Тема 20. Нетрадиционные объекты права интеллектуальной собственности

Перечень рассматриваемых вопросов:

- 20.1. Общая характеристика нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности.
- 20.2. Виды нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности.
- 20.3. Открытия. Регистрация открытий и правовая охрана.

20.1. Общая характеристика нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности

Результаты интеллектуальной деятельности, полученные творческими усилиями людей, представляют ценность для общества и нуждаются в правовой охране, так как охрана в рамках традиционных институтов права оказалась для них явно недостаточной.

Таким образом, появились новые, нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности, а именно: открытия; рационализаторские предложения; топологии интегральных микросхем; селекционные достижения; ноу-хау.

Им присущи следующие общие признаки. Как и традиционные объекты интеллектуальной деятельности, они являются результатами интеллектуальной деятельности человека. Это идеальные (идея) результаты, выраженные в объективной форме. Права на эти объекты не могут охраняться с помощью традиционных институтов права интеллектуальной собственности — авторским и патентным правом.

20.2. Виды нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности

К нетрадиционным объектам права интеллектуальной собственности относятся: открытия, селекционные достижения в растениеводстве и животноводстве, топологии интегральных микросхем, ноу-хау, рационализаторские предложения.

Открытие — новое достижение, совершаемое в процессе научного познания природы и общества; установление неизвестных ранее, объективно существующих закономерностей, свойств и явлений материального мира.

Селекционное достижение — это результат творческой деятельности в области создания биологически новых объектов с определенными свойствами, на который в установленном порядке признается исключительное право физического и юридического лица путем официального признания его таковым после выполнения определенных действий — составления заявки на выдачу охранного документа, подачи ее в уполномоченный орган, экспертизы заявки, проведения испытания заявленного объекта и вынесения названным органом решения о выдаче охранного документа.

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними (ст. 1448 ГК РФ).

Ноу-хау (от англ. know how — знаю как) или секрет производства — это сведения любого характера (изобретения, оригинальные технологии, знания, умения и т.п.), которые охраняются режимом коммерческой тайны и могут быть предметом купли-продажи или использоваться для достижения конкурентного преимущества над другими субъектами предпринимательской деятельности.

Рационализаторским предложением является новое и полезное для конкретного предприятия, организации, учреждения или отрасли хозяйства страны техническое решение, предусматривающее изменение конструкции изделия, технологии производства, применяемой техники или материала.

20.3. Открытия. Регистрация открытий и правовая охрана

Открытие — новое достижение, совершаемое в процессе научного познания (см. эпистемология, материализм) природы и общества; установление неизвестных ранее, объективно существующих закономерностей, свойств и явлений материального мира. Лежит в основе научно-технической революции, придавая принципиально новые направления развитию науки и техники и революционизируя общественное производство. Результат творческой (эвристической) деятельности.

Научные открытия и изобретения ускорили процесс развития науки и техники, дав факты подтверждающие или опровергающие теории.

В России авторство на научное открытие законом не охраняется (Статья 1259 ГК РФ). Во многих странах осуществлена государственная система выявления, централизованной регистрации научных открытий и закрепления авторского и государственного приоритета. Эта система создаёт благоприятные условия для более широкого использования научного открытия, стимулирует заинтересованность учёных в фундаментальных научных исследованиях, развитии научного творчества. Количество сделанных и эффективно используемых научных открытий и изобретений — один из основных показателей при оценке деятельности научно-исследовательских организаций.

Регистрацией научных открытий занимается Международная академия авторов научных открытий и изобретений при Российской академии естественных наук, которая проводит независимую экспертизу заявок. В данную академию подается заявка на участие. Если труд пройдет экспертизу и получит позитивную оценку, выдается диплом, подтверждающий его признание научным открытием.

Контрольные вопросы

1. Что относится к нетрадиционным объектам права интеллектуальной собственности?
2. Назовите признаки нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности.
3. Что такое открытие?
4. Что такое секрет производства?
5. Что можно отнести к рационализаторскому предложению?

УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ И ИНФОРМАЦИОННОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

Основная нормативная база:

1. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (Париж, 9 сентября 1886 г., в ред. на 2 октября 1979 г.) // Бюллетень международных договоров. — 2003. — № 9. — С. 3.
2. Всемирная конвенция об авторском праве (6 сентября 1952 г.; Пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.) // Права на результаты интеллектуальной деятельности: Авторское право. Патентное право. Другие исключительные права: Сборник нормативных актов. — М., 1994.
3. Конституция Российской Федерации / Федеральный конституционный закон РФ от 12 декабря 1993 г. (с поправками принятыми законами №6 ФКЗ, №7 ФКЗ от 30.12.2008). // Российская газета. — 1993. — 25 декабря.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30 ноября 1994 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1994. — № 32. — Ст. 3301.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая от 26 января 1996 г. // Собрание законодательства РФ. — 1996. — № 5. — Ст. 410.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья от 26 ноября 2001 г. // Собрание законодательства РФ. — 2001. — № 49. — Ст. 4552.
7. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая от 18 декабря 2006 г. // Собрание законодательства РФ. — 2006. — № 52 (часть I). — Ст. 5496.
8. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2002. — N 1. — Ст. 1.
9. Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1996. — N 25. — Ст. 2954.
10. Указ Президента РФ от 7 октября 1993 г. N 1607 «О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав» // Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. — 1993. — N 41. — Ст. 3920.

Основная литература:

1. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. — М.: Издательство НОРМА, 2011.
2. Мерзликина Р.А. Право интеллектуальной собственности : учеб. — М Финансы и статистика, 2011.
3. Право интеллектуальной собственности: учеб. / И.А. Близнец, Э.П. Гаврилов, О.В. Добрынин и др.; под ред. И.А. Близнеца. — М.: Проспект, 2010.
4. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Учебник. — М.: Проспект, 2010.
5. Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности : учеб. — М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2011.

Дополнительная литература:

1. Абдуллин, А. Авторское право и смежные права в информационном обществе: опыт Европейского союза // Интеллектуальная собственность: Авторское право и смежные права. — 2006. — № 3. — С. 21.
2. Авторское право и смежные права / Под ред. Чигира В.Ф. — Минск, Амалфея, 1997.
3. Авторское право: Нормативные акты. Национальное законодательство и международные конвенции. — М.: Элит-Клуб, 1998.
4. Алексеева, О.Л. Место интеллектуальной собственности в системе российского права // Патенты и лицензии. — 1999. — № 11. — С. 19.
5. Алексеева, О. Правовая охрана промышленных образцов в РФ: основные понятия, положения законодательства, источники права // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность. — 2004. — № 9–10. — С. 55.
6. Балишина, И. Правовое регулирование научных открытий: история вопроса, современное состояние // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность. — 2007. — № 5. — С. 19.
7. Барановский, П.Д. О принципах международной охраны авторских прав // Журнал российского права. — 2001. — № 8.
8. Бедарева, Е.П. Уголовное законодательство и защита интеллектуальной собственности // Патенты и лицензии. — 2002. — № 10. — С. 25.
9. Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения: Учебное пособие. — М.: Юристъ, 1999.
10. Белов, В.В., Виталиев, Г.В., Денисов, Г.М. Интеллектуальная собственность: Законодательство и практика его применения / В.В. Белов, Г.В. Виталиев, Г.М. Денисов. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Юристъ, 2006. — 351 с.
11. Близнаец, И.А. Авторские и смежные права в четвёртой части ГК РФ // Патенты и лицензии. — 2007. — № 6. — С. 3.
12. Близнаец, И.А. Роль государства в обеспечении права интеллектуальной собственности // Патенты и лицензии. — 2001. — № 12. — С. 25.
13. Блишников, В.И. Евразийская патентная система и её роль в регионе СНГ // Патенты и лицензии. — 2003. — № 12. — С. 47.
14. Блишников, В.И., Григорьев, А.Н., Еременко, В.И. Комментарий к Евразийскому патентному законодательству. — М.: Фонд «Правовая культура», 1996.
15. Бромберг Г.В. Интеллектуальная собственность. Основной курс. Учеб. пос. — М.: «Приор-издат», 2006.
16. Волков С.И., Воскоњьян Р.С. Товарные знаки в условиях рыночной экономики. — М., 1991.
17. Всеволожский, К. Охрана и использование селекционных достижений (комментарий основных положений главы 73 ГК РФ) // Хозяйство и право. — 2008. — № 1. — С. 3; 2008. — № 2. — С. 3.
18. Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательский договор. Авторский гонорар. — М., 1988.
19. Гришаев С.П. Интеллектуальная собственность / Учеб. пос. — М.: Юрист, 2009.

20. Дозорцев В.А. Информация как объект исключительного права // Дело и право. — М.: 1996. — № 4. — С. 27–43; № 5. — С. 23–28.
21. Интеллектуальная собственность (исключительные права) : Учебное пособие / Под ред. Н.М. Коршунова. — М. : Эксмо, 2006. — (Российское юридическое образование).
22. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. — М.: НОРМА, 2000.
23. Карпухина С.И. Защита интеллектуальной собственности и патентование. — М.: Центр экономики и маркетинга, 2002.
24. Носова И.А. Правовая охрана программ для ЭВМ за рубежом // Интеллектуальная собственность: современные правовые проблемы. — М.: РАН, 1998.
25. Плотников В.Ю., Плотникова Е.И. Патентование изобретений и продажа лицензий на внешнем рынке. — М., 1999.
26. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Учебник. — 2-е изд. — М.: ПБОЮЛ Гриженко, 2001.
27. Силонов И. Права зарубежных авторов, артистов-исполнителей и производителей фонограмм в России // Хозяйство и право. — 1998. — № 12. — С. 123–125.
28. Симкин Л.С. Программы для ЭВМ: правовая охрана (правовые средства противокомпьютерного пиратства). — М., 1998.
29. Юшков Е.С. Борщ-Компанец Н.С. Экономические и правовые аспекты использования интеллектуальной собственности. — М.: Полиграфикс, 2001.
30. Резепова В.Е. Право интеллектуальной собственности [Электр. ресурс]. Учебное пособие. — Саратов: Ай Пи Эр Медиа, 2009. — URL: <http://www.iprbookshop.ru/1463.html>.
31. Право интеллектуальной собственности [Электр. ресурс]. Учебное пособие / Под ред. Коршунова Н.М., Эриашвили Н.Д. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. — URL: <http://www.iprbookshop.ru/8116.html>.
32. Зенин И.А. Интеллектуальная собственность и ноу-хау [Электр. ресурс]. Учебное пособие. — М: Евразийский открытый институт, 2009. — URL: <http://www.iprbookshop.ru/10676.html>
33. Копьев А.В. Проблемы правовой охраны интеллектуальной собственности в сети Интернет [Электр. ресурс]. — Волгоград: Юрист-Практик, 2008. — URL: <http://www.iprbookshop.ru/8255.html>.
34. Панова Е.Н. Товары, содержащие объекты интеллектуальной собственности [Электр. ресурс]. Защита и оценка таможенными органами Российской Федерации. — М.: Юстицинформ, 2011. — URL: <http://www.iprbookshop.ru/13410.html>
35. Сычев А.Н. Защита интеллектуальной собственности и патентование [Электр. ресурс]. Учебное пособие. — Томск: Эль Контент, Томский государственный университет систем управления и радиоэлектроники, 2012. — URL: <http://www.iprbookshop.ru/13880.html>.

Базы данных, информационно-справочные и поисковые системы

1. Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электр. ресурс] / Компания «Консультант Плюс».
2. Справочно-правовая система «Гарант»: [Электр. ресурс] / НПП «Гарант-Сервис».
3. Интернет-ресурсы.

Материально-техническое обеспечение дисциплины:

1. Лекционный зал, оборудованный проекционной аппаратурой.
2. Компьютерный кабинет.
3. Библиотека Института.

САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА СТУДЕНТА

(методические указания по изучению дисциплины и дидактические материалы)

Самостоятельная работа студентов

Самостоятельная работа студента начинается с внимательного ознакомления с содержанием учебного курса. Изучение каждой темы следует начинать с внимательного ознакомления с набором вопросов. Они ориентируют студента, показывают, что он должен знать по данной теме. Вопросы темы как бы накладываются на соответствующую главу избранного учебника или учебного пособия. В итоге должно быть ясным, какие вопросы темы учебного курса и с какой глубиной раскрыты в конкретном учебном материале, а какие вообще опущены.

Требуется творческое отношение и к самому содержанию дисциплины. Вопросы, составляющие ее содержание, обладают разной степенью важности. Есть вопросы, выполняющие функцию логической связки содержания темы и всего курса, имеются вопросы описательного или разъяснительного характера, а также исторического экскурса в область изучаемой дисциплины. Все эти вопросы не составляют сути понятийного, концептуального содержания темы, но необходимы для целостного восприятия изучаемых проблем.

Изучаемая дисциплина имеет свой категориально-понятийный аппарат. Научные понятия - это та база, на которой строится каждая наука. Понятия - узловые, опорные пункты как научного, так и учебного познания, логические ступени движения в учебе от простого к сложному, от явления к сущности.

Без ясного понимания понятий учеба крайне затрудняется, а содержание приобретенных знаний становится тусклым, расплывчатым.

Студент должен понимать, что самостоятельное овладение знаниями является главным, определяющим. Высшая школа создает для этого необходимые условия, помогает будущему высококвалифицированному специалисту овладеть технологией самостоятельного производства знаний.

Работа с литературой

В самостоятельной работе студентам приходится использовать литературу различных видов: первоисточники, монографии, научные сборники, хрестоматии, учебники, учебные пособия, журналы и др. Изучение курса предполагает знакомство студентов с большим объемом научной и учебной литературой, что, в свою очередь, порождает необходимость выработки у них рационально-критического подхода к изучаемым источникам.

Чтобы не «утонуть» в огромном объеме рекомендованных ему для изучения источников, студент прежде всего должен научиться правильно их читать. Правильное чтение рекомендованных источников предполагает следование нескольким несложным, но весьма полезным правилам.

Глубже понять содержание книги позволяют вступительная статья, в которой дается оценка содержания книги, затрагиваемой в ней проблематики, содержится информация о жизненной и творческой биографии автора, высказываются полемические замечания, разъясняются отдельные положения книги,

даются комментарии и т.д. Вот почему знакомство с вступительной статьей представляется очень важным: оно помогает студенту сориентироваться в тексте работы, обратить внимание на ее наиболее ценные и важные разделы. Той же цели содействует знакомство с оглавлением, предисловием, послесловием;

Весьма полезными элементами научного аппарата являются сноски, комментарии, таблицы, графики, списки литературы. Они не только иллюстрируют отдельные положения книги или статьи, но и сами по себе являются дополнительным источником информации для читателя. Если читателя заинтересовала какая-то высказанная автором мысль, не нашедшая подробного освещения в данном источнике, он может обратиться к тексту источника, упоминаемого в сноске, либо к источнику, который он может найти в списке литературы, рекомендованной автором для самостоятельного изучения.

Ведение записи прочитанного. Существует несколько форм ведения записей:

- **план (простой и развернутый)** — наиболее краткая форма записи прочитанного, представляющая собой перечень вопросов, рассматриваемых в книге или статье. Развернутый план представляет собой более подробную запись прочитанного, с детализацией отдельных положений и выводов, с выпиской цитат, статистических данных и т.д. Развернутый план — неоценимый помощник при выступлении с докладом на конкретную тему на семинаре, конференции;

- **тезисы** — кратко сформулированные основные положения книги, статьи. Как правило, тезисы составляются после предварительного знакомства с текстом источника, при его повторном прочтении. Они помогают запомнить и систематизировать информацию;

Составление конспектов

Большую роль в усвоении и повторении пройденного материала играет хороший конспект, содержащий основные идеи прочитанного в учебнике и услышанного в лекции. Конспект — это, по существу, набросок, развернутый план связного рассказа по основным вопросам темы. В какой-то мере конспект рассчитан (в зависимости от индивидуальных особенностей студента) не только на интеллектуальную и эмоциональную, но и на зрительную память, причем текст конспекта нередко ассоциируется еще и с текстом учебника или записью лекции. Поэтому легче запоминается содержание конспектов, написанных разборчиво, с подчеркиванием или выделением разрядкой ключевых слов и фраз; по той же причине очень трудно (если не невозможно) готовиться по чужим конспектам.

Рефераты и эссе

Реферат (лат. *referre* докладывать, сообщать) — 1) доклад на определенную тему, включающий обзор соответствующих литературных и других источников; 2) изложение содержания научной работы, книги, статьи. Реферат позволяет использовать приобретенные навыки работы с литературными источниками, способствует развитию аналитических способностей.

Структура реферата должна включать в себя следующие пункты:

Оглавление. Введение. Глава 1. § 1, § 2. Заключение. Список использованной литературы.

Во введении необходимо кратко раскрыть актуальность темы реферата, дать краткую характеристику использованной при его подготовке научной литературы, сформулировать его цель и задачи.

Цель и задачи реферата обуславливают его структуру. Названия глав и параграфов должны отражать сформулированные во введении задачи. Название глав и параграфов не должно совпадать с названием реферата.

В заключении формулируются основные выводы, делаются обобщения по проделанной работе.

Научный аппарат реферата должен быть оформлен в соответствии с правилами. В частности, все приводимые в реферате цитаты (прямые или косвенные) должны иметь соответствующую сноску на источник. С правилами оформления научного аппарата можно ознакомиться в библиотеке института либо проконсультироваться на этот счет с библиографами.

Рефераты пишутся только по темам, рекомендованным преподавателем и представленным в соответствующем учебно-методическом пособии или комплексе. Категорически недопустимо представлять рефераты, взятые из Интернета. Подобные рефераты рассматриваться и рецензироваться не будут.

Эссе (essay, англ. очерк, попытка, проба) представляет собой сжатое изложение какого-либо вопроса, отражающее индивидуальную позицию автора.

Выполнение данного вида работы требует от студентов умения анализировать материал, размышлять на заданные темы и в краткой форме излагать свои мысли. В эссе студент должен определить свое отношение к рассматриваемой проблеме, дать свое собственное решение поставленной задачи.

Критерии оценки эссе: соответствие содержания теме; обоснованность, чёткость, лаконичность; самостоятельность выполнения работы (наличие индивидуальной позиции автора); соответствие формальным требованиям.

Предлагаемый порядок работы:

1. Найти 3–5 источников по теме эссе.
2. Прочитать и обобщить изученный материал.
3. Выбрать наиболее важные с вашей точки зрения моменты и составить набросок эссе (общие положения, цитаты, графики, схемы и др.).
4. Оценить, соответствует ли ваш предварительный вариант теме эссе.
5. Сделать акцент на тех положениях, которые отражают ваш индивидуальный подход (представить «изюминку» работы).
6. Проконсультироваться при необходимости с преподавателем.
7. Оформить работу и сдать ее.

Темы рефератов и эссе

1. Право интеллектуальной собственности и его место в системе гражданского права.
2. Система источников права интеллектуальной собственности.
3. Теория права интеллектуальной собственности: концепции и парадигмы.

4. Гражданско-правовое регулирование творческой деятельности.
 5. Понятие и принципы патентного права.
 6. Система источников патентного права Российской Федерации.
 7. История патентного права в России и за рубежом.
 8. Объекты патентного права.
 9. Охрана изобретений в гражданском праве.
 10. Патент как форма охраны объекта в промышленной собственности.
- Оформление патентных прав.
11. Правовая охрана полезных моделей.
 12. Право на промышленный образец.
 13. Права изобретателей и их гражданско-правовая защита.
 14. Права автора промышленного образца и их гражданско-правовая защита.
 15. Субъекты патентного права.
 16. Охрана российских изобретений за рубежом.
 17. Право на товарный знак и знак обслуживания.
 18. Права владельцев товарных знаков и знаков обслуживания и их гражданско-правовая защита.
 19. Правовая охрана наименований места происхождения товара.
 20. Право на результаты творчества, используемые в производстве.
 21. Лицензионные договоры.
 22. Понятие интеллектуальной собственности и международное сотрудничество в данной сфере.
 23. Понятие, предмет и метод права интеллектуальной собственности.
 24. Принципы права интеллектуальной собственности.
 25. Источники права интеллектуальной собственности.
 26. История авторского права.
 27. Понятие и предмет авторского права.
 28. Принципы авторского права.
 29. Система авторского права
 30. Понятие и виды субъектов авторского права.
 31. Соавторство.
 32. Организации, управляющие авторскими правами.
 33. Понятие и признаки объектов авторского права.
 34. Виды объектов авторского права.
 35. Произведения, не являющиеся объектами авторского права.
 36. Понятие и виды субъективных авторских прав.

Выполнение практических заданий

Одной из активных форм самостоятельной работы студента является практическое задание на определенную тему. В ходе работы над темой происходит изучение источников по теории и практике государственного управления, знакомство с научной литературой. Открывается возможность научиться профессионально анализировать как источниковедческую, так и научную и учебную литературу.

Творческая работа над практическим заданием имеет несколько этапов.

На первом этапе происходит определение темы практического задания, ознакомление с содержанием курса, где излагаются основные проблемы; изучение нормативно-правовых документов; изучение литературы — первоисточников, монографий, статей и др.

В списке литературы содержатся те источники, работа с которыми будет способствовать развитию у студентов умения находить правильный ответ на поставленный вопрос, а также анализировать и содержательно излагать поставленный вопрос.

При выполнении практического задания использование учебников возможно лишь в методологическом, но не в содержательном плане.

На этом этапе происходит первоначальное ознакомление с литературой, которая рекомендована в списке дополнительной литературы. Студент должен составить план работы, выделить наиболее важные вопросы по теме практического задания.

Таким образом, первый этап — это вхождения в тему (проблему), накопления и осмысления знаний, анализ источниковедческой базы по проблеме. Этот этап завершается составлением логико-структурной схемы практического задания.

Второй этап носит аналитически — поисковый характер. Анализируя рекомендованную литературу, дополняя ее новыми материалами, автор практического задания ищет ответы на вопросы плана. На этом этапе, как и на первом, делаются необходимые выписки, но они носят уже более осознанный характер, сопровождаются комментариями, своими суждениями. Это уже заготовка материала для ответа на практическое задание. На этом этапе завершается работа над его структурой.

Третий этап — ответ на практическое задание по разработанной логико-структурной схеме. Здесь автор приобретает очень ценное качество: писать грамотно, логично, своими словами, то есть попытаться формировать свой стиль изложения материала, свою логику мышления.

Ответ на практическое задание должен содержать различные точки зрения по проблеме с обязательным собственным (студента) анализом проблемы и выводами.

Тема 1. Общие положения права интеллектуальной собственности

1. Схематично изобразите сравнение термина «интеллектуальная собственность» по международным нормам и российскому законодательству.
2. Заполните таблицу

| Объект интеллектуальной собственности | Характеристика |
|---------------------------------------|----------------|
| | |

Тема 2. Правоотношения в сфере интеллектуальной собственности

1. Составьте схему, отражающую классификацию интеллектуальных правоотношений.
2. Составьте таблицу, характеризующую элементы правоотношений в статике — субъекты, объекты, содержание.

Тема 3. Защита интеллектуальных прав

1. Заполните таблицу

| Форма защиты интеллектуальных прав | Характеристика |
|------------------------------------|----------------|
| | |

2. Составьте схему, характеризующую виды ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушения исключительных прав.

Тема 4. Общие положения и объекты авторского права

1. Составьте перечень принципы авторского права. Дайте их характеристику.
2. Дайте подробное описание объектам авторского права.

Тема 5. Субъекты авторского права.

Коллективное управление имущественными правами

1. Заполните таблицу

| Субъект авторского права | Общая характеристика |
|--------------------------|----------------------|
| | |

2. Составьте подробный перечень условий соавторства.

Тема 6. Права на произведения науки, литературы и искусства

1. Составьте таблицу по срокам действия исключительного права на произведение.

2. Решите задачу.

Картину Дуненко «Осень» купил Петров. Спустя год Дуненко обратился к Петрову с просьбой предоставить ему возможность снять копию с картины. Однако последний в просьбе отказал, сославшись на то, что выставляет через несколько дней картину для продажи на аукционе. На аукционе картина имела успех и была продана по цене, значительно превышающей предыдущую. Дуненко потребовал от Петрова уплатить причитающуюся ему долю от продажной цены картины. Однако тот отказался, заявив, что расплатился с ним полностью при покупке картины.

Правомерна ли просьба Дуненко о предоставлении ему собственником картины Петровым возможности снятия копии с проданной картины, и если да, как называется такое право?

Тема 7. Защита авторских прав

1. Заполните таблицу

| Способ защиты авторских прав | Характеристика |
|------------------------------|----------------|
| | |

2. Решите задачу.

Авторский коллектив заключил с издательством «СМАРТ» договор об издании учебного пособия по биологии. Издательств провело значительную работу по подготовке пособия к изданию и выплатило авторскому коллективу 70%

вознаграждения. Однако в связи с отсутствием у издательства финансовых средств выпуск учебного пособия был передан другому издательству «СКИФ». Вскоре авторы обнаружили пропажу рукописи в издательстве «СКИФ».

Вправе ли было издательство «СМАРТ» без согласия авторского коллектива передавать издание учебного пособия издательству «СКИФ»? К кому авторский коллектив может предъявить требования о защите своих прав?

Тема 8. Общая характеристика смежных прав

1. Составьте таблицу по характеристике объектов и субъектов смежных прав.
2. Изобразите знак правовой охраны.

Тема 9. Права исполнителей и производителей фонограмм

1. Составьте перечень признаков исключительного права на исполнение.
2. Решите задачу.

Фирмой «Якорь» был заключен исполнительский лицензионный договор с артистом Заслоновым на запись двух фонограмм с юморесками в его исполнении. В договоре были указаны сроки записи (1 января и 1 февраля), размер вознаграждения и время его выплаты - в конце срока договора. 15 января, когда была осуществлена запись первой фонограммы, Заслонов потребовал выплаты половины вознаграждения. Фирма отказалась, сославшись на отсутствие данного условия в договоре. В день второй записи фонограммы фирма объявила, что свое право на дальнейшую запись юморесок она передала фирме «Свет», куда ему и следует обратиться.

Правомерно ли требование Заслонова о выплате ему половины вознаграждения после записи первой фонограммы?

Тема 10. Права вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений

1. Составьте схему сроков действия исключительных прав вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений
2. Решите задачу.

Хитров с помощью собственного оборудования осуществил у себя дома запись кинофильма, транслировавшегося по телеканалу телекомпании СТС, и показал ее в актовом зале МГТА после собрания студентов. Данный фильм был снят по заказу СТС. Видеокассеты в продажу не поступали. О показе фильма в институте стало известно компании СТС, которая посчитала свои исключительные права нарушенными и предъявила иск к Хитрову с требованием выплатить ей вознаграждение за запись фильма и показ его видеозаписи. При рассмотрении дела в суде Хитров иск не признал, заявив, что был вправе осуществить запись кинофильма без согласия телекомпании в личных целях, а ее показ в МГТА проводился бесплатно и разрешение указанной телекомпании на это не требуется.

Правомерно ли требование телекомпании к Хитрову выплатить ей вознаграждение за показ записанного им фильма в актовом зале МГТД? Какое обстоятельство может служить основанием для отказа истцу в его требовании?

Тема 11. Общая характеристика, объекты и субъекты патентного права

1. Заполните таблицу

| Объект патентного права | Характеристика |
|-------------------------|----------------|
| | |

2. Составьте перечень критериев, по которым объекты не признаются изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами.

Тема 12. Государственная регистрация объектов патентных прав

1. Составьте схему государственной регистрации объектов патентных прав

2. Решите задачу.

В Роспатенте рассматривались две заявки, поступившие с разницей в 10 дней. Более поздняя заявка на изобретение «Способ крепления стеновых конструкций», поданная ее автором Светловым, прошла формальную экспертизу с положительным результатом. В сведениях о ней, опубликованных Роспатентом, указано, что в изобретении применена врубовая машина в виде роторной пилы. Рязанов, автор более ранней заявки на промышленный образец «Врубовая машина», решение по которой еще не принято, после ознакомления с описанием изобретения Светлова заявил эксперту Роспатента, что техническое решение, приведенное в формуле «Способ крепления стеновых конструкций», не ново, так как повторяет совокупность признаков его заявки. Различия касаются лишь в названии отдельных деталей, выполняющих одинаковые функции в обеих врубовых машинах. Однако, по мнению эксперта Роспатента, тождество предложенных технических решений исключено, поскольку Светлов подавал заявку на изобретение, а Рязанов — на промышленный образец.

К каким правовым последствиям может привести заявление Рязанова эксперту Роспатента в случае, если сказанное им подтвердится? Правомерен ли ответ эксперта Рязанову? Ответ обоснуйте.

Тема 13. Права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы

1. Составьте схему сроков действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец.

2. Решите задачу.

Инженер Соколов работал по договору с заводом «Прогресс» над разработкой миниатюрного двигателя. Разработав чертежи, Соколов составил заявку на изобретение и подал ее в Патентное ведомство. Заявка прошла формальную экспертизу с положительным результатом, а формула изобретения была опубликована. Узнав об этом, завод «Прогресс» потребовал от Соколова отозвать заявку на данное изобретение, считая, что право на получение патента на данное изобретение принадлежит заводу. Однако Соколов не согласился с таким утверждением, заявив, что в договоре не было предусмотрено условие о праве на получение патента на изобретение заводом в случае, если разработка двигателя будет выполнена на уровне изобретения.

Правомерно ли требование администрации завода к автору изобретения?

Тема 14. Защита патентных прав

1. Заполните таблицу

| Способ защиты патентных прав | Характеристика |
|------------------------------|----------------|
| | |

2. Решите задачу.

НИИ «Медприбор», обладатель патента на изобретение вибромассажера, по договору о патентной лицензии предоставил заводу «Медаппаратура» право использования данного изобретения. По договору лицензиар лишился данного права и права выдачи лицензии другим лицам. Через год завод обнаружил появление в продаже аналогичного вибромассажера, изготовленного заводом «Кристалл». Администрация завода «Медаппаратура» предложила НИИ предъявить иск к нарушителю его прав, полученных им по договору о патентной лицензии, с требованием о запрете использования изобретения. Лицензиар не отреагировал на это. Поэтому лицензиат сам предъявил иск к нарушителю о запрете использования изобретения.

Вправе ли завод потребовать от НИИ предъявления иска о запрете использования изобретения к нарушителю прав, полученных им по лицензионному договору? Вправе ли завод «Медаппаратура» самостоятельно предъявлять иск к нарушителю — завод «Кристалл» о запрете использования изобретения?

Тема 15. Права на средства индивидуализации.

Права на фирменное наименование и коммерческое обозначение

1. Составьте схему, характеризующую фирменное наименование.

2. Решите задачу.

Предприниматель Судаков стал владельцем парфюмерной фабрики «Аромат». Когда спрос на изделия упал. Судаков изменил ее прежнее фирменное наименование на «Арома», хотя в городе уже несколько лет работает парфюмерный магазин фирмы «Красная Москва», использующий на вывеске магазина, рекламе и упаковке коммерческое обозначение «Арома». Администрация магазина обратилась к администрации фабрики с требованием отказаться от наименования «Арома» в связи с многолетней работой магазина под таким наименованием. Однако Судаков отказался изменять фирменное наименование, сославшись на его официальную регистрацию. В суде Судаков заявил, что в связи с тем, что коммерческое обозначение магазина не зарегистрировано, не парфюмерная фабрика, а магазин должен прекратить использовать свое коммерческое обозначение.

Имела ли право парфюмерная фабрика при осуществлении предпринимательской деятельности использовать два коммерческих обозначения «Аромат» и «Арома»? Вправе ли магазин указывать на вывеске свое фирменное наименование, сходное с коммерческим обозначением магазина?

Тема 16. Права на товарный знак (знак обслуживания) и наименования места происхождения товаров

1. Решите задачу.

Закрытое акционерное общество (ЗАО) «Альфа Капитал Россия» обратилось с иском к обществу ограниченной ответственности (ООО) «Российская финансовая компания «Альфа-Капитал» с требованием приостановить использование в своем фирменном наименовании обозначения «Альфа-Капитал», ссылаясь на то, что последнее зарегистрировано им в качестве товарного знака в Международной классификации товаров и услуг. Суд отказал ЗАО в иске, мотивируя тем, что ответчик зарегистрирован в форме ООО, а не в форме ЗАО. Кроме того, в иске не нашло подтверждения, что использование товарного знака ответчиком привело к отождествлению с его деятельностью, и поэтому это не может квалифицироваться как недобросовестная конкуренция

Что входит в понятие и структуру фирменного наименования? Можно ли считать, что фирменные наименования ЗАО и ООО идентичны? Является ли обязательной регистрация права на фирменное наименование? Каков порядок регистрации фирменного наименования и в каком органе? Имеет ли значение в споре разница в организационно-правовых формах сторон? Заслуживает ли внимание не представление истцом доказательств того, что использование его товарного знака ведет к отождествлению с деятельностью ответчика? Правильное ли решение вынес суд?

2. Заполните таблицу.

| Вид товарного знака | Характеристика |
|---------------------|----------------|
| | |

Тема 17. Права на доменные имена

1. Составьте схему, характеризующую управление доменными именами в мире и в России.

2. Заполните таблицу

| Нарушение прав на доменные имена | Ответственность |
|----------------------------------|-----------------|
| | |

Тема 18. Права на информационные ресурсы

1. Заполните таблицу

| Вид информации | Характеристика |
|----------------|----------------|
| | |

2. Составьте подробный перечень и дайте характеристику субъектам информационных отношений.

Тема 19. Право на программы для ЭВМ и базы данных

1. Приведите примеры контрафактной продукции.

2. Опишите письменно особенности декомпилирования, модификации и адаптации компьютерной программы.

Тема 20. Нетрадиционные объекты права интеллектуальной собственности

1. Напишите признаки нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности.

2. Приведите примеры нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности.

Подготовка к экзамену (зачету)

В идеале к экзамену (зачету) необходимо начинать готовиться с первой лекции по данному курсу. Общение с преподавателем в аудитории во время лекционных занятий, в ходе которых студент постепенно, «шаг за шагом», осваивает новую учебную информацию, позволяет ему быть не просто реципиентом (т.е. всего лишь слушателем, пассивно воспринимающим новую информацию), но активным соучастником образовательного процесса, гарантирует высокое качество этого процесса. Именно такой подход, предполагающий постоянную, систематическую работу студента по освоению учебного материала, позволяет ему получить наиболее глубокие и прочные знания.

У студентов, обучающихся с применением дистанционных технологий, промежуточный контроль (зачет и экзамен) по дисциплине осуществляются посредством выполнения тестовых заданий.

Требования к контролю:

– контрольная работа — 7 тестовых заданий. Для успешной сдачи дисциплины нужно правильно ответить на 3 вопроса (40%). Ограничение по времени — 30 минут;

– зачет — 15 тестовых заданий. Для успешной сдачи дисциплины нужно правильно ответить на 6 вопросов (40%). Ограничение по времени — 45 минут;

– экзамен — 25 тестовых заданий. Ограничение по времени — 60 мин.

Критерии оценки знаний, умений и навыков по промежуточному контролю:

– неудовлетворительно — 0–9 баллов или до 39%;

– удовлетворительно — 10–14 баллов или 40–59%;

– хорошо — 15–19 баллов или 60–79%;

– отлично — 20–25 баллов или 80–100%.

Тестовое задание состоит из вопроса и четырех вариантов ответа, один из которых является верным. Редко встречаются вопросы, на которые нужно дать несколько верных ответов.

Перечень вопросов для подготовки к зачету

1. Понятие и объекты интеллектуальной собственности.
2. Возникновение интеллектуальной собственности.
3. Объекты авторского права. Критерии их охраноспособности.
4. Авторско-правовая охрана и регистрация программ для ЭВМ и баз данных.
5. Авторское право на составные и производные произведения.
6. Авторское право на аудиовизуальные произведения
7. Субъекты авторского права. Соавторство. Авторское право на служебное произведение.
8. Личные неимущественные авторские права.

9. Имущественные авторские права.
10. Границы исключительных авторских прав.
11. Срок действия и наследование авторских прав. Правовой режим «общественного достояния».
12. Права исполнителя как субъекта смежных прав.
13. Права производителя фонограммы как субъекта смежных прав.
14. Права организации эфирного и кабельного вещания
15. Ограничения и срок действия исключительных смежных прав.
16. Понятие нарушения авторских и смежных прав. Контрафакция и контрафактные экземпляры произведения (фонограммы).
17. Защита авторских и смежных прав.
18. Понятие, функции, объекты и источники патентного права. Международные патентно-правовые конвенции.
19. Условия патентоспособности изобретения.
20. Условия патентоспособности полезной модели.
21. Условия патентоспособности промышленного образца.
22. Приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца. Конвенционный и выставочный приоритет.
23. Субъекты патентного права.
24. Право на служебные объекты промышленной собственности.
25. Субъект права на подачу и состав заявки на выдачу патента на изобретение.
26. Порядок подачи заявки на выдачу патента на изобретение. Патентные поверенные. Патентные пошлины.
27. Экспертиза заявки на изобретение (формальная и по существу).
28. Временная правовая охрана изобретения.
29. Регистрация изобретения и выдача патента.
30. Основания и порядок признания недействительным и досрочного прекращения действия патента.
31. Порядок патентования объектов промышленной собственности в зарубежных странах.
32. Права авторов (соавторов) объектов промышленной собственности.
33. Исключительные права патентообладателя.
34. Границы исключительных прав патентообладателя (действия, не признаваемые нарушением, и право преждепользования).
35. Разрешение патентных споров в процессе подачи и экспертизы заявок на изобретения.
36. Патентные споры, разрешаемые в судебном порядке.
37. Правовая охрана селекционных достижений.
38. Понятие, виды и функции товарного знака (знака обслуживания). Основания для отказа в регистрации. Право на коллективный знак.
39. Регистрация товарного знака (состав заявки, порядок ее подачи, патентные поверенные, приоритет заявки, конвенционный и выставочный приоритет).
40. Экспертиза заявки и регистрация товарного знака.
41. Формы использования товарного знака.

42. Основания признания недействительной и аннулирования регистрации товарного знака.

43. Понятие и возникновение правовой охраны наименования места происхождения товара.

44. Регистрация и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара.

45. Формы использования и прекращение правовой охраны наименования места происхождения товара.

46. Гражданско-правовая и уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака и наименования места происхождения товара.

47. Правовой режим служебной и коммерческой тайны (ноу-хау). Правовое обеспечение имущественных интересов обладателя ноу-хау.

48. Понятие и виды авторских договоров.

49. Условия авторского договора.

50. Договоры об использовании исключительных смежных прав.

51. Договор на выполнение научно-исследовательских работ.

52. Договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ.

53. Договор об уступке патента.

54. Договоры исключительной, неисключительной, полной, принудительной лицензии.

55. Открытая лицензия.

56. Коллективное управление исключительными авторскими и смежными правами.

57. Договор об уступке товарного знака.

58. Передача права использования в предпринимательской деятельности исключительных прав на фирменное наименование, товарный знак и другие объекты исключительных прав по договору коммерческой концессии («договору франчайзинга»).

59. Переход к покупателю предприятия прав на фирменное наименование, товарный знак и другие средства индивидуализации продавца и его товаров, работ или услуг, а также принадлежащих ему на основании лицензии прав использования этих средств.

60. Договор о передаче необщедоступной (конфиденциальной) информации — служебной и коммерческой тайны (ноу-хау).

61. Источники интеллектуальной собственности и ноу-хау в зарубежном и международном частном праве.

62. Источники и объекты авторского права в зарубежных странах и в международных отношениях.

63. Исключительные авторские права в зарубежных странах.

64. Смежные права в зарубежных странах и в международных отношениях.

65. Патентное право как субинститут промышленной собственности в зарубежном и международном частном праве.

66. Источники зарубежного и международного патентного права.

67. Критерии патентоспособности объектов промышленной собственности и их охрана в зарубежном и международном частном праве.

68. Патентно-лицензионные договоры в зарубежном и международном частном праве.

69. Правовой режим ноу-хау и договоры о его передаче в зарубежных странах и в международных отношениях.

70. Право на товарный знак, фирменное наименование и наименование места происхождения товара в зарубежных странах и в международных отношениях.

ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ

Перед выполнением тестовых заданий необходимо ознакомиться с учебным пособием и рекомендованной литературой. охрана, отличная от патентной и авторско-правовой охраны.

Тема 1. Общие положения права интеллектуальной собственности

1. Что признается интеллектуальной собственностью по российскому законодательству:

- а) *исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг;*
- б) *вещные права на материальные носители, в которых выражено произведение;*
- в) *результаты интеллектуальной деятельности.*

2. В каком международном договоре не участвует Российская Федерация:

- а) *в Бернской конвенции об охране литературной и художественной собственности 1886 г.;*
- б) *в Договоре ВОИС об авторском праве 1996 г.;*
- в) *в Стокгольмской Конвенции, учреждающей ВОИС 1967 г.*

3. Как соотносятся понятия интеллектуальная собственность и информация в гражданском праве РФ:

- а) *интеллектуальная собственность является разновидностью информации;*
- б) *это разные объекты гражданских прав;*
- в) *информация является разновидностью интеллектуальной собственности.*

4. Какие нормативные акты не регулируют отношения в сфере интеллектуальной собственности:

- а) *Гражданский кодекс РФ;*
- б) *акты субъектов Российской Федерации;*
- в) *постановления Правительства РФ.*

5. В чем ведении находится законодательство об интеллектуальной собственности:

- а) *в исключительном ведении РФ;*
- б) *в исключительном ведении субъектов РФ;*
- в) *в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.*

Тема 2. Правоотношения в сфере интеллектуальной собственности

1. При признании исключительного права в соответствии с международным договором Российской Федерации содержание права, его действие, порядок осуществления и защиты определяются:

- а) *Конституцией РФ;*
- б) *гражданским законодательством РФ;*
- в) *международным договором РФ.*

2. Интеллектуальные права включают в свой состав:

- а) *имущественные права, неимущественные права, другие права;*

б) исключительное право, личные неимущественные права, иные права;

в) исключительное право, личные неимущественные права и иные права в случаях, предусмотренных ГК.

3. Какие объекты не охраняются законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности:

а) топологии интегральных микросхем;

б) защита от недобросовестной конкуренции;

в) полезные модели.

4. В каком международном договоре перечисляются охраняемые объекты интеллектуальной собственности:

а) в Стокгольмской Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности 1967 г.;

б) в Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.;

в) в Бернской конвенции об охране литературной и художественной собственности 1886 г.

5. Распространяется ли режим вещных прав на объекты интеллектуальной собственности:

а) нет, на эти объекты распространяется режим исключительных прав;

б) да;

в) нет, права на эти объекты не охраняются в Российской Федерации.

Тема 3. Защита интеллектуальных прав

1. В соответствии с Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений 1886 г. для получения охраны:

а) необходимо сделать специальное публичное заявление;

б) необходимо обратиться к нотариусу;

в) не требуется соблюдение каких-либо формальностей;

г) необходимо уплатить специальную пошлину.

2. Право на защиту репутации автора произведения:

а) переходит по наследству;

б) переходит по наследству только при наличии прямого указания об этом в завещании;

в) не переходит по наследству;

г) переходит по наследству при наследовании по закону;

д) переходит по наследству при наследовании по праву представления.

3. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, совершенные в крупном размере, наказываются:

а) штрафом в размере до 100 тыс. руб.;

б) штрафом в размере до 200 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет;

в) штрафом в размере до 200 тыс. рублей;

г) обязательными работами на срок от 180 до 240 часов;

д) лишением свободы на срок до двух лет.

4. Согласно Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г. гражданам стран — участниц Конвенции во всех других странах — участницах Конвенции предоставляется:

- а) налоговая льгота;
- б) *национальный режим;*
- в) бесплатная регистрация объектов промышленной собственности;
- г) полное освобождение от уплаты патентных пошлин.

5. Несоблюдение письменной формы договора об отчуждении исключительного права, влечёт за собой признание договора:

- а) не заключённым;
- б) *недействительным*
- в) действительным, но лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение договора на свидетельские показания.

Тема 4. Общие положения и объекты авторского права

1. Может ли охраняться авторским правом название произведения:

- а) нет;
- б) да, во всех случаях;
- в) *да, но при условии, что оно представляет собой результат творческой деятельности.*

2. Кому принадлежат исключительные права на использование «служебного произведения»:

- а) автору;
- б) всегда работодателю;
- в) *работодателю, если иное не предусмотрено договором между автором и работодателем.*

3. Какие из произведений не охраняются авторским правом в Российской Федерации:

- а) *произведения народного творчества;*
- б) аудиовизуальные произведения;
- в) произведения, опубликованные анонимно или под псевдонимом.

4. Охраняются ли в Российской Федерации фотографические произведения:

- а) *да;*
- б) нет;
- в) да, если на фотографии указан ее автор.

5. Может ли соавтор использовать произведение, созданное им в соавторстве, без согласия другого соавтора:

- а) нет, ни при каких обстоятельствах;
- б) *право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно;*
- в) да, каждый из соавторов использует созданное ими произведение по своему усмотрению.

Тема 5. Субъекты авторского права.

Коллективное управление имущественными правами

1. Какие права, принадлежащие автору, относятся к личным неимущественным:

- а) право авторства;*
- б) право на воспроизведение;*
- в) право на переработку.*

2. В течение какого срока охраняется прав автора на имя:

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

3. В каких случаях не допускается воспроизведение произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения:

- а) во всех случаях, когда произведение используется в личных целях;*
- б) при репродуцировании книг (полностью) и нотных текстов;*
- в) при репродуцировании отдельных статей библиотеками по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях.*

4. Может ли в Российской Федерации юридическое лицо быть субъектом авторских прав:

- а) может быть автором произведения;*
- б) не может;*
- в) может получить авторские права по договору либо по наследству (по завещанию).*

5. Каков срок действия авторских прав:

- а) в течение всей жизни автора и 50 лет после смерти;*
- б) в течение всей жизни автора и 70 лет после смерти;*
- в) после смерти автора авторское право прекращается.*

Тема 6. Права на произведения науки, литературы и искусства

1. Исключительное право на произведение может быть передано другому лицу:

- а) исключительно по авторскому договору, заключенному непосредственно между автором и лицом, которому эти права передаются;*
- б) по договору об отчуждении исключительного права на произведение;*
- в) как по авторскому договору, так и без заключения такового, но с обязательного согласия автора на такую передачу прав.*

2. Право следования в авторском праве представляет собой:

- а) право на вознаграждение автора произведения изобразительного искусства в случае перепродажи его работы;*
- б) переход права собственности на произведение изобретательного искусства;*
- в) сохранение за автором права собственности на произведение изобразительного искусства в течение срока действия авторского права.*

3. Договор отчуждения исключительного права на произведение предусматривает:

- а) передачу исключительного права на произведение в полном объеме;*

б) предоставление права использования произведения в установленных договором пределах;

в) создание обусловленного договором произведения науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

4. С какого момента начинается исчисление срока охраны авторских прав:

а) с 1 января года, следующего за годом, в течение которого имел место юридический факт, послуживший основанием для начала течения срока;

б) с 1 января текущего года, в котором имел место юридический факт, послуживший основанием для начала течения срока;

в) с момента опубликования произведения.

5. Как исчисляется срок действия авторских прав на произведение, созданное в результате соавторства:

а) авторское право действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов;

б) авторское право действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти первого автора;

в) авторское право действует в течение 50 лет после смерти каждого из соавторов.

Тема 7. Защита авторских прав

1. Какие из произведений не охраняются авторским правом в Российской Федерации:

а) произведения народного творчества;

б) аудиовизуальные произведения;

в) произведения, опубликованные анонимно или под псевдонимом.

2. Кто возмещает пользователю убытки, причиненные в результате отзыва автором произведения:

а) автор;

б) государство;

в) убытки не подлежат возмещению, поскольку право на отзыв является неимущественным правом.

3. Для применения принципа исчерпания прав экземпляр произведения должен быть введен в гражданский оборот посредством:

а) продажи, т.е. на основе договора купли-продажи;

б) передачи по безвозмездной сделке;

в) заключения договора о выкупе произведения.

г) в порядке дарения

д) в порядке наследования.

4. Принцип исчерпания прав применяется:

а) только к опубликованным произведениям;

б) к любым обнародованным произведениям;

в) к правомерно обнародованным произведениям.

г) к любым обнародованным и не обнародованным произведениям

д) только к служебным произведениям.

5. Право на защиту репутации автора произведения:

- а) переходит по наследству;
- б) переходит по наследству только при наличии прямого указания об этом в завещании;
- в) *не переходит по наследству.*
- г) переходит по наследству при наследовании по закону.
- д) переходит по наследству при наследовании по праву представления.

Тема 8. Общая характеристика смежных прав

1. Кто является субъектами смежных прав:

- а) *исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания;*
- б) авторы и исполнители;
- в) авторы, исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания.

2. Может ли юридическое лицо выступать в качестве субъекта смежных прав:

- а) *да, например, в качестве производителя фонограмм;*
- б) нет, не может;
- в) может, но при условии, что оно является не коммерческой организацией.

3. К правам, смежным с авторскими, относятся:

- а) права лиц, использующих произведения с согласия автора и в пределах, установленных договором с автором;
- б) *права исполнителей, создателей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания, права изготовителей баз данных, права публикаторов;*
- в) права лиц, осуществляющих представление интересов авторов в государственных учреждениях.

4. Смежные права признаются за их субъектами при наличии следующих дополнительных условий:

- а) *гражданство РФ, исполнение впервые имело место на территории РФ и было записано на охраняемую по закону фонограмму либо включено в охраняемую законом передачу в эфир или по кабелю;*
- б) гражданство РФ, опубликование впервые имело место на территории РФ и было записано на охраняемую по закону фонограмму либо включено в охраняемую законом передачу в эфир или по кабелю;
- в) гражданство РФ, опубликование впервые имело место на территории РФ;
- г) только гражданство РФ;
- д) опубликование впервые имело место на территории РФ.

5. С какого года в Российской Федерации охраняются смежные права:

- а) с 1991 г.;
- б) с 1992 г.;
- в) *с 1993 г.*

Тема 9. Права исполнителей и производителей фонограмм

1. Как законодатель определяет понятие «фонограмма»:

- а) это любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков;*
- б) это любая запись исполнений или иных звуков;*
- в) это запись объектов авторских и смежных прав.*

2. Какие права принадлежат производителю фонограммы:

- а) право авторства;*
- б) право на имя;*
- в) право на использование фонограммы в любой форме.*

3. В каких случаях допускается использование исполнений, постановок, передач в эфир, передач по кабелю и их записей без согласия исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания и без выплаты им вознаграждения:

- а) при использовании исключительно в целях обучения или научного исследования;*
- б) при записи для воспроизведения в личных целях;*
- в) при сообщении передачи для всеобщего сведения в местах с платным входом.*

4. Необходимо ли для осуществления смежных прав на постановку получить согласие автора литературного произведения, по которому осуществлена постановка:

- а) да;*
- б) нет;*
- в) да, но только для осуществления смежных прав артистами.*

5. Срок действия прав производителя фонограммы в соответствии с действующим российским законодательством составляет:

- а) 70 лет после первой записи;*
- б) 50 лет после первого опубликования фонограммы либо 50 лет после ее первой записи, если она не была опубликована;*
- в) 50 лет после первой записи;*
- г) 70 лет после первого опубликования фонограммы либо 50 лет после ее первой записи, если она не была опубликована.*

Тема 10. Права вещательных организаций, изготовителей баз данных и публикаторов произведений

1. Исключительное право на сообщение радио- или телепередач может принадлежать только:

- а) гражданину, творческим трудом которого создана радио- или телепередача;*
- б) любому лицу, осуществившему сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередачи;*
- в) юридическому лицу, осуществляющему сообщение в эфир или по кабелю радио-или телепередачи.*

2. Смежные права организаций эфирного и кабельного вещания охраняются в России, если выполнены следующие два условия:

- а) эти организации имеют местонахождение на территории России и авторами передаваемых передач являются граждане России;*

б) эти организации имеют местонахождение на территории России и передачи этих организаций впервые были переданы в эфир или по кабелю на территории России;

в) *эти организации имеют местонахождение на территории России и осуществляют передачи с помощью передатчиков, расположенных на ее территории.*

г) эти организации имеют местонахождение на территории России

д) эти организации имеют лицензию.

3. Опубликование — это:

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

б) *выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы с согласия автора произведения, производителя фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения, фонограммы;*

в) осуществленный с согласия автора и с выплатой авторского вознаграждения выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики;

г) выпуск в обращение экземпляров произведения;

д) осуществленный с согласия автора и с выплатой авторского вознаграждения выпуск в обращение фонограммы.

4. Понятие «сдавать в прокат (внаем)» означает:

а) *предоставлять экземпляр произведения или фонограммы во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды;*

б) предоставлять оригинал произведения или фонограммы во временное владение или пользование в целях извлечения имущественной выгоды;

в) предоставлять экземпляр произведения или фонограммы во временное владение или пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды;

г) предоставлять экземпляр произведения или фонограммы во временное пользование;

д) предоставлять экземпляр произведения или фонограммы во временное пользование.

5. Кто из перечисленных лиц не может взыскать компенсацию за нарушение авторских и смежных прав:

а) обладатель прав по договору о передаче исключительных прав;

б) *обладатель прав по договору о передаче неисключительных прав;*

в) автор.

Тема 11. Общая характеристика, объекты и субъекты патентного права

1. Патентное законодательство России находится:

а) *в исключительном ведении Российской Федерации;*

б) в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов;

в) в ведении субъектов Российской Федерации.

2. Объектами патентного права являются:

а) технические решения в виде изобретений, промышленных образцов, полезных моделей, запатентованные в установленном порядке;

б) технические решения в виде изобретений, промышленных образцов, полезных моделей, созданные творческим трудом и не нуждающиеся в патентовании;

в) технические решения в виде изобретений, промышленных образцов, полезных моделей, иные нетрадиционные объекты, зарегистрированные в установленном порядке.

3. Какой из указанных объектов не выступает объектом патентного права в качестве изобретения:

а) открытие;

б) способ;

в) вещество.

4. Объектами изобретения признаются:

а) новые устройства, способы, вещества, штаммы микроорганизма, культуры клеток растений и животных, сорта растений и породы животных;

б) научные теории и математические методы, условные обозначения, алгоритмы и программы ЭВМ, топологии интегральных микросхем, новые устройства, способы, вещества, штаммы микроорганизма, культуры клеток растений и животных;

в) новые культуры клеток животных и растений, штаммы микроорганизма, устройства, способы, вещества, а также применение ранее известных устройств, способов, веществ и штаммов по новому назначению.

5. К промышленным образцам относится:

а) художественно-конструкторское решение изделия;

б) конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления;

в) архитектурный объект.

Тема 12. Государственная регистрация объектов патентных прав

1. Заявка на получение патента может быть подана:

а) только лично автором объекта патентного права;

б) только патентным поверенным;

в) автором творческого решения лично и через представителя.

2. Процедура получения патента на полезную модель состоит из следующих этапов:

а) подача заявки, формальная экспертиза, экспертиза по существу, выдача патента;

б) подача заявки, экспертиза по существу, выдача патента;

в) подача заявки формальная экспертиза, выдача патента.

3. На этапе формальной экспертизы решаются следующие вопросы:

а) соответствие заявки требованиям закона, возможность отнесения заявленного объекта к изобретению, полезной модели, промышленному образцу;

б) все вышеперечисленное, а также проверка соответствия условиям патентоспособности;

в) соответствие формы и содержания заявки требованиям закона.

4. Патент может быть признан недействительным в случае:

а) наличия в формуле запатентованного объекта существенных признаков, отсутствующих в первоначальных материалах заявки;

б) представления в патентное ведомство заявки на регистрацию объекта, содержащего основные признаки объекта, запатентованного ранее;

в) не использования обладателем исключительной лицензии запатентованного объекта более двух лет.

5. Досрочное прекращение действия патента возможно:

а) по заявлению патентообладателя и при неуплате пошлины за поддержание действия патента;

б) при неиспользовании запатентованного объекта в течение определенного срока, установленного законодателем;

в) при переуступке патента по договору.

Тема 13. Права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы

1. Какие объекты не охраняются в качестве полезных моделей:

а) способы, вещества, штаммы микроорганизмов;

б) средства производства и их составные части;

в) предметы потребления.

2. Кому принадлежит право на получение патента на изобретение, созданное в связи с выполнением работником служебных обязанностей:

а) работнику, если иное не предусмотрено договором;

б) работодателю, если иное не предусмотрено договором;

в) во всех случаях работнику.

3. Признаются ли патентоспособными изобретениями научные теории и практические методы:

а) да;

б) нет;

в) да, но только практические методы.

4. Каким документом подтверждается исключительное право на промышленный образец:

а) патентом или свидетельством, выданным Российским агентством по патентам и товарным знакам;

б) патентом, выданным Роспатентом;

в) свидетельством, выданным Роспатентом.

5. Имеет ли право на вознаграждение автор служебного изобретения:

а) да, при условии использования работодателем изобретения, созданного работником;

б) нет;

в) да, вознаграждение определяется соразмерно выгоде, которая получена работодателем или могла бы быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности.

Тема 14. Защита патентных прав

- 1. Какие объекты охраняются в Российской Федерации патентным правом:**
 - а) программы для ЭВМ, изобретения;
 - б) *изобретения, полезные модели и промышленные образцы;*
 - в) изобретения, полезные модели, промышленные образцы и товарные знаки.
- 2. Какие признаки охраноспособности имеет изобретение:**
 - а) *новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость;*
 - б) новизна, оригинальность, промышленная применимость;
 - в) новизна, творческий уровень, промышленная применимость.
- 3. Какие объекты не признаются патентоспособными изобретениями:**
 - а) *научные теории и математические методы;*
 - б) устройства и способы;
 - в) культуры клеток растений и животных.
- 4. Какие объекты не охраняются в качестве полезных моделей:**
 - а) способы, вещества, штаммы микроорганизмов;
 - б) средства производства и их составные части;
 - в) *предметы потребления.*
- 5. Каков срок действия патента на изобретение:**
 - а) *20 лет;*
 - б) 10 лет;
 - в) 5 лет.

Тема 15. Права на средства индивидуализации.

Права на фирменное наименование и коммерческое обозначение

- 1. Кто может быть субъектом права на фирменное наименование:**
 - а) любое юридическое лицо;
 - б) *только коммерческая организация;*
 - в) любой субъект гражданских правоотношений
- 2. Может ли фирменное наименование юридического лица быть изменено:**
 - а) *да, например, при реорганизации юридического лица;*
 - б) нет;
 - в) да, но исключительно при продаже предприятия.
- 3. Сколько может иметь фирменных наименований одно юридическое лицо, которое обладает одновременно несколькими предприятиями:**
 - а) *одно;*
 - б) количество не ограничено;
 - в) не более пяти.
- 4. В течение какого срока действует исключительное право на фирменное наименование:**
 - а) в течение 10 лет с момента регистрации юридического лица;
 - б) *в течение всего срока существования юридического лица;*
 - в) в течение 20 лет с момента подачи заявки на регистрацию.

5. Могут ли индивидуальные предприниматели без образования юридического лица приобрести право на использование фирменного наименования:

- а) да, по договору коммерческой концессии;
- б) *нет*;
- в) да, они могут подать заявку и получить свидетельство на фирменное наименование.

**Тема 16. Права на товарный знак (знак обслуживания)
и наименования места происхождения товаров**

1. Охрана товарных знаков осуществляется с помощью:

- а) *регистрации в государственном реестре*;
- б) выдачи патента на товарный знак;
- в) судебного решения.

2. Срок действия исключительного права на товарный знак равен:

- а) 20 годам;
- б) *10 годам*;
- в) 15 годам.

3. Нарушением исключительного права на товарный знак кроме его использования без согласия правообладателя является:

- а) использование сходного до степени смешения обозначения для индивидуализации однородных товаров и услуг;
- б) использование однородного обозначения для индивидуализации сходных до степени смешения товаров и услуг;
- в) *все вышеперечисленное*.

4. Исключительное право на товарный знак может быть прекращено досрочно, если:

- а) правообладатель не использует товарный знак непрерывно в течение любого года после государственной регистрации товарного знака;
- б) правообладатель не использует товарный знак непрерывно в течение любых шести месяцев после государственной регистрации товарного знака;
- в) *правообладатель не использует товарный знак непрерывно в течение любых трех лет после государственной регистрации товарного знака*.

5. Допускается ли использование зарегистрированного наименования мест происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства на него?

- а) *нет*;
- б) да, без каких-либо ограничений;
- в) да, но в сочетании с такими выражениями как «род», «тип», «имитация» и тому подобное.

Тема 17. Права на доменные имена

1. Доменное имя является объектом интеллектуальной собственности:

- а) *да*;
- б) *нет*;
- в) *все зависит от ситуации*.

2. Охраняется ли доменное имя в Российской Федерации:

- а) да;
- б) нет.

3. Какая возникает ответственность в случае нарушения прав на доменное имя:

- а) уголовная;
- б) гражданская;
- в) административная;
- г) *все ответы верны.*

4. Киберсквоттинг — это:

а) *это использование товарного знака, фирменного наименования, географического указания и иных объектов в качестве доменного имени лицами, которые не обладают исключительным правом на эти объекты;*

б) это использование товарного знака, лицами, которые не обладают исключительным правом на эти объекты.

в) это использование фирменного наименования и иных объектов в качестве доменного имени лицами, которые не обладают исключительным правом на эти объекты.

г) это использование географического указания и иных объектов в качестве доменного имени лицами, которые не обладают исключительным правом на эти объекты.

д) это использование иных объектов в качестве доменного имени лицами, которые не обладают исключительным правом на эти объекты.

5. Существует ли государственная регистрация доменных имен:

- а) да;
- б) нет.

Тема 18. Права на информационные ресурсы

1. По формам собственности информационные ресурсы подразделяются:

- а) государственные;
- б) межгосударственные;
- в) негосударственные (в том числе коммерческие);
- г) смешанной собственности;
- д) *все ответы правильные.*

2. Целями формирования и развития единого информационного пространства России являются:

а) обеспечение прав граждан на информацию, провозглашенных Конституцией Российской Федерации;

б) предоставление возможности контроля со стороны граждан и общественных организаций за деятельностью федеральных органов государственной власти, органов власти субъектов Федерации и органов местного самоуправления;

в) повышение деловой и общественной активности граждан путем предоставления равной с государственными структурами возможности пользоваться открытой научно-технической, социально-экономической, общественно-политической информацией, а также информационными фондами сфер образования, культуры и т.д.;

г) все ответы правильные.

3. Единое информационное пространство складывается из следующих главных компонентов:

а) информационные ресурсы, содержащие данные, сведения и знания, зафиксированные на соответствующих носителях информации;

б) организационные структуры, обеспечивающие функционирование и развитие единого информационного пространства, в частности, сбор, обработку, хранение, распространение, поиск и передачу информации;

в) средства информационного взаимодействия граждан и организаций, обеспечивающие им доступ к информационным ресурсам на основе соответствующих информационных технологий, включающие программно-технические средства и организационно-нормативные документы;

г) все ответы верны.

4. Информационная политика осуществляется на:

а) государственном уровне;

б) отраслевом;

в) региональном;

г) предпринимательском;

д) бытовом.

5. Государственные информационные ресурсы формируются в соответствии со сферами ведения как:

а) федеральные информационные ресурсы;

б) информационные ресурсы, находящиеся в совместном ведении РФ и субъектов РФ;

в) информационные ресурсы субъектов РФ;

г) все ответы правильные.

Тема 19. Право на программы для ЭВМ и базы данных

1. Как охраняются в Российской Федерации программы для ЭВМ:

а) как объекты авторского права;

б) как объекты патентного права;

в) программы для ЭВМ имеют особый режим, отличный от авторского и патентного права.

2. Какие из объектов авторского права могут быть зарегистрированы по желанию автора:

а) программы для ЭВМ и базы данных;

б) аудиовизуальные произведения;

в) любые объекты.

3. В каких случаях допускается использование программы для ЭВМ без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения:

а) адаптация программ для ЭВМ без каких-либо ограничений;

б) распространение программ для ЭВМ;

в) изготовление копии программы для ЭВМ при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей.

4. Программа для ЭВМ охраняется как:

- а) литературное произведение;
- б) объект смежных прав;
- в) самостоятельный объект;
- г) *объект авторских прав*

5. Программа для ЭВМ и база данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

- а) подлежит государственной регистрации в обязательном порядке для возникновения исключительного права на них;
- б) не подлежит государственной регистрации;
- в) *может быть зарегистрирована по желанию правообладателя в течение срока действия исключительного права.*

**Тема 20. Нетрадиционные объекты
права интеллектуальной собственности**

1. Какие из признаков являются условиями, необходимыми для обеспечения правовой охраны топологии интегральной микросхемы:

- а) *оригинальность;*
- б) новизна;
- в) промышленная применимость.

2. В течение какого срока с даты первого использования топологии должна быть подана заявки на регистрацию топологии:

- а) в пределах 10 лет;
- б) *в пределах 2 лет;*
- в) сроки не установлены законодательством.

3. Каким требованиям должно удовлетворять селекционное достижения для приобретения правовой охраны:

- а) *новизна, отличимость, однородность, стабильность;*
- б) новизна, оригинальность, однородность, стабильность;
- в) новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость.

4. Каким образом в Российской Федерации охраняются селекционные достижения:

- а) как объекты авторского права;
- б) *как объекты патентного права;*
- в) селекционным достижениям предоставляется самостоятельная правовая охрана, отличная от патентной и авторско-правовой охраны.

5. Возникают ли исключительные права, признаваемые государством, на ноу-хау:

- а) *нет;*
- б) да;
- в) да, но только в определенных случаях.

ГЛОССАРИЙ

Автор — физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Авторский договор заказа — авторский договор, по которому автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику.

Авторский договор о передаче исключительных прав — авторский договор, по которому правообладатель разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.

Авторский договор о передаче неисключительных прав — авторский договор, по которому правообладатель разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

Адаптация программы для ЭВМ или базы данных — внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.

Аудиовизуальное произведение — произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайд-фильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации.

База данных — объективная форма представления и организации совокупности данных (например: статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Воспроизведение произведения — изготовление одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи.

Декомпилирование программы для ЭВМ — технический прием, включающий преобразование объектного кода в исходный текст в целях изучения структуры и кодирования программы для ЭВМ.

Доменное имя — последовательность символов, зарегистрированная в качестве адреса компьютера в сети Интернет, носит название доменного имени.

Запись — фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение.

Знак охраны авторских прав — знак, информирующий читателей и других пользователей об авторских правах, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов: латинской буквы С в окружности, имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав, года первого опубликования произведения.

Знак охраны смежных прав — знак, информирующий о смежных правах, помещаемый на экземпляре или футляре фонограммы и состоящий из трех элементов: латинской буквы Р в окружности, наименования обладателя исключительных смежных прав, года первого опубликования фонограммы.

Изготовитель аудиовизуального произведения — физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения; при отсутствии доказательств иного изготовителем аудиовизуального произведения признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этом произведении обычным образом.

Изготовитель фонограммы — физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме и (или) на содержащем ее футляре обычным образом.

Интегральная микросхема — микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

Исполнение — представление произведений, фонограмм, исполнений, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств); показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком).

Исполнитель — актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом исполняет произведения литературы или искусства (в том числе эстрадный, цирковой или кукольный номер), а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер.

Кабельное телевидение — способ сообщения произведения для всеобщего сведения посредством проводов.

Киберсквоттинг (киберпиратство) — это регистрация доменных имен, совпадающих или сходных со средствами индивидуализации юридических и физических лиц, с целью их дальнейшей перепродажи законным владельцам данных средств индивидуализации или использования для иных целей.

Коллективный товарный знак — товарный знак, который используется для маркировки товаров, разрабатываемых, изготавливаемых или реализуемых несколькими предприятиями, экономически связанными между собой, добровольно объединившимися для осуществления совместной деятельности, в том числе для совместного использования этого знака.

Лицензиар — правообладатель, который предоставляет права на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии.

Лицензиат — пользователь, который приобретает право на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии.

Лицензионный договор — договор, по которому патентообладатель (обладатель свидетельства) передает другому физическому или юридическому лицу право на совершение в определенной стране в ограниченный период действий по использованию объекта промышленной собственности определенным способом.

Наименование места происхождения товара — название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

«Оберточная» лицензия — особый способ заключения договора в виде конклюдентных действий при продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных.

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

Общеизвестный товарный знак — товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации на основании государственной регистрации, товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации без регистрации в силу международного договора Российской Федерации, а также обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Российской Федерации, которые в результате интенсивного использования приобрели в Российской Федерации широкую известность среди соответствующих групп населения в отношении товаров определенного изготовителя.

Общественное достояние — произведения, на которые срок действия авторского права истек, а также те произведения, которым на территории Российской Федерации никогда не предоставлялась охрана.

Опубликование (выпуск в свет) — выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы с согласия автора произведения, производителя фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения, фонограммы.

Патент — охраняемый документ, выдаваемый на изобретение, промышленный образец, удостоверяющий авторство, исключительные права на эти объекты, а также их охраноспособность.

Плагиа́т — присвоение лицом, не являющимся автором конкретного произведения, права авторства на это произведение или его часть.

Показ произведения — демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива,

телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности.

Полная лицензия — договор, по которому лицензиат получает на определенный срок, указанный в договоре, исключительные права на все способы использования охраняемого объекта.

Право доступа — право автора произведения изобразительного искусства требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения.

Право преждепользования — право физического или юридического лица, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема.

Право следования — право автора в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены.

Программа для ЭВМ — объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата.

Промышленный образец — художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.

Псевдоним — вымышленное имя автора, под которым используется его произведение.

Репродуцирование (репрографическое воспроизведение) — факсимильное воспроизведение в любых размере и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий письменных и других графических произведений путем фотокопирования или с помощью других технических средств, иных, чем издание; репрографическое воспроизведение не включает в себя хранение или воспроизведение указанных копий в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме.

Селекционное достижение — сорт растений, порода животных.

Служебное произведение — произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.

Служебное изобретение — изобретение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.

Товарный знак — обозначение, способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц.

Топология интегральной микросхемы — зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Фирменное наименование — наименование юридического лица, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота.

Фонограмма — любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков.

Экземпляр произведения — копия произведения, изготовленная в любой материальной форме.

Учебное издание

СИТНИКОВА Ирина Евгеньевна

ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ
для студентов юридического факультета

В авторской редакции

Техническое редактирование, оформление *Издательство «Юниверсум»*

Формат 60*90/16. Бумага газетная. Гарнитура New Roman. Печать офсет.
Усл. печ. л. 12,0. Уч.-изд. л. 12,17. Тираж 500 экз. Заказ №

Издательство «Юниверсум».
420111, г. Казань, ул. Профсоюзная, д. 13/16.

Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных материалов
в типографии ОАО «Щербинская типография».
117623, г. Москва, ул. Типографская, д. 10. Тел. 659-2327

ДЛЯ ЗАМЕТОК