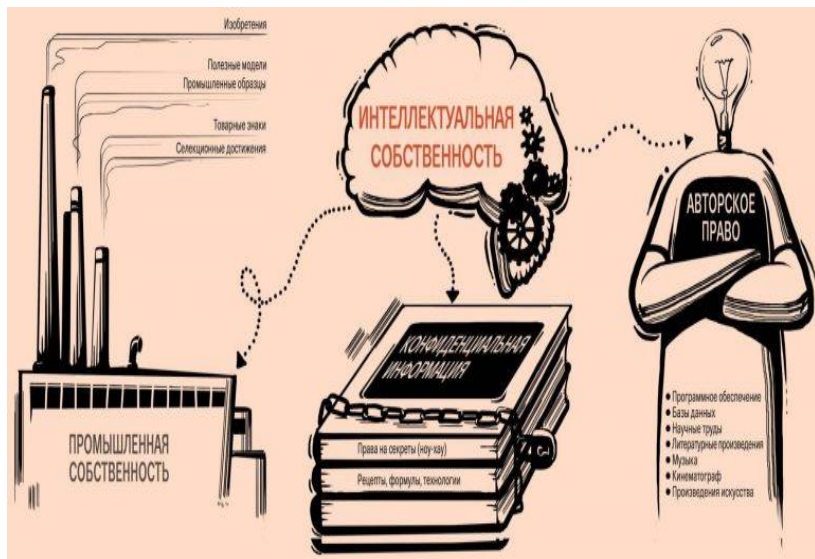


Е.С. Андреева



ЭКОНОМИКА И ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

САНКТ-ПЕТЕРБУРГ
«Свое издательство»
2020

Е.С. Андреева

**ЭКОНОМИКА И ПРАВО
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ
УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ**

**САНКТ-ПЕТЕРБУРГ
«Свое издательство»
2020**

УДК 338
А 65

Рецензенты:

Авилова В.В., доктор экономических наук, профессор;
Дырдонова А.Н., доктор экономических наук, доцент.

ISBN 978-5-4386-1844-7

Андреева Е.С.

А 65 Экономика и право интеллектуальной собственности: учебное пособие / Е.С. Андреева. – Санкт-Петербург: Свое издательство, 2020. – 87 с.

Учебное пособие посвящено ключевым аспектам управления отдельными объектами интеллектуальной собственности. В работе раскрываются сущность и значение интеллектуальной собственности на рынке инноваций, рассматриваются международные и национальные законодательные основы интеллектуальной собственности, представлены особенности охраны авторских прав, средств индивидуализации, ноу-хау. Также рассмотрены особенности патентно-информационного исследования, основы лицензионной торговли и управления спорами, возникающими в сфере охраны и использования интеллектуальной собственности.

Работа также содержит перечень вопросов для самопроверки по каждому разделу, и тестовые задания, позволяющие закрепить полученные знания и оценить уровень освоения учебного материала.

Учебное пособие предназначено для широкого круга читателей, в числе которых обучающиеся всех форм, уровней и направлений образования, преподаватели высших учебных заведений, а также специалисты предприятий и организаций.

ISBN 978-5-4386-1844-7

© Андреева Е.С., 2020
© Санкт-Петербург: Свое издательство, 2020

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
ТЕМА 1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ НА РЫНКЕ ИННОВАЦИЙ	6
ТЕМА 2. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ	11
ТЕМА 3. АВТОРСКОЕ ПРАВО	18
ТЕМА 4. ОХРАНА СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ	35
ТЕМА 5. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ НОУ-ХАУ	43
ТЕМА 6. ПАТЕНТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ КАК ОСНОВА ИННОВАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	53
ТЕМА 7. ПРАВОВЫЕ И ЭКОНОМИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ЛИЦЕНЗИОННОЙ ТОРГОВЛИ	63
ТЕМА 8. УПРАВЛЕНИЕ КОНФЛИКТАМИ ИНТЕРЕСОВ В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ	70
ИТОГОВЫЙ ТЕСТ	78
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ	86

ВВЕДЕНИЕ

*«Хочешь что-то иметь,
будь готовым это защищать»
Дина Дин*

В настоящее время все более очевидным становится тот факт, что экономика XXI века – это интеллектуальная экономика. В этих условиях все более остро встают вопросы хозяйственного использования потенциала создаваемых инноваций в социально-экономической жизни, прежде всего ожидаемых результатов интеллектуальной деятельности – интеллектуальной собственности.

Начало проявления интеллектуальной деятельности человека относится к глубокой древности. Однако потребность в ее правовом регулировании возникла намного позже. Право интеллектуальной собственности сформировалось с развитием массового производства в духовной сфере и возникновением определенных столкновений интересов субъектов интеллектуальной деятельности.

Изучение дисциплины «Экономика и право интеллектуальной собственности» сводится к той части жизненного цикла ее объектов, которая связана с производственными отношениями, возникающими на стадии правовой охраны и защиты интеллектуальной собственности, согласования условий коммерческих сделок при передаче прав на ее использование, к формированию нормативной правовой базы, стимулирующей применение отечественных и зарубежных передовых технологий в российской экономике.

Экономику интеллектуальной собственности следует понимать как науку о способах наиболее эффективного использования в хозяйственной деятельности предприятий, организаций, отраслей, стран, регионов и мирового хозяйства в целом потенциала и конкурентных преимуществ интеллектуальной собственности производственного назначения для целей социально-экономического развития и удовлетворения растущих потребностей людей в условиях ограниченности ресурсов.

Сейчас в отечественной экономике и социальной жизни благодаря научным исследованиям, нормотворчеству и практической деятельности в сфере использования интеллектуальной собственности накоплен большой опыт по созданию и реализации охраняемых инноваций. На современном уровне проводятся патентные исследования, правовая охрана и защита интеллектуальной

собственности, определены порядок и условия заключения лицензионных договоров и соглашений об отчуждении патентов, решаются вопросы стоимостной оценки и введения интеллектуальной собственности в хозяйственный оборот, ее бухгалтерского учета в качестве нематериальных активов предприятий и организаций и др. В этих сферах были подготовлены и успешно трудятся десятки тысяч высококвалифицированных специалистов, включая патентных поверенных, патентоведов, экспертов, юристов, оценщиков, бухгалтеров, инженерно-технических работников, маркетологов, управленцев, каждый из которых на должном уровне работает на обозначенных направлениях. На разных уровнях проводятся многочисленные конференции, семинары, симпозиумы, круглые столы по актуальным проблемам правовой охраны и использования интеллектуальной собственности. В стране функционируют национальные, региональные и отраслевые системы управления инновациями и интеллектуальной собственностью.

При всей важности упомянутой деятельности трудно смириться с фактом крайне низкой эффективности использования интеллектуальной собственности в России, когда более 90 процентов получивших правовую охрану инноваций не выходит на стадию внедрения и коммерциализации, а сама система создания, правовой охраны и использования интеллектуальной собственности в отечественной экономике носит глубоко затратный характер. Подавляющая часть изобретений и других результатов интеллектуальной деятельности, получивших правовую охрану в своей стране и за рубежом, не задействована в производстве и не участвует в процессе модернизации российской экономики и ее перевода на инновационный путь развития.

В связи с этим, актуальность изучения дисциплины «Экономика и право интеллектуальной собственности» с каждым днем возрастает.

ТЕМА 1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ НА РЫНКЕ ИННОВАЦИЙ

- 1. Понятие интеллектуальной собственности*
- 2. Объекты интеллектуальной собственности*
- 3. Интеллектуальное право*
- 4. Передача интеллектуальной собственности*
- 5. Защита интеллектуальной собственности*

1. Понятие интеллектуальной собственности

Интеллектуальной собственностью называются результаты интеллектуальной деятельности, а также средства их индивидуализации, охраняемые законом (ст. 1125 ГК).

Интеллектуальная собственность обладает рядом *характерных особенностей*:

- *нематериальность*. Именно в этом состоит главная и важнейшая особенность, отличающая ее от собственности в традиционном смысле. Обладая некоторой вещью, вы можете распоряжаться ею по своему усмотрению: пользоваться самостоятельно или передать другому лицу во временное пользование. При этом одной и той же вещью нельзя одномоментно пользоваться вдвоем. С интеллектуальной собственностью дело обстоит иначе, так как в данном случае одним и тем же объектом можно пользоваться в разных местах одновременно. И количество пользователей при этом ничем не ограничено;

- *абсолютность*. Означает, что правообладатель противостоит всем остальным лицам. Никто кроме него не имеет права пользоваться конкретным авторским объектом интеллектуальной собственности. Отметим, что отсутствие запрета на пользование объектом не может выступать в качестве разрешения;

- *воплощение нематериальных объектов интеллектуальной собственности в материальные объекты*. Поясним на примере. Купив лазерный диск с музыкальными произведениями, вы становитесь собственником товара, то есть материального носителя. Но при этом не приобретаете никаких прав на сами произведения, хранящиеся на этом объекте. Другими словами, с диском вы вправе поступать по вашему усмотрению, но музыка не становится вашей собственностью. Никаким изменениям (аранжировке, обработке) нельзя ее подвергать;

- *необходимость прямого отражения в законе объекта*

интеллектуальной собственности. Этот принцип означает следующее. Не любой результат творческой деятельности можно считать объектом интеллектуальной собственности. Это справедливо и в отношении средств индивидуализации. К примеру, средством индивидуализации сайта в глобальной сети является доменное имя. Однако, оно не может быть признано интеллектуальной собственностью, поскольку в законе об этом ничего не сказано.

2. Объекты интеллектуальной собственности

Полный перечень объектов интеллектуальной собственности содержится в ст. 1225 ГК. Никакой другой результат интеллектуальной деятельности, не упомянутый в указанной статье, не является интеллектуальной собственностью. Следовательно, на этот объект не возникают интеллектуальные права собственности. Это означает, что им может воспользоваться любое лицо, не имея каких-либо разрешений.

Выделяют **две категории интеллектуальной собственности:**
- промышленная собственность.

Элементы промышленной собственности:

а) *изобретение* - техническое решение, охватывающее любую область человеческой деятельности. Оно может касаться продукта или способа. Главными условиями являются: промышленная применимость, новизна, наличие изобретательского уровня. Продукты изобретения – штаммы микроорганизмов, клетки живых и растительных организмов, вещества, устройства. Способ – алгоритм выполнения действий над материальным объектом посредством технических средств для достижения результата;

б) *фирменное наименование* применяется для идентификации предприятия или компании в целом. Иногда – без представления товаров и услуг, оказываемых ими на соответствующих рынках. Фирменное наименование, получившее статус охраняемого объекта интеллектуальной собственности, символизирует собой деловую репутацию хозяйствующего субъекта. При этом оно выступает также в качестве ценного актива. Для фирменного наименования не требуется специальная регистрация. После его фиксации в ЕГРЮЛ (Едином государственном реестре юридических лиц) оно подлежит охране на территории РФ;

в) *промышленный образец* представляется в виде художественно-конструкторского решения. Характеризует внешний вид изделия, изготовленного промышленным или ремесленным

способом. Предоставление правовой охраны образцу осуществляется в случае его новизны и оригинальности. Оригинальность промышленного образца определяется на основе существенных признаков, обуславливающих творческий характер специфики продукта. К существенным признакам промышленного образца относятся такие признаки, которые определяют набор эстетических и (или) эргономических особенностей внешнего вида товара. Сюда можно отнести форму, цветовое решение, конфигурацию, рисунок орнамента;

г) *товарный знак*. В качестве товарных знаков и знаков обслуживания выступают обозначения, с помощью которых можно индивидуализировать выполняемые работы, товары, а также оказываемые услуги физическими или юридическими лицами;

д) *полезная модель*. Это техническое решение, направленное на конкретное устройство. Требования к признанию – признак новизны и промышленной применимости;

е) *знак обслуживания* - это обозначение, служащее для индивидуализации услуг, оказываемых его правообладателем возмездно другим лицам. Это зарегистрированное обозначение, которое производитель использует при оказании услуг (выполнении работ);

ж) *наименования географических мест*. Получить исключительное право на использование наименования места можно после государственной регистрации и получения удостоверяющего свидетельства;

- *авторское право* распространяется на различные произведения в сфере: литературы; музыки; науки; искусства; кинематографии.

Защита промышленной собственности предусматривает меры, ограничивающие недобросовестную конкуренцию. Она - часть более объемной категории под названием «интеллектуальная собственность». Объекты промышленной собственности должны пройти регистрацию. Их создание, использование и охрана должны соответствовать всем правилам, установленным для интеллектуальной собственности.

Регистрацией промышленной собственности занимается *патентное ведомство*. Завершается процедура выдачей патента или свидетельства. Только после регистрации интеллектуальная собственность будет наделена статусом промышленной собственности. Это условие не применяется к ноу-хау.

3. Интеллектуальное право

Под интеллектуальным понимается право, которое признается законом в отношении объектов интеллектуальной собственности. Различают три вида интеллектуальных прав:

- *исключительное право*. Речь идет о праве использования объектов интеллектуальной собственности в любых проявлениях как по форме, так и по способам. Вместе с тем это право включает в себя возможность запрета всем другим лицам использовать эту собственность без разрешения правообладателя. Возникновение исключительного права распространяется на все объекты интеллектуальной собственности;

- *личное неимущественное право*. Им является право гражданина-автора этого объекта интеллектуальной собственности. Такое право возникает только при условиях, закрепленных в законе;

- *иное право*. В эту группу объединяются права, разнородные по своей природе. Главная их особенность – отсутствие признаков, по которым их можно отнести в первой или второй группе. В частности, право следования, доступа.

Виды интеллектуальных прав также можно классифицировать на:

- авторское право. В категорию авторского права входят произведения искусства или науки, а также компьютерные программы;

- права, смежные с авторскими – права по отношению к исполнениям, постановкам, фонограммам и прочим объектам ИС, ставшим общественным достоянием;

- патентное право;

- нетрадиционные объекты ИС (производственные секреты, топология микросхем и прочее);

- средства индивидуализации юридических лиц (фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак);

- единая технология (технические данные).

4. Передача интеллектуальной собственности

Интеллектуальную собственность нельзя передавать, поскольку она нематериальный объект. Можно говорить только о передаче прав на нее. Особенно это касается исключительного права.

Исключительным правом можно распоряжаться в нескольких формах:

- *путем отчуждения исключительного права*. Это связано с

передачей исключительного права одного лица другому в полном объеме. Эта процедура сопровождается утративанием юридической возможности использования предыдущим правообладателем объекта интеллектуальной собственности;

- *предоставлением права пользования объектом интеллектуальной собственности на основе лицензионного договора.* При этом правообладатель сохраняет за собой исключительное право. А лицензиату переходит право использования объекта в ограниченном объеме, предусмотренном лицензионным договором. Сама лицензия бывает двух уровней: исключительная и простая. Первый вариант запрещает правообладателю заключать аналогичные договоры с другими лицами, а второй – это право сохраняет за правообладателем.

5. Защита интеллектуальной собственности

Для того чтобы защитить права на объект ИС, необходимо зарегистрировать право, в противном случае признание права возможно не иначе как на основании судебного решения.

Авторское право и промышленная собственность могут получить официальную правовую защиту только после их государственной регистрации. Регистрацию интеллектуальной собственности можно осуществлять с помощью различных способов:

- путем регистрации авторских прав или товарного знака;
- с помощью патентования изобретения;
- посредством международной регистрации прав.

Защиту прав интеллектуальной собственности обеспечивают законодательным способом на основе учета содержания и последствий реального нарушения. Законодательство предусматривает гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность за нарушения прав интеллектуальной собственности.

Вопросы и задания для самопроверки

1. Назовите главный закон страны в области охраны прав на интеллектуальную собственность.
2. Перечислите характерные особенности интеллектуальной собственности.
3. Выделяют две категории интеллектуальной собственности, расскажите о них.
4. Что понимается под интеллектуальным правом?
5. Какие виды интеллектуальных прав вы можете назвать?

6. В каких формах можно распоряжаться исключительным правом?

7. В каком случае можно получить официальную правовую защиту авторского права и промышленной собственности?

ТЕМА 2. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. Международное законодательство по интеллектуальной собственности

2. Общий обзор Российского законодательства в сфере интеллектуальной собственности

3. Правовое обеспечение интеллектуальной собственности

1. Международное законодательство по интеллектуальной собственности

Понятие интеллектуальной собственности и ее защита имеют долгие традиции – еще в XIX веке были подписаны международные конвенции, которыми пользуются и по сей день:

- *Парижская конвенция*, к которой СССР присоединился в соответствии с Постановлением Совета Министров СССР от 8 марта 1965 г. N 148 с 1 июля 1965 г.; Стокгольмский акт конвенции ратифицирован Указом Президиума Верховного Совета СССР от 19 сентября 1968 г.: Конвенция по охране промышленной собственности (ред. от 02.10.79). Подписана в Париже 20 марта 1883 г.;

- *Бернская конвенция*: Конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года (ред. от 02.10.1979);

- *Мадридское соглашение*: Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г., включая Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков от 28 июня 1989 года и Инструкция к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков (вступила в силу с 1 января 1989 года);

- *Ниццкое соглашение*: Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (ред. от 28.09.79) от 15 июня 1957 года;

- *Всемирная конвенция об авторском праве* подписана в Женеве

6 сентября 1952 г. Создана она для обеспечения универсального режима охраны авторских прав, который «облегчит распространение произведений духовного творчества и будет способствовать лучшему международному взаимопониманию». Российская Федерация (как преемник СССР) присоединилась к Конвенции 27 февраля 1973 года.

На территории Российской Федерации действует Конвенция, учреждающая **Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС)**, ратифицированная Указом Президиума Верховного Совета СССР от 19 сентября 1968 г. N 3104-VII. Данная конвенция подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года и изменена 2 октября 1979 года

ВОИС признала необходимость разработки Всемирной декларации по интеллектуальной собственности, «которая могла бы заявить простым и ясным языком о преимуществах интеллектуальной собственности и охраны прав интеллектуальной собственности для всех и могла бы стать ценным вкладом в глобальную систему интеллектуальной собственности и ВОИС». Была создана специальная группа экспертов для выработки текста Декларации. Текст Декларации был окончательно сформулирован и одобрен 26 июня 2000 г. Он включает:

- договор ВОИС по авторскому праву (вступил в силу 6 марта 2002 года);

- договор о законах по товарным знакам и Инструкция к Договору о законах по товарным знакам (подписаны в Женеве 27 октября 1994 г.);

- Брюссельская конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (подписана в Брюсселе 21 мая 1974 г.);

- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм от 29 октября 1971 года. Ратифицирована Указом Президиума Верховного Совета СССР от 12 августа 1988 года: Конвенции по исполнениям и фонограммам;

- Международная конвенция по охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция) от 26 октября 1961 г. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам.

Соглашение стран СНГ. Страны СНГ подписали следующее соглашение:

- Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав. Москва, 24 сентября 1993 г.;

Сотрудничество стран СНГ продолжается – в 2010 году республиками Беларусь, Казахстан и Российской Федерации подписан проект Соглашения о единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности:

- О подписании Соглашения о единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности. Распоряжение Правительства РФ от 7 декабря 2010 г. №2172-р

2. Общий обзор Российского законодательства в сфере интеллектуальной собственности

Законодательство РФ, регулирующее сферу интеллектуальной собственности, состоит из международного и дополняющего его национального законодательства.

Законодательство в сфере интеллектуальной собственности в России полностью кодифицировано в Части четвертой Гражданского кодекса РФ (далее – часть 4 ГК РФ), введенной в действие с 01.01.2008.

Среди других законов и иных правовых актов, которые используются для охраны интеллектуальной собственности, не противоречащие части четвертой Кодекса (ст.4 Федерального закона от 18 декабря 2006 года N 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»), можно отметить следующие:

- О промышленных образцах. Закон от 10 июля 1991 года №2328-1;

- Об изобретениях в СССР. Закон от 31 мая 1991 года №2213-1.

Часть 4 ГК РФ применяется к правоотношениям, возникшим после введения ее в действие.

Часть 4 ГК РФ в значительной степени сохранила правовой режим использования и охраны интеллектуальной собственности, установленный ранее действовавшими законами. При этом была закреплена единая система интеллектуальных прав, включающих исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Законодательство России об интеллектуальной собственности в значительной степени унифицировано с положениями международных договоров, участницей которых является Российская Федерация. Основными из них являются:

- Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций от 26 октября 1961 г.;

- Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г.;

- Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам от 20 декабря 1996 г.;

- Договор ВОИС по авторскому праву от 20 декабря 1996 г.;

- Договор о патентной кооперации от 19 июня 1970 г.

Регулятором в сфере интеллектуальной собственности в России является Федеральная служба по интеллектуальной собственности (***Роспатент***), которая осуществляет следующие функции:

- регистрация изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, программ для электронно-вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, а также регистрация договоров в отношении таких объектов;

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

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

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

Роспатент не осуществляет функций выработки государственной политики в сфере интеллектуальной собственности (эта задача фактически осуществляется Советом при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства), а также функций защиты интеллектуальной собственности (такая защита осуществляется в судебном порядке).

3. Правовое обеспечение интеллектуальной собственности

В правовом обеспечении ИС различают охрану прав и их защиту.

Охрана прав представляет собой общий правовой порядок в сфере ИС, закрепленный в нормативных актах, осуществляемый во внесудебном и судебном порядке.

К внесудебной форме защиты относится самозащита, установленная автором в договоре, заключенном между правообладателем и приобретателем права ИС. Личные неимущественные права неотделимы от личности автора, и их передача не допускается. Переход имущественных прав от правообладателя к иному лицу возможен. Правообладатель имущественных прав вправе передать авторские права на основании гражданско-правового договора (ст. 1233 ГК РФ). Уступка прав на ИС происходит по договору отчуждения исключительного права (ст. 1234 ГК РФ), а передача авторского права на время путем предоставления права использования ИС другому лицу происходит согласно гражданско-правовым договорам: отчуждения (ст. 1234 ГК РФ), лицензионных (ст. 1238 ГК РФ), трудовых (ст. 1288 ГК РФ), по государственному (муниципальному) контракту (ст. 1298 ГК РФ).

К судебным формам защиты относятся:

- **гражданско-правовая защита ИС.** Таковую форму защиты права на объект ИС используют для восстановления нарушенного права в суде. В гражданском законодательстве выделяют две группы защиты прав на ИС: универсального характера, применяемая для защиты не только права на объект ИС, но и иного субъективного права (ст. 12 ГК РФ), и направленная исключительно на объекты ИС.

Статья 12 ГК РФ предусматривает следующие *способы защиты прав на ИС в суде*: признание права авторства; восстановление положения существовавшего до нарушения права; возмещение убытков; принуждение к исполнению обязанности в натуре; компенсация морального вреда; изъятие материалов, используемых для нарушения прав; прекращение или изменение правоотношений; публикация решения суда о допущенном нарушении; принятие иных мер, предусмотренных законодательством РФ.

При обеспечении правовой защиты ИС необходимо отметить следующие спорные моменты гражданско-правовой защиты прав на ИС в судебном порядке. Критерии оценки ИС отсутствуют. Законом также не установлен перечень допустимых доказательств, на основании которых устанавливается факт нарушения прав на ИС. В

связи с этим защита прав на ИС зависит от сложившейся судебной практики в конкретном регионе. Исходя из сложившейся судебной практики и разъяснений Верховного суда РФ, критериями оценки прав на ИС являются новизна и оригинальность. Таким образом, если создатель сможет доказать в суде авторство и объект ИС, созданный творческим трудом, обладает признаками новизны и оригинальности, то суд признает за ним право на ИС. Если же автор (создатель, правообладатель) не докажет свое право, то суд откажет в иске.

Вместе с тем основным способом защиты нарушенного права в суде является создание 01.02.2013 г. суда по интеллектуальным правам - специализированного арбитражного суда, рассматривающего дела по спорам, связанными с защитой интеллектуальных прав.

Вместе с тем, если установлено наличие вины и в действиях нарушителя имеется состав преступления, то автор вправе прибегнуть к уголовно-правовой защите права;

- уголовно-правовая защита прав интеллектуальной собственности осуществляется в отношении нарушения авторских и смежных прав, нарушения изобретательских и патентных прав, незаконного использования средств индивидуализации товаров (работ, услуг), незаконного получения и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую тайну.

Специфика совершения данной категории преступлений заключается в том, что предметом присвоения (незаконного использования) прав на ИС является не конкретная вещь, а абстрактная категория права на объект ИС: имя, произведение, изобретение и прочее. Преступный результат при хищении состоит в причинении автору (правообладателю) материального ущерба, размер которого определяется стоимостью изъятого имущества. При оценке размера ущерба в случаях нарушения прав ИС учитываются понесенные автором убытки, а также упущенная выгода, которая была бы получена при реализации произведения ИС. В большинстве случаев цифру может указать только судебная экспертиза, которая назначается на основании ходатайства.

Однако не все так однозначно. С одной стороны, термин «убытки правообладателя как объект оценки» не нашел отражения ни в Федеральном законе 29 июля 1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ», ни в Федеральных стандартах оценки, ни в положениях Национального Совета по оценочной деятельности (НСОД), ни в стандартах СРО оценщиков. С другой стороны, убытки и вина нарушителя, а также причинно-следственная связь между

совершенным деянием и убытками должны быть доказаны истцом.

Проблема привлечения виновных за совершение преступлений в отношении прав на ИС в том, что действующее уголовное законодательство РФ не позволяет правоохранительным органам эффективно бороться с преступлениями в сфере ИС по причине отнесения данной категории дел к преступлениям небольшой тяжести.

Незначительная мера наказания, предусмотренная за преступления в сфере ИС, высокая прибыль правонарушителей, минимальный риск задержания и судебного преследования приводят к тому, что количество преступлений в сфере незаконного присвоения и использования интеллектуальной собственности растет, в результате автор (правообладатель) несет убытки и моральный вред;

- **административно-правовая защита ИС.** Реализация этой формы защиты осуществляется в короткие сроки. Административная защита является необходимой на основании Кодекса об административных правонарушениях РФ (КоАП РФ) от 30.12.2001 №195-ФЗ. Административной ответственности за совершение нарушений авторских и смежных прав подлежат следующие правонарушения:

- а) нарушение авторских и смежных прав, изобретательских прав;
- б) нарушение установленного порядка патентования;
- в) продажа товаров, выполнение работ ненадлежащего качества;
- г) продажа товаров, выполнение работ при отсутствии ККТ;
- д) обман потребителей;
- е) незаконное использование средств индивидуализации товаров;
- ж) незаконное перемещение через таможенную границу товаров и ТС и прочее.

При обеспечении правовой защиты ИС, установленной КоАП РФ, необходимо отметить проблемы, усложняющие правовое регулирование: пассивное отношение авторов и правообладателей к защите прав на ИС, отсутствие методики расчетов убытков при нарушении прав на ИС, отсутствие в законе понятия «контрафактная продукция», неэффективность административно-правовых санкций, отсутствие борьбы с «пиратством».

Решение указанных проблем требует внесения изменений в административное законодательство, чтобы санкции за нарушение прав приобрели превентивное значение.

Вопросы и задания для самопроверки

1. Перечислите международные конвенции, которые используются в области защиты интеллектуальной собственности.
2. Как расшифровывается аббревиатура ВОИС и чем занимается данная организация?
3. Законодательство РФ, регулирующее сферу интеллектуальной собственности, состоит только из национального законодательства?
4. Какая часть Гражданского кодекса Российской Федерации посвящена вопросам интеллектуальной собственности?
5. Кто является регулятором в сфере интеллектуальной собственности в России?
6. Что представляет собой охрана прав в сфере интеллектуальной собственности?
7. Какие виды судебной защиты интеллектуальной собственности вы знаете?

ТЕМА 3. АВТОРСКОЕ ПРАВО

- 1. Понятие, функции и принципы авторского права*
- 2. Понятие и признаки объектов авторского права*
- 3. Виды объектов авторского права*
- 4. Понятие и виды субъектов авторского права*
- 5. Понятие и виды авторских прав*
- 6. Срок действия авторских прав*

1. Понятие, функции и принципы авторского права

Определение понятия «авторское право» отсутствует в международных договорах и национальном законодательстве.

Авторское право рассматривается в двух смыслах:

В субъективном смысле – это имущественные и неимущественные права конкретных лиц, создающих конкретные произведения литературы, науки и искусства.

В объективном смысле – это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения по поводу создания и использования произведений литературы и искусства.

Принципы авторского права:

- свобода творчества;

- сочетание личных интересов автора с интересами общества;
- неотчуждаемость личных неимущественных прав;
- свобода авторского договора.

Эволюция авторского права включает следующие периоды.

I. Венецианское авторское право.

Венецианская республика в 1476 г. приняла Указ о патентах или привилегиях, который распространялся на изобретения и книги. Считается, что исключительное авторское право возникло 3 января 1491г., когда была выдана первая привилегия на книгу «Phoenix», автором которой был юрисконсульт Петр из Равенны. Содержание привилегии свидетельствует о том, что она защищала интересы издателя, которому автор разрешал опубликовать свое произведение. Привилегии предоставляли издателю право на один из видов использования произведения – право на воспроизведение. Сам автор никакими правами не наделялся. Привилегии преследовали политические и экономические цели.

II. Английское авторское право.

В 1709 г. был принят, а в 1710 г. вступил в силу Статут Анны, который считается первым в мире законом об авторском праве. Книги становились охраняемыми при условии их внесения в реестр гильдии книгоиздателей. Закон устанавливал право издателя на опубликованное произведение на 14 лет с момента его регистрации. По истечении 14 лет права на издание переходили к автору на 14 лет. Статут вводил ограничения цен на книги ради общественных интересов. Английская модель авторского права не признавала личные неимущественные права авторов до 1988 г. Принципы Статута Анны положены в основу законов об авторском праве в Британском содружестве наций и в США, где Закон «Об авторском праве» вступил в силу в 1790 г. Наибольшие изменения Закон США претерпел в 1909 г., в соответствии с ним авторское право возникало с момента регистрации и депонирования произведения. В 1989 г. эти изменения были отменены.

III. Французское авторское право.

Новая модель авторского права сложилась во времена Великой французской революции. В 1791 г. был принят Декрет о праве на постановку и исполнение драматических и музыкальных произведений, а в 1793 г. – Декрет о праве собственности авторов на литературные произведения, композиторов, живописцев и рисовальщиков. Запрещалась перепечатка или воспроизведение произведений литературы и искусства в течение жизни автора, а

наследники и другие правопреемники могли пользоваться авторским правом в течение 10 лет после смерти автора.

Французское авторское право ввело принцип автоматической охраны, который означал независимость правовой охраны от каких-либо формальностей, т.е. авторское право возникает с момента создания произведения, а не с момента его регистрации.

Французская модель авторского права признала личные неимущественные права, которым придан неотчуждаемый характер. Все авторское право признано естественным правом человека. Кроме того, французское законодательство впервые в мире признало принцип национального режима.

IV. Бернская конвенция.

Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, заключенная 9 сентября 1886 г. в Берне и вступившая в силу 5 декабря 1887 г., стала первым международным договором в области авторского права. Страны, участвующие в Конвенции, образуют Бернский союз. Административные функции выполняет ВОИС. Российская Федерация является членом Бернского союза с 13 марта 1995 г.

V. Всемирная конвенция об авторском праве.

В 1952 г. в Женеве Межправительственная конференция по авторскому праву приняла Всемирную конвенцию об авторском праве, которая вступила в силу 16 сентября 1955 г. В 1971 г. была принята и в 1974 г. вступила в силу новая редакция Всемирной конвенции об авторском праве.

VI. Соглашение ТРИПС (Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights, сокращенно TRIPS) - международное соглашение, входящее в пакет документов о создании Всемирной торговой организации. Соглашение устанавливает минимальные стандарты для признания и защиты основных объектов интеллектуальной собственности. Это Соглашение является приложением Марракешского соглашения, учредившего Всемирную торговую организацию. Соглашение подписано 15 апреля 1994 г. и вступило в силу 1 января 1995 г.

VII. Договор ВОИС по авторскому праву.

Договор был принят на Дипломатической конференции ВОИС по некоторым вопросам авторского права и смежных прав (20 декабря 1996 г.) и вступил в силу в марте 2002 г.

В эволюции авторского права России можно выделить три периода:

1. Имперский период. Первые положения об авторском праве в Российской империи возникли в 1828 г. В 1830 г. появилось Положение о правах сочинителей, переводчиков и издателей, в 1845 г. – Правила о музыкальной собственности, в 1846 г. – Положение о собственности художественной.

С 1887 г. нормы авторского права входили в Свод законов Российской империи в качестве приложения к ст. 420, которое включало постановления о праве собственности наук и словесности, о праве художественной собственности, о праве музыкальной собственности.

Последний Закон Российской империи «Об авторском праве» от 20 марта 1911 г. распространил авторское право на географические, топографические, астрономические и иного рода карты, глобусы, атласы, рисунки по естествознанию, строительные и другие технические планы, рисунки, чертежи, драматические, музыкально-драматические и фотографические и подобные им произведения.

2. Советский период. Правоотношения в сфере авторского права регулировались декретами и постановлениями Совета народных комиссаров, которые ограничили права авторов. В соответствии с декретом СНК «О научных, литературных, музыкальных и художественных произведениях» 1918 г. любое произведение могло быть признано достоянием республики. На основании декрета «О научных, литературных, музыкальных и художественных произведениях» в 1919 г. были признаны достоянием РСФСР произведения 17 русских авторов.

Закон об авторском праве 1928 г. просуществовал до начала 60-х годов, когда его измененное содержание было внесено в Основы гражданского законодательства СССР и союзных республик.

После присоединения СССР в 1973 г. к Всемирной конвенции об авторском праве в Основы были введены новые нормы, которые расширили права авторов.

3. Современный период. Новым этапом в развитии законодательства об авторском праве явилось вступление в силу законов РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» и «Об авторском праве и смежных правах», который был изменен и дополнен в 2004 г.

С 2008 г. правоотношения в сфере авторского права регулируются частью четвертой гражданского кодекса РФ.

2. Понятие и признаки объектов авторского права

Статья 1259 ГК РФ содержит перечень произведений, являющихся объектами авторского права.

Под **объектом авторского права** понимают произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности независимо от способа выражения и назначения произведения.

Охрана авторского права связана с охраной произведения, которое как источник творческого труда представляет собой результат личного неимущественного права автора.

Для того, чтобы быть автором произведения и осуществлять авторские права, не требуется выполнять какие-либо формальности, а именно регистрировать произведение. Но любой правообладатель может добровольно зарегистрировать объекты авторского права.

Произведение - это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения.

Выделяют два элемента произведения:

- нематериальный (совокупность идей, мыслей, образов);
- вещественный (форма выражения).

Основными признаками произведения как объекта авторских прав можно назвать:

- *результат творческой деятельности;*
- *оригинальность.* Оригинальное произведение по своим характерным чертам и по своей форме определяет индивидуальность автора;
- *объективная форма выражения* (устная; письменная; изображение; звуко- или видеозапись; объемно-пространственная);
- *воспроизводимость.*

Законодательством охраняется как произведение в целом, так и его часть.

Авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям объективной формы выражения (п. 7 ст. 1259 ГК РФ).

В п. 6 ст. 1259 ГК РФ перечислены *произведения, не являющиеся объектами авторского права:*

- *официальные документы государственных органов и органов*

местного самоуправления – это документы, принятые органами законодательной, исполнительной и судебной власти, носящие обязательный, рекомендательный или информационный характер (законы, другие нормативные правовые акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного, судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы);

-государственные символы и знаки, которые включают в себя символы и знаки РФ, субъектов РФ, органов местного самоуправления, а также зарубежных стран и их территориальных образований. Государственные символы и знаки подлежат государственной регистрации;

- произведения народного творчества (произведения фольклора, выраженные в устной и других формах – песни, сказки, анекдоты, загадки пословицы и др.). Однако существует их охрана в зарубежных странах, например, в Алжире, Кении, Тунисе, Мали, Марокко и др.;

- сообщения о фактах и событиях, имеющих информационный характер. Если такие произведения излагаются в оригинальной форме, например, в виде фельетона, они становятся объектами авторского права.

Охрана авторских прав не распространяется на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, на различных предметах или из различных материалов, предлагаемые решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Произведения, срок охраны которых истек, переходят в общественное достояние (ст. 1282 ГК). На их основе могут создаваться другие произведения, охраняемые авторским правом.

За пределами любого срока остаются права авторства, авторского имени и защиты репутации автора, охраняется неприкосновенность произведения.

Согласно ст. 1264 ГК проекты законов, иные тексты административного и судебного характера, имеющие признаки объекта авторского права, которые еще не приняты официально, с 1 января 2008 г. охраняются авторско-правовыми нормами. При этом разработчик проекта вправе обнародовать проект, если это не запрещено заказчиком проекта (государственным органом, органом местного самоуправления муниципального образования или международной организацией).

Программы теле- и радиопередач, телефонные справочники

относятся как к неохраняемым, так и к охраняемым объектам, все зависит от творческого результата авторов-составителей.

3. Виды объектов авторского права

Произведения можно классифицировать по различным основаниям. Исходя из вида интеллектуальной творческой деятельности, произведения делятся на произведения науки, литературы и искусства.

Научное произведение – письменные произведения научной, научно-популярной, учебной направленности, воплощенные на материальном носителе (научные монографии, диссертации, отчеты, учебники, справочники, статьи в научных журналах и т.д.).

Литературное произведение – это произведения художественного, публицистического и прикладного характера, воплощенные на материальном носителе (литературные сценарии, либретто, тексты, нотные записи, статьи в газетах и журналах, дневники, письма, рассказы, стихи и т.д.).

Крылатые фразы, рекламные слоганы, носящие интеллектуальный, творческий характер, относятся к объектам авторского права. В спорных случаях спор решает суд.

Произведения изобразительного искусства – это произведения живописи, графики, скульптуры, выраженные различными методами. В отношении этих объектов применяется право следования.

Произведения прикладного искусства – это:

- произведения изобразительного искусства, выраженные в товарах прикладного назначения, произведенные промышленным, ремесленным или кустарным способом (декоративно-прикладное искусство);

- двухмерное или трехмерное произведение искусства, перенесенное на предметы практического пользования, включая произведение художественного промысла или произведение, изготовленное промышленным способом.

Произведения архитектуры – это объекты, воплощенные в зданиях, сооружениях, их комплексах, спроектированных и построенных с использованием различных методов и технологий для создания удобной среды обитания и производства. Архитектурные произведения существуют в трех видах:

- архитектурный проект – это архитектурная часть документации для строительства и градостроительной документации;
- архитектурное решение – это авторский замысел

архитектурного объекта;

- архитектурный объект – это внешний и внутренний облик зданий, сооружений и т.д.

В архитектурном произведении взаимосвязаны функциональные (полезность), эстетические (красота) и технические (качество) функции. Назначение архитектурного сооружения определяет его пространственную структуру, а уровень техники и технологии определяет конкретные методы его создания. Выразительными средствами являются композиция, масштаб, пропорции, пластика, фактура и цветовая гамма материалов.

Фотографические произведения - это воплощенные на материальном носителе изображения объектов окружающего мира, предназначенные для зрительного восприятия, в том числе с помощью или посредством технических средств. Фотографии бывают художественными и научно-техническими. Первые относятся к произведениям искусства, фотографии, сделанные для целей геологии, географии, рентгеновские снимки близки к научным произведениям. В ст. 7(4) Бернской конвенции установлено, что срок охраны фотографических произведений не может быть короче 25 лет со времени создания такого произведения.

Аудиовизуальные произведения – это воплощенные на материальном носителе звуки и подвижные (динамические) изображения объектов окружающего мира, в частности исполнения произведений литературы, предназначенные для зрительного и слухового восприятия с помощью или посредством технических средств (кинематографические и иные произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографии (телефильмы, видеофильмы, видеоклипы), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации).

Аудиовизуальное произведение состоит из нескольких частей. Так, кинофильм не может существовать без работы сценариста, декоратора, оператора, художника по костюмам и др. Каждая часть имеет авторско-правовую охрану и может быть самостоятельно использована, так как согласно п. 5 ст. 1263 ГК авторы произведений, вошедших составной частью в аудиовизуальное произведение, пользуются авторским правом каждый на свое произведение. Эти авторы вправе требовать выплаты компенсации и запрещения использовать их произведения в фильме.

В отличие от других аудиовизуальные произведения должны пройти обязательную государственную регистрацию в реестре.

Охрана аудиовизуальных произведений на международном уровне обеспечивается Бернской конвенцией по охране литературных и художественных произведений с 1948 г. Статья 7(2) Конвенции устанавливает, что срок их охраны составляет 50 лет с момента создания произведения.

На международном уровне в настоящее время вместо термина «аудиовизуальное произведение» используют термин «аудиовизуальное исполнение», т.е. признается, что аудиовизуальные произведения – это объекты смежных прав.

Картографические произведения – это воплощенные в двухмерном и трехмерном материальном носителе изображения архитектурных, географических, топографических и иных объектов, имеющих отношение к науке, технике, строительству. Такие произведения представляют собой специальные тематические проблемно-ориентированные карты и их сборники (атласы) – географические, топографические, астрономические, космические, магнитные и иные карты, которые создаются на основе теоретических представлений, математического аппарата и экспериментальных данных. Основной является чертежно-конструкторская документация (планы, эскизы, диаграммы, рисунки).

Компьютерные программы – это воплощенные на материальном носителе упорядоченные совокупности команд и данных для получения определенного результата с помощью компьютера.

ГК РФ (п.1 ст. 1259) относит программу для ЭВМ к литературным произведениям. В отдельных случаях программа для ЭВМ признается научным произведением. По желанию правообладателя она может быть зарегистрирована в Роспатенте.

Компьютерные программы существуют в виде исходного текста и дистрибутива компьютерной программы. Компилирование исходного текста производится с помощью компилятора – специальной компьютерной программы. Модули программы переносят на материальный носитель (обычно диски CD или DVD), добавляют к ним документацию, упаковывают и получают дистрибутив компьютерной программы.

Необратимость компилирования делает компьютерные программы технически защищенными от существенных изменений.

Компьютерная программы может быть объектом патентной охраны, если она не является основной частью патентуемого объекта.

База данных – это воплощенные на материальном носителе

совокупности данных, подбор и расположение которых представляют результат творческого труда. Базы данных включают сборники, составные и делимые совместные произведения.

Базы данных могут включать два вида объектов – охраняемые и неохраняемые.

Статьей 1260(2) Гражданского кодекса установлена охрана электронных баз данных, под которыми понимается представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов, систематизированных таким образом, чтобы они могли быть найдены и обработаны с помощью компьютера.

Мультимедийные произведения – это воплощенные на локальном материальном носителе (жестком диске, CD, DVD и т.д.) совокупности произведений и исполнений и иных объектов интеллектуальной собственности в цифровой форме, к которым возможен интерактивный доступ (мультипликационные фильмы, компьютерные игры, электронные журналы, обучающие программы и т.д.). Они являются непризнанными объектами авторского права.

По внутренней структуре мультимедийные произведения аналогичны базам данных, а по внешнему восприятию – аудиовизуальным произведениям. Мультимедийные произведения воплощаются на материальных носителях. При размещении мультимедийных произведений в компьютерных сетях к ним возможен доступ в режиме реального времени и они могут рассматриваться как сетевые произведения.

Сетевые произведения - это воплощенные на материальных носителях компьютерных сетей совокупности произведений, исполнений и иных объектов интеллектуальной собственности в цифровой форме, к которым возможен интерактивный доступ. Сетевые произведения представляют собой сайты, размещенные в компьютерных сетях. Они используются в качестве средства электронной торговли. Наиболее распространенными новыми сетевыми произведениями являются блоги (дневники пользователей, размещенные на сайтах и доступные любым пользователям) и публичные энциклопедии. Сетевые произведения не представлены ни в международных договорах, ни в национальном законодательстве. Они могут охраняться как креативные базы данных.

Программное обеспечение – это воплощенная на материальном носителе упорядоченная совокупность команд и данных для получения какого-либо результата с помощью различных технических средств и устройств, в частности компьютера (не упоминается среди

объектов авторских прав на международном и национальном уровне).

Перечень объектов авторского права не является исчерпывающим.

В зависимости от степени самостоятельности произведения науки, литературы и искусства можно разделить на *оригинальные и производные* (неоригинальные). К производным произведениям относятся, например, переводы (п. 1 ст. 1260 ГК). Они представляют собой переработку другого произведения (ч. 1 ст. 1259 ГК). Различают следующие виды переводов: авторские, подстрочные и промежуточные. Адаптации, обработки, экранизации, музыкальные аранжировки, инсценировки либо иные переработки произведений, имеющие творческий характер, также являются производными произведениями.

Составные произведения строятся на основе оригинальных и производных произведений (п. 2 ст. 1260 ГК РФ). Составное произведение представляет собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда (подп. 2 п. 2 ст. 1259 ГК РФ). Такими произведениями являются сборники, антологии, энциклопедии, хрестоматии, справочники, базы данных и др.

В зависимости от числа авторов, участвующих в творческом процессе, объекты авторского права делятся на *произведения, созданные одним автором, и совместные* (коллективные – два и более авторов).

На основании доступности для общества произведения делятся на *обнародованные и необнародованные*, имеющие различный режим охраны. Необнародованные произведения – это произведения определенной объективной формы, которое с согласия автора не опубликовано, не исполнено публично, не показано и т.д., т.е. не является доступным для публики. Обнародованные и необнародованные произведения российских и иностранных авторов и правообладателей, находящиеся на территории России, охраняются с момента создания произведений.

Наличие или отсутствие связи с трудовой деятельностью автора - основание, по которому объекты авторского права подразделяются на *служебные и неслужебные произведения*.

Служебное произведение – произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя. В соответствии с нормами трудового права служебные обязанности – это круг действий, возложенных на работника по трудовому договору, по определенной специальности, квалификации

и должности и безусловных для выполнения. Служебное задание – это заказ, поручение выполнить трудовую функцию (обязанность), данное работнику. Трудовые отношения не регулируют использование служебных произведений, но влияют на объем прав по их использованию. Автору служебного произведения принадлежит авторское право, т.е. личные неимущественные права (право на имя, право на защиту репутации, право на обнародование), а имущественные права принадлежат работодателю, хотя договором между ними и автором может быть предусмотрено иное.

Согласно п. 2 ст. 1295 ГК РФ исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Если работодатель в течении трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору. В случае, если работодатель начнет использование произведения либо по зависящим от него причинам не начал использовать произведение в указанный срок, автор приобретает и сохраняет право на вознаграждение.

Работодатель не может без согласия автора сделать произведение доступным, внести в него изменения и т.д., но автор должен решить вопрос об обнародовании произведения, иначе его отказ будет воспринят как нарушение трудовой дисциплины.

4. Понятие и виды субъектов авторского права

Первичными или первоначальными субъектами авторского права являются авторы произведений науки, литературы и искусства. В соответствии со ст. 1257 ГК РФ автор произведения определен как гражданин, творческим трудом которого создано произведение.

Согласно абз. 4 ст. 5 Вводного закона к части четвертой ГК РФ автор произведения или иной обладатель первоначального исключительного права определяется в соответствии с законодательством, действующим в момент создания произведения.

Субъектами авторского права могут быть создатели иных объектов интеллектуальной собственности, поскольку заявочная документация, которую они подают в патентное ведомство для получения охранных документов (патентов, свидетельств), является

объектом авторского права.

Поскольку личные неимущественные права автора признаются неотчуждаемыми и непередаваемыми, то субъектами личных неимущественных прав могут быть только авторы произведений литературы, науки и искусства.

Исключительное авторское право может принадлежать не только автору произведения, но и иным лицам – правообладателям авторского права (производные субъекты авторского права). Принадлежность исключительного права тому или иному лицу устанавливается по закону или по договору. Право может перейти к другому лицу в силу обращения взыскания, но согласно ст. 1284 ГК РФ обращение взыскания на первоначальное исключительное право автора не допускается.

Носителями исключительного права помимо автора произведения могут следующие лица:

- *наследники авторов* – это физические или юридические лица, которые по закону или завещанию наследуют исключительные права авторов на те или иные произведения;

- *работодатели авторов служебных произведений* – это физические или юридические лица, которые оплачивают работу авторов по созданию служебных произведений;

- *издатели некоторых видов произведений* – это физические или юридические лица, выпускающие в свет энциклопедии, энциклопедические словари, газеты, журналы и иные периодические издания, в том числе сборники научных трудов;

- *правопреемники юридических лиц* – это лица, к которым перешли исключительные права по закону, договору или в силу других юридических оснований, например, при реорганизации юридических лиц;

- *правообладатели объектов авторского права* – любые физические и юридические лица, обладающие исключительными правами на объекты авторского права.

Не существует каких-либо ограничений или возрастного ценза для признания лица автором. Авторы произведений независимо от возраста, дееспособности обладают авторскими правами. Самостоятельно авторские права реализуются с 14-ти лет.

Иностранные граждане-авторы и лица без гражданства являются субъектами авторского права наравне с российскими гражданами. Согласно ст. 1197 ГК РФ гражданская дееспособность физического лица определяется его личным законом.

Авторские права таких субъектов авторского права, как переводчик, составитель и иной автор производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные объекты авторских прав независимо от охраны прав произведений, а которых основано производное или составное произведение (ст. 1260 ГК РФ).

Круг авторов аудиовизуального произведения строго ограничен. К ним, в соответствии с п. 2 ст. 1263 ГК РФ, относятся режиссер-постановщик, автор сценария и композитор, являющийся автором музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения. Продюсер, который не является автором, обладает исключительными правами на воспроизведение, распространение, публичное исполнение фильма.

Субъектами авторского права являются разработчики проектов официальных документов. После официального принятия к рассмотрению проекта государственным органом, органом местного самоуправления муниципального образования или международной организацией проект может использоваться от имени этих органов или организации без указания имени разработчика (ч. 3 ст. 1264 ГК РФ).

Согласно ст. 1298 ГК РФ субъектами авторского права являются авторы либо организации, выполняющие государственный или муниципальный контракт для государственных или муниципальных нужд.

В Бернской конвенции сформулирован принцип презумпции обладателя авторского права, в соответствии с которым автор охраняемого произведения рассматривается таковым при отсутствии доказательства иного, если имя автора обозначено на произведении обычным образом. Норма, закрепляющая презумпцию автора произведения, указанного на оригинале или экземпляре произведения, содержится также в статье 1271 ГК РФ.

ГК РФ не предусматривает обязанность указания автора произведения. Правовая защита в этом случае может осуществляться с помощью норм о защите прав потребителей.

Способы доказывания авторства:

- *факультативная регистрация* – осуществляется общественными организациями (например, Российским авторским обществом, Российской книжной палатой, нотариусами, Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (в отношении программ для ЭВМ и баз данных));

- *обязательная регистрация* – в отношении аудиовизуальных

произведений (Постановление Правительства от 28.04.1993 г. № 396 «О регистрации кино и видеофильмов и регулировании их публичной демонстрации»). Регистрацию кино- и видеофильмов осуществляет Федеральное агентство по культуре и кинематографии. Регистрации подлежат все кинофильмы, предназначенные для тиражирования и распространения, сдачи в прокат и аренду, публичной коммерческой и некоммерческой демонстрации, трансляции по кабельному телевидению на территории России.

Ст. 5 ФЗ «О государственной поддержке кинематографии в РФ» предусматривает ведение государственного реестра фильмов и выдачу прокатных удостоверений на них.

5. Понятие и виды авторских прав

Авторские права – это совокупность предоставленных автору прав (правомочий), необходимых для охраны интересов, возникающих в связи с созданием произведения и использованием его обществом.

Данные права в авторском законодательстве и доктрине традиционно именуются исключительными.

Исключительный характер носят не только субъективные авторские права, принадлежащие создателям произведений, но и права, перешедшие по указанным в законе основаниям к другим лицам, в частности, к работодателям или наследникам.

Авторское право имеет двойственный характер: с одной стороны, существует тесная связь с личностью автора, с другой – произведение является имущественной ценностью. Такое положение обусловило разделение авторских прав в большинстве стран мира на две группы: *имущественные (исключительные)* и *личные неимущественные права*, последние в англоязычных странах именуются «моральными» (moralrights). Эта классификация носит условный характер. Такое же разделение проводится и в российском законодательстве.

Значение деления авторских прав на личные неимущественные и имущественные (исключительные) состоит в том, что личные неимущественные права могут принадлежать лишь автору и не могут передаваться другим лицам (кроме права на обнародование произведения). Кроме того, согласно п. 17 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 19.06.2006 г. № 15 и в соответствии со ст. 208 ГК РФ на требования о защите этих прав исковая давность не распространяется.

Ст. 1255 ГК РФ устанавливает, что авторскими правами являются интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства.

Систему авторских прав можно представить следующим образом:

1. Личные неимущественные права:

- право авторства;
- право автора на имя;
- право на неприкосновенность произведения;
- право на обнародование произведения.

2. Исключительные права;

3. Иные права:

- право на вознаграждение за использование служебного произведения;

- право на отзыв;

- право следования означает право автора на долю доходов от публичной перепродажи оригиналов произведений изобразительного искусства и оригиналов рукописей (ст. 1293 ГК РФ);

- право доступа к произведениям изобразительного искусства означает право автора произведения изобразительного искусства требовать от его собственника возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения, например, фото- и видеосъемкой (ст. 1292 ГК РФ).

Авторские права носят территориальный характер, т.е. действие авторского права определяется территорией того государства, где произведение было обнародовано либо не обнародовано, но находится в объективной форме либо территорией государства, гражданином которого является автор (правопреемник).

Критериями охраноспособности произведений являются:

- гражданство;
- место обнародования произведения;
- место нахождения произведения;
- место жительства (Бернская конвенция).

При предоставлении на территории России охраны произведению в соответствии с международными договорами РФ автор или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

6. Срок действия авторских прав

Срок действия авторских прав является важным элементом авторского законодательства.

Согласно ст. 1267(1) ГК РФ личные неимущественные права авторов признаются бессрочными и неотчуждаемыми.

По общему правилу, установленному ст. 1281 ГК РФ, исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Из данного правила имеются исключения:

1) авторское право на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, действует в течение 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор такого произведения раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то срок действия авторского права на это произведение будет исчисляться по общим правилам;

2) авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом после смерти последнего автора, пережившего других соавторов;

3) авторское право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение 70 лет после его выпуска. В случае если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны авторских прав начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации;

4) срок охраны авторских прав на произведение, автор которого работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, увеличивается на четыре года.

Согласно ст. 1281(3) ГК РФ исключительное авторское право на необнародованное произведение при жизни автора распространяется только на те произведения, которые были обнародованы в течение 70 лет после смерти автора. Если произведение обнародовано после указанного срока, то действуют смежные права – исключительное право публикатора (ст. 1337 ГК РФ).

Согласно ст. 6 Вводного закона к части 4 Гражданского кодекса РФ 70-ий срок применяется, когда 50-ий срок не истек к 1 января 1993 г., т.е. если произведение в период с 1.01.1993 г. по 28.07.2004 г. стало общественным достоянием, оно охраняется вновь до истечения 70 лет (обратная сила закона).

Впервые в мире посмертный 50-летний срок охраны авторского права был установлен в Российской империи в 1837 г. в связи с трагической гибелью А.С. Пушкина. В Бернской конвенции с 1948 г. установлен минимальный срок охраны исключительного права на время жизни автора и 50 лет после его смерти. Одна из директив Европейского союза обязала страны расширить действие исключительных прав на 70 лет после смерти автора. Дополнение к закону об авторском праве США, принятое в 1998г. в интересах, прежде всего, компании Дисней, увеличило срок действия корпоративного исключительного авторского права почти до 100 лет.

По истечении срока действия авторского права произведение считается перешедшим в общественное достояние. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. При этом, должно соблюдаться право авторства, право на имя автора и право на неприкосновенность произведения.

Вопросы и задания для самопроверки

1. Что понимается под авторским правом?
2. Расскажите об эволюции авторского права в России.
3. Охарактеризуйте понятие «объект авторского права».
4. Перечислите произведения, которые не являются объектами авторского права.
5. Приведите классификацию объектов авторских прав.
6. Кто может быть субъектом авторского права?
7. Дайте характеристику основным видам авторских прав.
8. Сколько лет составляет срок действия авторского права?

ТЕМА 4. ОХРАНА СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

1. *Товарный знак*
2. *Знак обслуживания*
3. *Наименование места происхождения товара*
4. *Маркировка товаров*

1. Товарный знак

Товарный знак - обозначение в словесной, изобразительной, звуковой, объёмной и иной форме, а также их комбинаций, в любом

цвете или цветовом сочетании, служащее для индивидуализации товаров юридических или физических лиц.

Правовая охрана товарных знаков в РФ осуществляется после его государственной регистрации в порядке, установленном Законом, или в силу международных договоров РФ. В настоящее время регистрация товарных знаков осуществляется Федеральной службой по интеллектуальной собственности.

Обладателем исключительного права на товарный знак (правообладателем) может быть юридическое лицо или физическое лицо - предприниматель.

На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство— документ, удостоверяющий приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Владелец товарного знака имеет единоличное право пользоваться и распоряжаться товарным знаком и запрещать его использование другим лицам. Никто не может использовать охраняемый в РФ товарный знак без разрешения его владельца.

Нарушением исключительного права правообладателя является использование без его разрешения на товарах, упаковках, при выполнении работ, оказании услуг, на документации, связанной с введением в гражданский оборот, в предложениях к продаже товаров, в сети Интернет товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении аналогичных или однородных товаров.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков:

- обозначений, не обладающих различительной способностью;
- обозначений, состоящих только из элементов;
- вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- являющихся общепринятыми символами и терминами;
- указывающих на вид, качество, количество, свойства, назначение, ценность товаров, на место и время их производства или сбыта;
- представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы;
- официальных названий государств, эмблем, сокращенных или полных наименований международных межправительственных организаций;
- официальных контрольных, гарантийных и пробирных клейм,

печатей, наград и других знаков отличий или сходных с ними до степени смешения обозначений.

Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца;

- обозначений, являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя. К ним относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности;

- обозначений, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали (слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера и т.д.);

- обозначений, тождественных или сходных до степени смешения: с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в РФ на имя другого лица в отношении однородных товаров; с товарными знаками других лиц, охраняемыми без регистрации в силу международных договоров РФ; с товарными знаками других лиц, признанными общеизвестными в РФ товарными знаками в отношении однородных товаров; с наименованием мест происхождения товаров, охраняемых в соответствии с Законом РФ, кроме случаев, когда они включены как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего право пользования таким наименованием;

- обозначений, тождественных: охраняемому в РФ фирменному наименованию (или их части), в отношении однородных товаров, промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые принадлежат другим лицам, получившим право на эти наименования ранее даты поступления заявки на товарный знак; названию известных в РФ на дату подачи заявки произведения науки, литературы и искусства, персонажу из них или цитате, произведению искусств или их фрагментам без согласования с обладателем авторского права или его правопреемниками; фамилии, имени, псевдониму и производному от них обозначению, портрету и факсимиле известных лиц без согласия таких лиц, их наследников.

Заявка на регистрацию товарного знака подается в Федеральную службу по интеллектуальной собственности. *Регистрация товарного знака действительна в течение 10 лет*, по истечении этого срок действия регистрации продлевается по заявлению правообладателя

каждый раз на 10 лет.

Товарные знаки бывают двух видов:

- *индивидуальные*. Правообладателем индивидуального товарного знака является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель;

- *коллективные*. Коллективный товарный знак предназначен для обозначения товаров, производимых и (или) реализуемых объединениями лиц и обладающих едиными или иными общими характеристиками. Назначение коллективного знака заключается в том, чтобы облегчить выступление на рынке групп самостоятельных производителей товаров, связанных договорами либо взаимным участием. Он позволяет привлечь внимание потенциальных покупателей к товарам каждого из участника объединения, поскольку предполагает одинаковый уровень качества этих товаров.

Товарный знак может быть признан *общеизвестным*. В качестве такового может быть признан товарный знак, охраняемый на территории РФ на основании его регистрации или в силу международного договора РФ, а также обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории РФ, если такие товарные знаки или обозначения в результате их интенсивного использования стали на указанную в заявлении лица дату в РФ широко известны среди соответствующих потребителей в отношении товаров этого лица (CocaCola, Maggi, Биллайн).

Правовая охрана общеизвестному товарному знаку предоставляется на основании решения Палаты по патентным спорам и действует бессрочно. Правила признания товарного знака общеизвестным в Российской Федерации определены приказом Роспатента РФ от 17 мая 2000 г. № 38.

2. Знак обслуживания

Знаком обслуживания признается обозначение, служащее для индивидуализации выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц.

Закон о товарных знаках предъявляет к знакам обслуживания такие же требования, как к товарным знакам.

Знак обслуживания практически не имеет отличий от товарного знака и по правовому режиму. Различаются лишь объекты маркировки: если товарные знаки индивидуализируют и рекламируют товары определенных производителей, то знаки обслуживания

предназначены для различения однородных услуг, оказываемых разными лицами. Однако на практике указанное различие нередко стирается, поскольку один и тот же знак может быть зарегистрирован на имя конкретного владельца и по классу товаров, и по классу услуг.

Для регистрации в качестве знака обслуживания обозначение может быть заявлено для одного или нескольких классов услуг: класс 35 - «Реклама», 36 - «Страхование и финансирование», 37 - «Строительство и ремонт», 38 - «Связь», 39 - «Транспортирование и хранение», 40 - «Обработка материалов», 42 - «Разное».

Знаки обслуживания, зарегистрированные для того или иного класса услуг, охраняются лишь в пределах видов услуг данного класса.

3. Наименование места происхождения товара

Наименование места происхождения товара – обозначение, представляющее собой или содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или 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) человеческими факторами.

Природные условия места происхождения товара могут быть обусловлены особенностями почвы, климата, составом воды, определенной влажностью воздуха и т.д. В качестве примера можно назвать цейлонский чай, вологодское масло, минеральную воду, добытую в Боржоми, и т.д.

Особые свойства, относящиеся к людским факторам, включают культурные, профессиональные и производственные традиции, например, тульские самовары, уральские самоцветы, оренбургский платок, хохломская роспись, вологодские кружева и др.

Наименование места происхождения товара весьма сходно с товарным знаком и знаком обслуживания. Они совпадают по выполняемым функциям и нередко практически неразличимы по внешней форме, поскольку в качестве товарных знаков часто используются названия географических объектов. Их основное различие состоит в том, что товарный знак, в отличие от наименования места происхождения товара, призван связывать свойства и качества товара с конкретным его производителем, а не с

особыми свойствами географической среды или места производства товара.

Если в качестве товарного знака заявляется географическое название или иное обозначение, которое способно создать у потребителей ложное впечатление о месте производства товара, в регистрации такого товарного знака должно быть отказано. Исключения составляют случаи, когда наименование места происхождения товара включается в качестве неохраняемого элемента в товарный знак, который регистрируется на имя лица, имеющего право на использование такого наименования.

Правовая охрана наименования места происхождения товара возникает на основе регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности и/или в силу международных договоров.

Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одним или несколькими юридическими и физическими лицами. Лицо, зарегистрировавшее наименование места происхождения товара, получает право пользования им, если производимый данным лицом товар отвечает предъявляемым к нему требованиям.

Право пользования этим же наименованием места происхождения товара может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, которое в границах того же географического объекта выпускает товар, обладающий теми же основными свойствами.

Регистрация наименования места происхождения товара действует бессрочно. Свидетельство на право пользования наименованием места действует только в течение 10 лет. По истечении этого срока возможно продление срока действия свидетельства каждый раз на 10 лет при условии получения заключения компетентного органа, подтверждающего, что обладатель свидетельства производит в границах соответствующего географического объекта товар, сохраняющий свойства, на основании которых им было получено свидетельство на право пользования.

Использованием наименования места происхождения товара считается применение его на товаре, этикетках, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот.

Не допускаются использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими

свидетельства, даже если указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими выражениями, как «род», «тип», «имитация» и т.п., а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара.

Товары, этикетки, упаковки этих товаров, на которых незаконно использованы наименования мест происхождения товаров или обозначения, сходные с ними до степени смешения, являются контрафактными.

Обладатель свидетельства не вправе предоставлять лицензии на пользование наименованием места происхождения товара другим лицам. Использование товарного знака и наименования места происхождения товара в нарушение требований законодательства влечет за собой гражданскую, административную, уголовную ответственность.

Правовая охрана наименования места происхождения товара и действие свидетельства прекращаются на основании решения Палаты по патентным спорам федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также вступившего в законную силу решения суда.

4. Маркировка товаров

Отдельного упоминания заслуживает знак охраны торговой марки TM.

Однако следует помнить, что использование этого обозначения никаким образом не урегулировано действующим законодательством. Для отечественного права знак TM ровным счетом ничего не означает. Этот знак широко используется за рубежом, однако в России он не несет никакой правовой нагрузки.

Термин «**маркировка**» (от франц. «marguer» - отмечать) означает условное обозначение, надписи, наносимые на упаковку товара или на сам товар, содержащие сведения о товаре.

Товар не признается готовым к передаче, если он не маркирован или иным образом не идентифицирован для целей договора.

Обычно на маркировке товара указываются:

- наименование товара,
- назначение товара,
- порядок использования,
- меры предосторожности при использовании,

- количество,
- качество,
- состав,
- дата изготовления.

Носителем маркировки могут быть:

- этикетка товара;
- паспорт изделия, прилагаемый к нему;
- бумажный носитель, приклеиваемый на товар;
- иные носители.

В международных отношениях применяется Европейский стандарт символьной маркировки - *штриховая маркировка*. Она представляет собой 13 черных и белых штрихов разной ширины, наносимых на изделие типографским способом.

Штрих-кодовая маркировка предназначена для машинного считывания. Линии штрихов состоят из четырех групп:

- линии первой группы несут зашифрованную информацию о стране-изготовителе;
- линии второй группы - о предприятии-изготовителе;
- пять штрихов третьей линии несут в себе информацию о самом товаре;
- четвертая линия - ключ к шифру.

Принцип штрих-кода - кодирование алфавитно-цифровых знаков в виде чередования черных и светлых полос различной толщины, с последующим считыванием с помощью сканирующего устройства, которое расшифровывает коды и передает на ЭВМ. В этих цифрах изготовитель может закодировать необходимые для идентификации сведения о товаре.

Штрих-код выполняет ряд функций:

- функции информационного и идентифицирующего характера;
- автоматизированную идентификацию товаров с помощью машиносчитывающих устройств;
- автоматизированный учет и контроль товарных запасов;
- повышение скорости и культуры обслуживания покупателей;
- информационное обеспечение маркетинговых исследований;
- упрощение документального оформления товаров на разных этапах.

В России штриховые коды также распространены. Их присваивает товарам Внешнеэкономическая ассоциация автоматической идентификации - ЮНИСКАН. С 2019 г. в РФ введена обязательная маркировка товаров. Она действует для производителей,

импортеров, розницы. Распоряжение правительства РФ №792-р определило, какие товары подлежат обязательной маркировке в 2020 году. В список входят сигареты, обувь, парфюмерия, шины, некоторые виды одежды и белья, фотооборудование. К 2024 году обязательная маркировка товаров распространится на всю потребительскую продукцию, а система прослеживания станет единой для России и ЕАЭС.

Вопросы и задания для самопроверки

1. Что представляет собой товарный знак?
2. Кто может быть обладателем исключительного права на товарный знак?
3. В чем отличие знака обслуживания от товарного знака?
4. Что понимается под наименованием места происхождения товара?
5. Каким образом осуществляется маркировка товара?

ТЕМА 5. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ НОУ-ХАУ

1. *Право на секрет производства (ноу-хау)*
2. *Признаки и особенности ноу-хау*
3. *Коммерческая тайна и конфиденциальность, как условие договора*
4. *Виды договоров о распоряжении исключительными правами и на секреты производства (ноу-хау)*
5. *Служебный секрет производства*
6. *Ответственность лиц за нарушение требования соблюдения конфиденциальности секрета производства (ноу-хау)*

1. Право на секрет производства (ноу-хау)

Одним из нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности являются промышленные секреты - «ноу-хау» (в пер. с английского «знать как»).

Необходимость изучения особенностей ноу-хау обусловлена широкой распространенностью таких объектов и договоров об их передаче. Зачастую работодатель не осуществляет патентование созданных работником новшеств, а предпочитает сохранить их в

секрете, чтобы избежать длительной процедуры патентования, раскрытия новшества и риска неполучения патента. Более 70% всех договоров в области «промышленной собственности» за рубежом заключаются именно на передачу ноу-хау.

В законодательстве РФ отсутствует определение понятия ноу-хау, за исключением Основ гражданского законодательства СССР и союзных республик (далее Основы), в большинстве своем утративших силу в связи с принятием ГК РФ. Основы рассматривают ноу-хау в качестве секрета производства. В соответствии со ст. 151 Основ обладатель технической, организационной или коммерческой информации, составляющей секрет производства (ноу-хау), имеет право на защиту от незаконного использования этой информации третьими лицами при условии, что:

- эта информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
- к этой информации нет свободного доступа на законном основании;
- обладатель информации принимает надлежащие меры к охране ее конфиденциальности.

Секрет производства (ноу-хау) – это информация о результатах в научно-технической области или о способе осуществления профессиональной деятельности, которая имеет коммерческую ценность и не известна третьим лицам, что обеспечивается специальными мерами по защите её конфиденциальности.

Ноу-хау подразделяется на два класса:

- то, что может быть преобразовано в материальные объекты (синоним коммерческой тайны, т.е. то, что отвечает требованиям предметности, конфиденциальности и новизны);
- то, что собственностью быть не может. Это общие навыки в коммерции или профессии (незапатентованные технические, экономические и организационные знания и опыт, известные ограниченному кругу лиц, обладание которыми дает определенную экономическую выгоду).

2. Признаки и особенности ноу-хау

На международном уровне правовой охране ноу-хау посвящена ст.39 Соглашения ТРИПС о закрытой информации. Защита закрытой информации рассматривается как элемент борьбы против недобросовестной конкуренции. Каждый член ВТО обязан обеспечить

юридические механизмы, предотвращающие недобросовестное использование секретной коммерческой информации. В России такой механизм закреплен в главе 75 части IV Гражданского кодекса. Статья 1465 ГК РФ после изменений 2014 года предусматривает, что ***секрет производства должен отвечать следующим признакам:***

- *представлять собой сведения о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере или о способах осуществления профессиональной деятельности.* Сами сведения могут быть различными, в том числе организационными и экономическими, что отличает ноу-хау от изобретений и полезных моделей, которые всегда имеют именно технический результат. Таким образом, многие объекты, которые не защищаются патентами, могут охраняться в качестве секретов производства;

- *иметь коммерческую ценность вследствие неизвестности третьим лицам.* Коммерческая ценность может состоять в сокращении издержек производства, увеличении доходов, сохранении положения на рынке, установлении четкой системы оценки количества и качества деятельности персонала, формализации бизнес-процессов. Таким образом, обладатель должен иметь некоторые преимущества перед конкурентами, которые не обладают ноу-хау;

- *должны приниматься разумные меры по охране конфиденциальности сведений.* Наиболее эффективной мерой является введения режима коммерческой тайны, что, кстати, до 1 октября 2014 года было обязательным признаком рассматриваемого объекта интеллектуальной собственности.

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

Основное отличие ноу-хау от других объектов интеллектуальной собственности, поскольку на него ни у кого нет исключительных прав, а есть лишь фактическая монополия разработчика. Возникновение прав на ноу-хау не требует какой-либо регистрации.

3. Коммерческая тайна и конфиденциальность, как условие договора

Под коммерческой тайной в соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона «О коммерческой тайне» понимается режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Коммерческой тайной можно признать любую информацию, которая соответствует следующим условиям:

- относится к предпринимательской деятельности компании (например, рецепт лимонада или технологию изготовления строительных материалов можно признать коммерческой тайной);
- не содержит сведений, которые составляют государственную тайну. Что относится к гостайне определяет государство, оно же государственную тайну и защищает;
- информация принадлежит данной организации;
- информацией не владеют третьи лица, но при этом она представляет реальную ценность для них;
- обладатель такой информации ограничил доступ к ней и принял меры, чтобы защитить ее от несанкционированного доступа и распространения.

Какую именно информацию отнести к коммерческой тайне, решает ее обладатель. Это могут быть рецепты, технологии или любая другая информация, которая подходит под эти критерии. Но не получится заявить просто так: все, теперь вот эти сведения — коммерческая тайна. Нужно сначала все оформить по закону.

Таким образом, коммерческая тайна — это информация, которая имеет коммерческую ценность именно потому, что неизвестна никому другому. А еще у других лиц нет к ней доступа на законном основании. При этом обязательное условие — владелец такой информации должен каким-то образом скрывать ее от других и принимать меры по ее охране.

Коммерческая тайна предполагает специальный режим конфиденциальности информации, который дает ее обладателю ряд преимуществ. Например, позволяет увеличить доходы и избежать неоправданных расходов. Так, сведения о том, как банк проверяет получателей кредитов и по каким параметрам их оценивает, помогают отсеивать потенциальных мошенников и снижают вероятность неоправданных расходов. Или компания благодаря этому режиму

сохраняет положение на рынке товаров, работ, услуг, потому что держит в секрете сведения, как формируются скидки и когда следующая акция.

Государственная тайна может иметь разные грифы секретности: «секретно», «совершенно секретно» и «особой важности». С коммерческой тайной так не получится — отдельные ее категории и грифы ограничения доступа законами и нормативными актами не предусмотрены.

Даже если на документе написать «особо важная коммерческая тайна» или «абсолютно секретная коммерческая тайна», ничего не изменится. Ответственность за ее разглашение не станет строже, а порядок обращения останется прежним. К лицу, незаконными методами получившему конфиденциальные сведения, могут быть применены гражданско-правовые способы защиты, а именно взыскание убытков. В случае нарушения обязанности соблюдать конфиденциальность, предусмотренной договором, к нарушителю могут быть применены и иные санкции, предусмотренные договором.

4. Виды договоров о распоряжении исключительными правами и на секреты производства (ноу-хау)

Законодатель распространил условия договоров о распоряжении исключительными правами и на секреты производства (ноу-хау) путем закрепления договора об отчуждении исключительного права на секрет производства (ст. 1468 ГК РФ). Существенным условием такого договора является соблюдение конфиденциальности информации, ответственность за нарушение которой может быть предусмотрена договором. В противном случае ответственность определяется ст. 1472 ГК РФ в виде возмещения убытков.

Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ноу-хау) не подлежит государственной регистрации в отличие от договоров об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец.

Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства предусмотрен ст. 1469 ГК РФ имеет много общего с другими лицензионными договорами, прежде всего договорами о предоставлении прав на зарегистрированные объекты, в отношении которых, как и в отношении секрета производства, охраняется содержательный элемент. Предмет договора связан с использованием результата интеллектуальной деятельности. Однако можно выделить и целый ряд особенностей:

- предметом договора о предоставлении права использования секрета производства выступает прежде всего фактическая информация, которая не известна лицензиату, а предмет других лицензионных договоров известен в силу регистрации, в связи с чем предоставляется не информация, а право на охраняемый объект;

- срок действия лицензионного договора, предметом которых выступают зарегистрированные объекты, ограничен сроком действия патента или свидетельства. Срок действия лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства не имеет существенного значения и зависит главным образом от того, как долго существует фактическая монополия на информацию;

- в лицензионном договоре о предоставлении права использования секрета производства в отличие от других лицензионных договоров существенным условием является условие о соблюдении конфиденциальности, т.к. невыполнение данного условия ведет к прекращению самой возможности действия договора. По лицензионным договорам в отношении зарегистрированных объектов права передаются на объект, информация о котором официально опубликована, в связи с чем нет необходимости соблюдать ее конфиденциальность;

- в лицензионном договоре о предоставлении права использования секрета производств целесообразно предусмотреть выплату единовременной суммы, а не периодических платежей в зависимости от получения прибыли (роялти), поскольку разработчики ноу-хау независимо от своей вины могут потерять «монополию»;

- особый порядок прекращения договора. Среди оснований прекращения лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производств - утрата секретности информации, ее «обнародование», что не имеет никакого значения для лицензионного договора.

5. Служебный секрет производства.

В ходе выполнения служебных обязанностей сотрудник любого предприятия может стать автором различных идей, имеющих патентную способность. Это не просто выбор какой-то готовой модели, а порождение новой, заслуживающей того, чтобы называть её объектом интеллектуальной собственности. Кроме этого работнику может быть доверена информация, которую работодатель стремится держать от всех в секрете.

По отношению к таким ситуациям применимы положения ст.

1470 ГК РФ. Они устанавливают исключительное право работодателя на секрет производства и требуют от граждан сохранения конфиденциальности сведений, к которым они получили доступ в силу того, что являются работниками и выполняют задания работодателя.

Специальные нормы части четвертой ГК РФ посвящены служебным секретам производства (ст. 1470 ГК РФ).

В связи с тем, что служебный секрет производства может представлять собой патентоспособный объект, в дальнейшем он может быть трансформирован в служебное изобретение, полезную модель или промышленный образец, служебное селекционное достижение. При отсутствии в договоре между работодателем и работником соглашения об ином работник должен письменно уведомить работодателя о создании в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя такого результата, в том числе в отношении которого возможна правовая охрана. При этом работник может и не знать о признаках патентоспособности объекта.

Работодатель вправе сохранить полученную информацию в качестве секрета производства (ноу-хау) либо совершить действия применительно к патентоспособности объекта (подать заявку на выдачу патента на соответствующие служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец, передать право на получение патента другому лицу). В противном случае право на получение патента переходит работнику по истечении четырех месяцев с момента уведомления работодателя.

Если работодатель примет решение о сохранении информации о таких изобретении, полезной модели или промышленном образце в тайне, работник имеет право на вознаграждение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом, что также должно учитываться при применении комментируемой статьи к патентоспособным секретам производства.

Секреты производства могут быть созданы при выполнении работ по договору, в том числе по договору подряда, по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ либо по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд (ст. 1471). При этом порядок государственного учета результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и

технологических работ, в том числе ноу-хау, выполняемых за счет средств федерального бюджета определяется Постановлением Правительства РФ от 04.05.2005 N 284 "О государственном учете результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ гражданского назначения", Постановлением Правительства РФ от 14.01.2002 № 7 "О порядке инвентаризации и стоимостной оценке прав на результаты научно-технической деятельности".

Порядок закрепления прав на результаты научно-технической деятельности, полученные за счет средств федерального бюджета, в том числе в отношении ноу-хау, определяется Постановлением Правительства РФ от 17.11.2005 N 685 "О порядке распоряжения правами на результаты научно-технической деятельности".

Ответственность за нарушение требования соблюдения конфиденциальности секрета производства (ноу-хау) была предусмотрена ст. 139 ГК РФ применительно к коммерческой или служебной тайне. В связи с тем, что ее действие прекращается ст. 1472 ГК РФ устанавливает аналогичную ответственность.

6. Ответственность лиц за нарушение требования соблюдения конфиденциальности секрета производства (ноу-хау)

Гражданско-правовая ответственность за нарушение данного исключительного права, к сожалению, является минимальной, что делает и сам секрет производства наименее правозащищенным, чем иные результаты интеллектуальной деятельности. Фактически ГК РФ предусматривает единственный способ защиты прав правообладателя в виде возмещения убытков, причиненных нарушителем исключительного права на секрет производства. Размер убытков определяется на основании ст. 1252 ГК РФ. Помимо возмещения убытков правообладателю сведений, составляющих ноу-хау, можно (с учетом специфики правонарушения) воспользоваться общими способами защиты, предусмотренными ст. 12 ГК РФ, общими способами защиты исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, предусмотренными ст. 1252 ГК РФ.

Диспозитивность п. ст. 1472 ГК РФ предполагает возможность наступления ответственности как на основании закона, так и на основании договора. Потому для наиболее эффективной защиты прав правообладателя необходимо использовать договорные "рычаги" воздействия на правонарушителя, включая неустойку.

Основаниями для привлечения к ответственности за нарушение

исключительных прав на секрет производства являются его незаконное получение, несанкционированное разглашение или использование. Данные деяния являются внедоговорными, в частности деликтными, и регулируются положениями ст. 15, § 1 гл. 59 ГК РФ.

Незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую тайну (секрет производства), может быть также признано актом недобросовестной конкуренции (п. 5 ст. 14 Закона о защите конкуренции).

Лица, обязанные сохранять конфиденциальность секрета производства:

- правообладатель по договору об отчуждении исключительного права на секрет производства;
- лицензиар или лицензиат по лицензионному договору о предоставлении права использования ноу-хау;
- работник, получивший доступ к секрету производства, на основании сложившихся трудовых отношений.

В данном случае основанием для привлечения к ответственности является нарушение договорных обязательств (как гражданско-правового характера, так и трудового) контрагентами (вышеуказанными). Их обязательства носят договорный характер и соответственно регулируются положениями о договорной ответственности гл. 25 ГК РФ.

Гражданское законодательство не содержит каких-либо специальных указаний относительно рассмотрения данной категории дел. Поэтому правообладатель ноу-хау подает заявление о защите своих нарушенных прав по общим правилам гражданского судопроизводства и в соответствии с правилами подведомственности и подсудности.

Помимо гражданско-правовой ответственности работник за нарушение обязательства по сохранению конфиденциальности секрета производства может быть подвергнут дисциплинарной ответственности согласно трудовому законодательству.

Так, в соответствии с п. "в" ст. 81 ТК РФ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 23.07.2013) // Собрание законодательства РФ. - 2002. - N 1 (ч. 1). - Ст. 3. разглашение работником охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей ему известной в связи с исполнением им трудовых обязанностей, является основанием для возможного расторжения трудового договора по

инициативе работодателя.

Статья 238 ТК РФ, устанавливает материальную ответственность работника за ущерб, причиненный работодателю. А вот неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат. Таким образом, устанавливается ограниченная ответственность работника. За причиненный ущерб работник несет материальную ответственность в пределах своего среднего месячного заработка (ст. 241 ТК РФ).

Помимо гражданской и дисциплинарной ответственности возможно наступление также административной и уголовной ответственности. Это предусмотрено и ст. 14 Закона о коммерческой тайне, согласно п. 1 которой нарушение настоящего Закона влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ.

ГК РФ установлено основание освобождения правонарушителя от ответственности за неправомерное использование секрета производства при безвиновном нарушении исключительного права на секрет производства. Так, лицо, которое использовало секрет производства, но не знало и не должно было знать о том, что его использование незаконно, в том числе в связи с тем, что оно получило доступ к секрету производства случайно или по ошибке, не несет ответственность, предусмотренную ст. 1472 ГК РФ коммерческую тайну, вправе требовать в судебном порядке защиты своих прав (п. 5 ст. 14 Закона о коммерческой тайне).

Вопросы и задания для самопроверки

1. Что понимается под ноу-хау? Какие два класса ноу-хау выделяют?
2. Перечислите основные признаки секрета производства и назовите главную ее особенность.
3. Какая информация может составить коммерческую тайну предприятия?
4. Что отличает договор об отчуждении исключительного права на ноу-хау от договоров об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец?
5. Расскажите о порядке закрепления прав на результаты научно-технической деятельности, полученные при выполнении работ по договору.
6. Какие виды ответственности могут возникнуть за нарушение

требований соблюдения конфиденциальности секрета производства?

ТЕМА 6. ПАТЕНТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ КАК ОСНОВА ИННОВАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

- 1. Понятие патентной информации*
- 2. Патентно-информационное исследование*
- 3. Поиск патентной информации*
- 4. Патент как объект интеллектуальной собственности*

1. Понятие патентной информации

Патентная информация – это совокупность сведений технического характера, раскрытых в опубликованных патентных документах (патентных заявках, патентах на изобретения и полезных моделях), а также в различных научно-технических источниках информации, использовавшихся на этапе патентной экспертизы.

Актуальность использования патентной информации в современных рыночных реалиях сложно переоценить:

- используя ее, можно определить наиболее перспективные направления научно-технических разработок;
- своевременно выявить, не будет ли разработанное решение нарушать чужие патенты в случае его вывода на отечественный и зарубежный рынки;
- изучение патентной информации служит первым шагом для оценки целесообразности патентования нового технического решения.

Давно замечено, что результатом НИОКР, проводимых без должного учета сведений, раскрываемых в источниках патентной информации, при всех временных и финансовых затратах на разработки, является, как правило, «создание» уже объективно существующего, а, следовательно, непатентоспособного и, скорее всего, неконкурентоспособного технического решения. Учитывая невероятные объемы патентной информации, можно с уверенностью утверждать, что сегодня практически невозможно создать новое техническое решение без выявления и изучения опыта предшественников.

Для понимания объемов патентной информации в мире представим себе, что только базы данных поискового ресурса Европейского патентного ведомства Esp@cenet содержат более 100

миллионов патентных публикаций по различным техническим отраслям. Не менее объемны и фонды крупнейших научно-технических библиотек. А известная тенденция удвоения объема информации в каждый следующий пятилетний период делает учет предшествующих разработок при создании современных и конкурентоспособных объектов техники просто обязательным.

Довольно распространенная, в том числе и в нашей стране, практика изучения разработок конкурентов по готовым изделиям, присутствующим на товарных рынках, не предполагает учет большого сегмента уже созданных технических решений, которые по ряду причин (экономических, технологических и иных) пока до рынка не дошли. Этот очевидный фактор – отставание рыночной реализации от процесса патентования – очень часто не принимается во внимание, что приводит к полному неведению в отношении полученных участниками рынка исключительных прав на новые технические решения, еще не реализованные в виде готовых изделий, но уже позволяющие запретить другим участникам рынка изготавливать такие изделия и вводить их в рыночный оборот.

Таким образом, *патентная информация* представляет собой инструмент, использование которого важно на всех этапах жизненного цикла объектов техники, т.е. с момента начала его создания, а именно с постановки задачи для НИОКР и выбора направления разработок, патентования результатов разработок, выведения готового продукта на рынок – и до окончания жизненного цикла объекта техники, т.е. его ухода с рынка. В связи с этим проводить патентные исследования необходимо на постоянной и комплексной основе.

2. Патентно-информационное исследование

Важный момент при выводе инновационного изделия на рынок – проведение патентно-информационного исследования, т.е. экспертизы на патентную чистоту.

Патентно-информационные исследования позволяют получить представления о тенденциях развития исследуемой области техники, выявить наиболее перспективные направления развития, конкретные технические решения, используемые для целей НИОКР, а также ближайшие решения-аналоги, в том числе для критической оценки и дальнейшего патентования собственных решений. Такие исследования проводятся на основе данных патентного поиска и анализа выявленных патентных документов. Помимо того, патентно-

информационные исследования позволяют получить объективную картину инновационной деятельности компаний-конкурентов.

Естественно, просится вопрос: что делать, если все уже запатентовано? Ответ однозначный: получать собственные патенты на дальнейшее развитие запатентованных технологий. Мир патентных прав на технологии сегодня чрезвычайно сложен, выжить в нем, не имея собственных патентов, невозможно. Собственные патенты при условии, что они действительно защищают дальнейшее развитие существующих технологий, становятся не только инструментом охраны, но и предметом лицензионных соглашений по взаимному предоставлению разрешений использовать существующую технологию при условии встречного разрешения использовать новую.

На сегодняшний день компании-разработчики поисковых систем адаптировали свои информационные продукты для широкого круга пользователей. Новый вектор развития поисковых инструментов направлен на использование так называемого искусственного интеллекта, в частности искусственных нейронных сетей, когда самообучающиеся алгоритмы предоставляют результаты, оценивая релевантность выявляемых документов на основе анализа их содержания.

На волне успеха использования новых технологий в поисковых патентно-информационных ресурсах возникла даже некоторая эйфория: появились заявления, что эти новые системы не только позволят существенно снизить требования к квалификации эксперта по поиску, но и вообще обойтись без его помощи. Но в современных условиях с развитием поисковых инструментов роль эксперта только возрастает. Объясняется это рядом причин:

- во-первых, использование современных поисковых ресурсов с заложенными в них сложными поисковыми алгоритмами, давая быстрые результаты, не позволяет получить на выходе готовые ответы на поставленные перед поиском вопросы, а лишь предлагает документы, которые нужно критически оценить, правильно интерпретировать и учесть множество дополнительных факторов. При этом подобная оценка должна даваться экспертом в ходе всего поиска, а это предполагает анализ большого количества документов, выявленных в рамках нескольких или даже множества поисковых запросов. Очевидно, что подобная задача для неподготовленного пользователя трудно разрешима;

- во-вторых, эффективно использовать весь заложенный в современные ресурсы поисковый инструментальный способен только

эксперт, обладающий соответствующими знаниями и опытом, а следовательно, навыками, которые будут играть решающее значение, в том числе при проведении комбинированного поиска, когда поиск проводится с одновременным использованием индексов классификационной системы, ключевых слов, ограничением периода поиска, по особым образом выбранным юрисдикциям и, например, патентообладателям;

- в-третьих, обратной стороной «умного» поискового алгоритма, учитывающего морфологию и возможные синонимы ключевых слов, является увеличение массива выявляемых документов, грамотно разобраться в котором способен только специалист.

В число инструментов, отчасти решающих задачи представления результатов поиска в виде, понятном широкому кругу пользователей, без погружения в детали выявленных патентных документов, входят так называемые «*патентные ландшафты*». Эти автоматически сгенерированные статистические данные в формате графиков и диаграмм позволяют оценить, в частности, динамику патентования по различным областям техники, направления и юрисдикции патентования компании-конкурента, связи портфелей патентов тех или иных компаний и некоторые другие задачи. Визуализация результатов поиска может быть полезна прежде всего нетехническим специалистам, таким как маркетологи или менеджеры самых разных уровней.

Использование патентных ландшафтов фактически представляет собой попытку «подняться над проблемой» и посмотреть на ситуацию в целом, не углубляясь в техническую суть выявленных решений. Безусловно, такой подход не может претендовать на роль исчерпывающего источника информации об исследуемой в рамках поиска теме, а иногда, в случае использования ландшафтов в качестве основного источника данных, и вовсе может подтолкнуть к некорректным выводам.

Проведение патентно-информационных исследований вне зависимости от конкретного круга поставленных задач упирается в главный вопрос – найти всю совокупность релевантных патентных публикаций, на базе которых будет производиться соответствующий задачам анализ.

3. Поиск патентной информации

Существует множество источников, которые формируют, постоянно наполняют, систематизируют и предоставляют доступ к

огромным патентно-информационным массивам.

В качестве первичных источников информации выделим *национальные и региональные патентные ведомства*, а также *Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС)*. Они предоставляют доступ к патентным публикациям посредством организации доступа к своим патентным базам данных, которые ограничиваются только национальными патентными документами (в частности, базы данных патентных ведомств России, США, Японии и др.), а могут содержать и патентные документы целого ряда стран или организаций (патентные базы данных Европейского патентного ведомства или патентного ведомства Германии).

Помимо патентных ведомств, существуют и *коммерческие поисковые ресурсы* – производные источники информации, которые предоставляют доступ к своим базам на платной основе. Формирование баз данных коммерческих ресурсов происходит за счет информации, полученной из патентных ведомств, но, в отличие от последних, в них предоставляются расширенные возможности для поиска и анализа результатов, а также могут быть реализованы дополнительные опции, не связанные с поиском напрямую. Базы таких коммерческих ресурсов иногда содержат более информативные рефераты патентных документов, дополнительные аналитические инструменты и статистические данные, а также обеспечивают возможность автоматического построения патентных ландшафтов. В перечень коммерческих поисковых ресурсов входят такие системы, как Orbit (разработчик – Questel), Patbase (MineSoft), Derwent (Clarivate Analytics), LexisNexis и др.

Среди *бесплатных поисковых ресурсов* нельзя не назвать продукт компании Google – Google Patents. В нем заложены современные поисковые алгоритмы, простой поисковый интерфейс, не требующий особых навыков для использования. Однако на настоящий момент в его базах данных содержится весьма скромное количество документов – около 87 миллионов патентных и не патентных публикаций. Кроме того, ресурс не отличается большой гибкостью в выборе параметров поиска, что не мешает ему быть популярным у пользователей, особенно для целей «быстрого» поиска или в качестве дополнительного ресурса.

Существует несколько важных для патентного поиска инструментов. Это прежде всего классификационная система объектов техники – Международная патентная классификация (МПК). Создаваемая по мере роста объема патентной информации,

она делит всю область техники на восемь разделов (от латинской А до Н), а далее – от общего к частному: на классы, подклассы, группы и подгруппы, формируя тем самым классификационный индекс, под которым «скрывается» конкретное техническое решение. Например, раздел Н – Электричество; класс Н04 – Техника электрической связи; подкласс Н04В – Передача сигналов; группа Н04В3 – Системы проводной связи. Полный классификационный индекс имеет вид Н04В 3/52, что характеризует «системы передачи информации между двумя стационарными станциями по волноводам».

Сегодня, когда объем только патентных публикаций вырос до 3 миллионов публикаций в год, невозможно себе представить проведение поиска в патентных базах данных без подобного классификационного критерия, который укладывает каждое техническое решение на свою «полку».

Ознакомиться с содержанием МПК и руководством к ней можно на сайте структурного подразделения Роспатента – Федерального института промышленной собственности (ФИПС) по ссылке: www1.fips.ru.

Дополнительным, и не менее важным, поисковым инструментом является поиск по ключевым словам. Отобранные для поиска ключевые слова должны предельно полно характеризовать искомый объект поиска и конкретные признаки выявляемых в патентных базах данных технических решений. Отметим важную роль эксперта, проводящего патентно-информационный поиск, так как от его профессионализма напрямую зависит релевантность результатов поиска, а, следовательно, и сделанные на основе выявленных документов выводы.

Количество выявляемых документов может оказаться очень большим, в связи с чем возникает необходимость вводить поисковые ограничения, комбинируя в одном запросе ключевые слова, индексы МПК и, например, диапазон дат публикаций.

Все выявляемые в ходе поиска документы изучаются и оцениваются в соответствии с заданием. В случае необходимости проведения поиска по патентным публикациям РФ, следует обращаться к сайту Российского патентного ведомства: new.fips.ru.

К сожалению, для проведения поиска в рамках экспертизы на патентную чистоту в отношении РФ использования «бесплатных» баз Роспатента будет недостаточно – необходимо заключить договор с патентным ведомством РФ на предоставление платного доступа к расширенному перечню баз данных, в том числе к полнотекстовой

базе данных российских изобретений. В противном случае нельзя обеспечить важнейшее требование Регламента поиска на патентную чистоту – выявление релевантных публикаций для дальнейшего анализа среди всех действующих в РФ патентных документов. Это же условие нужно учитывать, помня о необходимости проведения поиска и по евразийским патентам, действующим в РФ (поисковая база eapatis доступна на сайте ЕАПВ www.eapo.org/ru).

В заключение следует отметить, что базовые навыки поиска патентной информации совершенно необходимы каждому, кто занимается организацией инновационного производства или непосредственно разрабатывает новые технические решения.

4. Патент как объект интеллектуальной собственности

Патент – охранный документ, удостоверяющий авторство, приоритет и наличие исключительного права.

Благодаря наличию такого документа у патентообладателя появляются исключительные права на то, чтобы пользоваться запатентованным продуктом, например, производить его или продавать, но это еще не все. Патентование интеллектуальной собственности в нашей стране и за границей предоставляет изобретателям огромный спектр возможностей.

В соответствие со ст. 1349 ГК РФ, объекты патентных прав – это:

- результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической области, которые отвечают существующим требованиям, предъявляемым к изобретениям и полезным моделям;

- результаты интеллектуальной деятельности в области дизайна. Они должны соответствовать имеющимся требованиям, которые предъявляются к промышленным образцам.

Изобретение – техническое решение в любой области, которое относится, например, к устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений (животных) или способу, процессу осуществления действий над материальным объектом с применением материальных средств, в том числе к использованию продукта (способа) по конкретному назначению (ст. 1350 ГК РФ).

Полезная модель – техническое решение, которое относится к устройству (ст. 1351 ГК РФ). Как объекты полезной модели могут выступать конструкции машин, их механизмов, деталей, агрегатов, орудий.

Промышленный образец – решение внешнего вида объекта как

промышленного, так и кустарно-ремесленного производства (ст. 1352 ГК РФ).

Зависимое изобретение, зависящая полезная модель, зависимый промышленный образец – изобретение, полезная модель, промышленный образец, которые нельзя использовать без применения другого изобретения, другой полезной модели, другого промышленного образца, которые уже прошли процедуру патентования и имеют более ранний приоритет (ст. 1358 ГК РФ). Использовать их можно, если имеется разрешение патентообладателя на выбранный объект интеллектуальной собственности.

Запатентовать объект, являющийся результатом интеллектуальной деятельности, может непосредственно автор (группа авторов), а также иное физическое или юридическое лицо, которое получило исключительное право путем его перехода благодаря договору.

Физическое или юридическое лицо, на имя которого будет выдан патент – это *патентообладатель*, то есть обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, который может распоряжаться объектом или наложить запрет на использование его третьими лицами.

Для обеспечения правовой охраны техническому решению (и решению внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства) данный объект должен полностью отвечать существующим критериям патентоспособности, зафиксированным в ст. 1350-1352 ГК РФ.

Условия патентоспособности:

- для *изобретения* это критерии новизны, изобретательского уровня, промышленной применимости;
- для *полезной модели* это критерии новизны, промышленной применимости;
- для *промышленного образца* это критерии новизны, оригинальности;

Патентованием объектов интеллектуальной собственности в России занимается Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС), подразделение Роспатента (в регионах филиалов нет). Патентование интеллектуальной собственности проходит в четыре этапа. Необходимо:

- сформировать заявку и подать ее в ведомство по патентам;
- получить результаты проведения формальной экспертизы;
- получить результаты экспертизы заявки по существу;

- завершающий этап патентования – получение патента;

Для каждого объекта патентного права установлены определенные сроки действия патента.

Срок действия патента на изобретение – 20 лет со дня подачи заявки.

Дополнительный патент на изобретение – для тех изобретений, которые причисляются к лекарственным средствам, пестицидам или агрохимикатам, срок действия патентного свидетельства может быть увеличен максимум на пять лет. Федеральный орган исполнительной власти, который занимается нормативно-правовым регулированием в области интеллектуальной собственности, фиксирует правила выдачи и действия дополнительного патента на изобретение и продления срока действия патента на изобретение или промышленный образец.

Срок действия патента на полезную модель – 10 лет со дня подачи заявки.

Срок действия патента на промышленный образец – 5 лет со дня подачи заявки. Когда патентообладатель подает ходатайство, срок может быть неоднократно продлен на пять лет (25 лет – максимальный срок).

Действие патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец могут быть прекращены досрочно, если для этого есть основания (ст. 1399 ГК РФ):

- патентообладатель оформил заявление, где выразил желание прекратить действие патента;

- патентная пошлина за поддержание патента в силе не была оплачена вовремя.

Преимущества патентования интеллектуальной собственности:

- стабильное положение на рынке и конкурентные преимущества;

- более высокая прибыль или доходы от инвестиций;

- дополнительные поступления от лицензионной деятельности или уступки патента;

- сокращение рисков опасности нарушения прав;

- возросшие возможности в привлечении субсидии и/или инвестиций по приемлемой процентной ставке;

- эффективное средство для принятия мер к нарушителям прав;

- позитивный имидж предприятия.

Вопросы и задания для самопроверки

1. Что представляет собой патентная информация?

2. С какой целью необходимо проводить патентно-информационное исследование?
3. Расскажите о наиболее популярных инструментах патентного поиска.
4. Что может быть источником патентной информации?
5. Что выступает объектом патентных прав?
6. Назовите условия патентоспособности для изобретения, полезной модели, промышленного образца.
7. Какие преимущества дает патентование интеллектуальной собственности?

ТЕМА 7. ПРАВОВЫЕ И ЭКОНОМИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ЛИЦЕНЗИОННОЙ ТОРГОВЛИ

- 1. Основные понятия: «лицензия», «лицензиар», «лицензиат»*
- 2. Понятие лицензионной торговли*
- 3. Лицензионный договор*
- 4. Франчайзинг*

1. Основные понятия: «лицензия», «лицензиар», «лицензиат»

Лицензия - разрешение лицензиара на использование принадлежащих ему прав промышленной собственности (на изобретение, промышленный образец, товарный знак, “ноу-хау”), выдаваемое другому лицу (лицензиату) на определенных условиях. Эти условия (срок, объемы, вознаграждение) составляют содержание заключаемого ими лицензионного соглашения.

Лицензиар (англ. lisenser) - юридическое лицо, собственник изобретения, патента, технологических знаний и пр., выдающий своему контрагенту (лицензиату) лицензию на использование своих прав в определенных пределах.

Лицензиат (англ. lisensee) - юридическое лицо, приобретающее у собственника изобретений, патентов, производственных и коммерческих знаний и пр. (лицензиара) лицензию на право их использования в определенных пределах.

По характеру и объему прав на использование технологии, предоставляемой соглашением лицензиату, выделяют:

- *неисключительную лицензию* - дает лицензиару право самостоятельного использования лицензии и выдачи аналогичных

лицензий любым заинтересованным лицам (производство медикаментов, пищевых продуктов и т. д.);

- *исключительную лицензию* - предусматривает монопольное право лицензиата использовать изобретение или секрет производства на данной территории, при этом лицензиар отказывается от самостоятельного использования лицензии и ее продажи. Наиболее часто используемый вид лицензионного соглашения в мировой практике;

- *полную лицензию* - предоставляет лицензиату исключительное право на ее использование в течение всего срока действия лицензионного соглашения.

Объектом лицензии может быть любая разработка конструктивного, технологического характера, состав материала или сплава, вещество, способ лечения, методы поиска или добычи полезных ископаемых, методики расчетов (включая средства математического обеспечения ЭВМ), сведения организационного, финансового, управленческого характера и т. д., как содержащие изобретения, так и не содержащие таковых, а также товарные знаки и промышленные образцы. Объект должен обладать патентной чистотой.

Патентная чистота - юридическое свойство объекта, означающее, что он может использоваться в данной стране без нарушения действующих на ее территории охранных документов исключительного права (патентов, принадлежащих третьим лицам).

Объект должен обладать достаточными технико-экономическими преимуществами по отношению к имеющимся на данное время на рынках. Он должен быть освоен в отечественной промышленности до стадии, позволяющей гарантировать покупателю достижение определенных технико-экономических показателей. Практика показывает, что потенциальные покупатели зачастую отказываются от приобретения технологий, не доведенных до промышленного использования. В ряде случаев продажа технологии оказывается невозможной в результате отсутствия патента (или другого охранного документа).

2. Понятие лицензионной торговли

Лицензионная торговля (англ. license trade) - форма международной торговли технологией, включающая сделки с “ноу-хау”, патентами и лицензиями на изобретения.

Предметом лицензионной торговли являются лицензии на

использование технологического опыта, изобретений, промышленных секретов, товарных знаков и др.

Передача на коммерческой основе, обмен, распространение “ноу-хау” осуществляется, прежде всего, путем заключения *лицензионных соглашений*, предусматривающий не только передачу соответствующей документации, но также и подготовку персонала, участие специалистов в налаживании производства, оказание другой технической помощи импортеру.

Продажу за границу лицензий на использование изобретений, технических знаний, опыта, а также товарных знаков принято называть *заграничным лицензированием*.

В современных условиях в развитых странах практически все изобретения и новые товары патентуются. Патентные лицензии, т.е. разрешения на передачу прав использования патентов без соответствующего “ноу-хау”, играют относительно скромную роль в лицензионной торговле. Это объясняется необходимостью проведения дополнительных НИОКР и расходов на внедрение, оптимизацией технологического процесса, а также риском, что данное изобретение окажется экономически нерентабельным и технологически неприемлемым.

Наибольшее распространение в международной торговле получили лицензионные соглашения, предусматривающие комплексную передачу одного или нескольких патентов и связанного с ними “ноу-хау”.

Лицензионное соглашение - соглашение о передаче прав на использование лицензий, “ноу-хау”, товарных знаков и др.

Лицензионное соглашение может предусматривать передачу патентной лицензии; комплексную передачу нескольких патентов и связанного с ними “ноу-хау”; растет также число лицензионных соглашений на использование “ноу-хау” без патентов на изобретение. Лицензионные соглашения последних двух типов предусматривают помимо передачи технических знаний оказание лицензиаром (владельцем патента) сопутствующих инжиниринговых услуг по организации лицензионного производства, а также соответствующие поставки оборудования, исходного сырья, отдельных узлов и т.п.

Лицензионные соглашения различаются в зависимости от того:

- разрешают они экспорт лицензионной продукции, полностью исключают его или частично ограничивают;
- наличием или отсутствием в них обязательства лицензиара в течение срока действия соглашения предоставлять лицензиату

(покупателю лицензии) информацию о новых усовершенствованиях лицензионной техники;

- по способу передачи технологии, т.е. лицензия предоставляется независимо или одновременно с заключением контракта на строительство объекта, поставку комплектного оборудования и оказание инжиниринговых услуг (самостоятельные или сопутствующие лицензионные соглашения).

Ежегодная стоимость продукции, производимой в мире на основе лицензионных соглашений, составляет в среднем 330-350 млрд. долларов. Крупнейший в мире экспортер лицензий - США, на долю которых приходится две трети от всех продаж лицензий. К экспортерам относятся Великобритания, Япония, Аргентина, Бразилия, Россия.

Например, доля ФРГ в мировом экспорте лицензий составляет 14%, Великобритании - 7%. Япония пока остается нетто-импортером лицензий и патентов, но ее доля в мировом экспорте достаточно большая - 19% и имеет тенденцию роста.

3. Лицензионный договор

Лицензионный договор - договор, по которому одна сторона (лицензиар) предоставляет право на использование изобретения или иного технического достижения (лицензию), а другая сторона (лицензиат) выплачивает за это определенное вознаграждение.

Объектом лицензионного договора являются технические решения, признаваемые изобретениями по закону страны, гражданином которой является приобретатель лицензии; ими могут быть также иные технические достижения, в т.ч. секреты производства, “ноу-хау” и т.п.

Условия лицензионного договора могут устанавливать:

- территорию применения лицензии (часть государства, одно или несколько государств),
- форму использования объекта лицензии (производство изделий и (или) их продажа, применение технологии и т.д.),
- его объем в количественном отношении,
- срок применения (обычно от пяти до десяти лет) и т.д.

В лицензионный договор включаются также условия для передачи приобретателю лицензии технической документации, оказания ему технической помощи путем посылки и приема специалистов, о поставке образцов машин и оборудования, взаимной информации сторон о внесенных в объект технических

усовершенствованиях, об участии сторон в защите прав владельца лицензии против нарушения этих прав третьими лицами, о порядке разрешения споров по лицензионному договору и др.

В лицензионном договоре устанавливается также размер лицензионного вознаграждения, порядок его определения и выплаты.

Лицензионное вознаграждение - возмещение за предоставление прав на использование лицензий, “ноу-хау” и др., являющихся предметом лицензионного соглашения.

На практике используют несколько видов расчетов за лицензии:

- одноразовые вознаграждения - **паушальный платеж** - определенная твердо зафиксированная в соглашениях сумма лицензионного вознаграждения, устанавливаемая исходя из оценок возможного экономического эффекта и ожидаемых прибылей лицензиата на основе использования лицензии.

Паушальный платеж может производиться как единовременное, в разовом порядке, так и в рассрочку. Преимуществом этого вида лицензионного вознаграждения является получение лицензиаром (владельцем лицензии) всей суммы вознаграждения в относительно короткий срок и без какого-либо риска;

- периодические процентные отчисления от стоимости производимой и продаваемой лицензионной продукции – **роялти** – периодические отчисления в виде фиксированных ставок, которые выплачиваются организацией-лицензиатом через согласованные промежутки времени в течение действия лицензионного соглашения.

- передача ценных бумаг и технической документации в виде взаимного обмена лицензиями.

Важность и актуальность решения практических проблем ценообразования при реализации научно-технических разработок и коммерциализации интеллектуальной собственности и судебной защите их прав обусловлена неоднозначностью позиций специалистов по вопросам определения обоснованного размера упущенной выгоды или ущерба от нарушения прав интеллектуальной собственности, а также и обоснования “справедливых” размеров лицензионных выплат.

В международной практике лицензионной торговли под *ценой лицензии* обычно понимают сумму выплат покупателя лицензии в пользу продавца лицензии. Наиболее широко используются два основных метода расчета цены лицензии:

- на основе размера прибыли лицензиата.

При расчете цены лицензии на основе размера прибыли лицензиата исходят из того, что размер выплат лицензиару

определяется как часть (доля) прибыли, получаемой лицензиатом от изготовления и реализации продукции по лицензии. При этом доля лицензиара колеблется в довольно широких пределах от 10 до 50% прибыли лицензиата и зависит от целого ряда ценообразующих факторов, основными из которых являются объем передаваемых прав, наличие и действительность патентной охраны и размер прибыли;

- на базе роялти.

В практике международной торговли лицензиями размер роялти обычно определяют не расчетным путем, а эмпирически - путем установленных в мировой практике для различных отраслей промышленности усредненных размеров роялти - так называемых “стандартных” роялти. Размер известных из литературных источников “стандартных” ставок роялти чаще всего составляет от 0,5 до 14%.

В отечественной практике достоверной статистики на этот счет не существует, и поэтому используют зарубежные ставки роялти. В связи с этим возникает, например, проблема обоснования отдельных экономических показателей при расчете цены лицензии применительно к нашим рыночным условиям.

4. Франчайзинг

Франчайзинг — это вид отношений между рыночными субъектами, при которых одна сторона (франчайзер) передаёт другой стороне (франчайзи) за плату в виде паушального взноса права на конкретный вид бизнеса, используя разработанную бизнес-модель его ведения.

Франчайзинг — это форма лицензирования, когда одна сторона (франчайзер) предоставляет другой стороне (франчайзи) возмездные права, позволяющие франчайзи действовать от своего имени, используя товарные знаки и/или бренды франчайзера.

В общем смысле, франчайзинг — это «аренда» товарного знака или отлаженного бизнеса.

Франшиза — система, описывающая все аспекты и условия ведения бизнеса, чтобы он соответствовал требованиям франчайзера.

Суть этой формы в том, что головная, чаще всего крупная, авторитетная и достаточно известная потребителям компания заключает договор с мелким самостоятельным предприятием о предоставлении ему исключительного права на выпуск определенных товаров и их сбыт, а также оказания услуг под торговой маркой данной компании. При этом передающая сторона обязуется оказывать содействие в становлении бизнеса, обеспечивать техническую и

консультационную помощь.

На практике выделяют следующие ключевые моменты франчайзинга:

- франчайзер получает отчисления за использование своего товарного знака, ноу-хау, часто обеспечивает поставки сырья, компонентов, обучение персонала;

- франчайзи покупает (выплачивает взносы) право ведения бизнеса по схеме, разработанной франчайзером. Франчайзи сам несёт затраты на подготовку, запуск и работу своего участка.

Паушальный взнос – стоимость франшизы, фиксированная сумма, которую франчайзи платит франчайзеру на начальном этапе. Сумма паушального взноса составляет: 9-11 % от общих стартовых затрат. Паушальный взнос включает: бизнес-бук (регламент организации деятельности), бренд-бук (правила построения и использования элементов фирменного стиля, рекламы), управление и обучение персонала, методики продаж, рецептуры и технологии, формы учёта, отчётности, инструкции и т. д.

Роялти – ежемесячный платёж за использование товарных знаков, патентов или иных авторских прав, принадлежащих франчайзеру. Сумма роялти может составлять 2-6 % от оборота/выручки или быть фиксированной суммой.

Использование франшизы оформляется *договором франчайзинга* между франчайзером (тот, кто предоставляет франшизу) и франчайзи (тот, кто её получает).

В российском законодательстве франчайзинг регулируется *договором коммерческой концессии* (статьи 1027–1040 Гражданского Кодекса РФ).

Договором коммерческой концессии регулирует ситуации, в которых правообладатель (франчайзер) передает право работать под его фирменной вывеской пользователю (франчайзи) за вознаграждение.

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) на срок или без указания срока за вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав.

На практике выделяют следующие формы франчайзинга:

- *прямой франчайзинг* - осуществляется передача прав по ведению бизнеса одному лицу на одно предприятие с ограничением территории;

- *субфранчайзинг* - франчайзер передает субфранчайзеру большую часть своих прав на закрепленной территории, в том числе передается право субфранчайзеру открывать свои предприятия и продавать франшизы третьим лицам;

- *мастер-франшиза* – форма, близкая к субфранчайзингу - предполагает полную и эксклюзивную передачу полномочий франчайзера мастер-франчайзи.

Виды франчайзинга:

- *производственный (промышленный) франчайзинг*. Франчайзи получает право на производство и продажу продукции под фирменным знаком франчайзера. Франчайзи также получает технологию и ключевое сырье. При этом оговариваются требования к производственному процессу, объёму выпускаемой продукции, её качеству, планы продаж, квалификация персонала, отчетность. Производственный франчайзинг может быть применен к различным отраслям промышленности: изготовлению пищевой продукции, мебели, производству строительных материалов и др.;

- *товарный франчайзинг*. Товарный франчайзинг используется, в основном, в торговой сфере. Франчайзи получает право реализовывать товары, выпущенные франчайзером или под его торговой маркой. Франчайзинговый договор устанавливает ассортимент услуг и товаров, технологию продаж и четкие правила использования торговой марки производителя. Франчайзинг товара популярен в секторах, где успехи продаж в значительной степени диктуются квалифицированностью продавца – например, в торговле автомобилями, бытовой и электронной техникой, одеждой и обувью. Примером товарного франчайзинга является фирменный магазин по продаже обуви или одежды;

- *сервисный франчайзинг*. При сервисном франчайзинге франчайзи передается право оказывать определенный вид услуг под торговой маркой франчайзера, который обеспечивает партнера необходимым оборудованием, маркетинговой и рекламной технологией. Кроме поддержки, компания-франчайзер осуществляет контроль за работой. Примером сервисного франчайзинга является сеть химчисток;

- *обратный франчайзинг*. Франчайзер передаёт права на ведение бизнеса под своим брендом. При этом франчайзер обеспечивает

франчайзи полным ассортиментом товаров согласно агентскому договору, за исключением алкогольной продукции, которая должна поставляться по договорам поставки. Агентское вознаграждение франчайзи получают от франчайзера по итогам продаж в виде установленного в договоре франчайзинга процента.

- *деловой франчайзинг* (бизнес-формата). Франчайзер передает партнеру не только права продаж, но и лицензию на организацию данного вида бизнеса. В документах четко оговаривается концепция бизнеса, даются подробные инструкции по обучению сотрудников, требования к оформлению интерьера, к униформе персонала. Регламентируется рекламная политика, ведение отчетности, взаимоотношения с поставщиками товара. У делового франчайзинга, ввиду его комплексной природы, самые разные точки приложения: продуктовые супермаркеты, магазины розничной торговли, гостиницы, точки общественного питания, образовательные центры и др. Его популярность растет с каждым годом, и, по оценкам специалистов, это один из наиболее перспективных и устойчивых к кризису видов ведения бизнеса.

Вопросы и задания для самопроверки

1. Что представляет собой лицензия и какие ее виды вы знаете?
2. Расскажите об объектах лицензии и о требовании патентной чистоты к ним.
3. Какие виды лицензионных соглашений существуют?
4. Что может являться объектом лицензионного договора?
5. Перечислите основные виды расчетов за лицензию.
6. Что представляет собой франчайзинг? Перечислите его основные формы и виды.

ТЕМА 8. УПРАВЛЕНИЕ КОНФЛИКТАМИ ИНТЕРЕСОВ В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. *Конфликтные ситуации в сфере интеллектуальной собственности*
2. *Виды ответственности и судебные инстанции*
3. *Патентные поверенные и их компетенции*

1. Конфликтные ситуации в сфере интеллектуальной собственности

Интеллектуальная собственность является одним из наиболее уязвимых активов современной жизни, а интеллектуальное право – самой сложной отраслью гражданского права. Не случайно ежегодно в России рассматривается более трех тысяч судебных споров в сфере интеллектуальной собственности и количество споров этой категории постоянно увеличивается.

Надо сказать, что конфликты по интеллектуальным правам отличаются большим разнообразием, наличием множества нюансов правового, технического и экономического характера, обременены спецификой и особенностями государственного регулирования отношений в данной сфере, а также многообразием и сложностью объектов, которым, собственно, и предоставляется правовая охрана.

Все конфликты и споры о правах на объекты интеллектуальной собственности рассматриваются арбитражными судами и судом по интеллектуальным правам, являющимся судом первой и кассационной инстанции и созданным для эффективного разрешения конфликтных ситуаций и споров именно в сфере интеллектуальной собственности.

Таким образом, в суд по интеллектуальным правам обращаются с целью защиты законных интересов и прав на объекты промышленной собственности, а также объекты авторского права и патентного права.

Наиболее часто в суд обращаются за разрешением споров по товарным знакам. Как правило, это дела:

- об оспаривании решений роспатента. Например, признании недействительным решения о предоставлении или прекращении правовой охраны товарному знаку или решении о досрочном прекращении охраны товарного знака вследствие его неиспользования и так далее;

- об оспаривании решений федерального антимонопольного органа (ФАС) о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением права на товарный знак и другие средства индивидуализации.

В сфере патентования рассматриваются иные категории споров:

- оспаривание решения об отказе в выдаче патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец;

- оспаривание решения о признании заявки на объект промышленной собственности отозванной;

- патентные споры, связанные с несоответствием объекта интеллектуальной собственности критериям патентоспособности.

Согласно ст. 44 Конституции РФ, интеллектуальная собственность охраняется законом. Патентное право, основные положения которого изложены в 4 части ГК РФ, регулирует как имущественные, так и неимущественные отношения. Специализированным органом для разрешения патентных споров в России является Суд по интеллектуальным правам, а юридическая ответственность возлагается на нарушителя в виде штрафных и карательных санкций, вплоть до лишения свободы. Система правовой охраны объектов интеллектуальной собственности в России имеет свои особенности.

2. Виды ответственности и судебные инстанции

В российском законодательстве за нарушение патентного права предусмотрены следующие **виды ответственности**:

- **гражданско-правовая (имущественная)**, регламентируемая 4 частью ГК РФ. Этот вид ответственности является инструментом экономического воздействия по отношению к правонарушителю. На последнего суд возлагает обязанность компенсировать вред, причиненный истцу, имущественные потери, однако они не носят карательно-штрафной характер. Целью является восстановление положения потерпевшего субъекта;

- **уголовная**, предусматривающая в качестве наказания штраф, обязательные, исправительные, принудительные работы, арест и лишение свободы (ст.146, 147 УК РФ). Этот вид ответственности применяется редко и только тогда, когда правообладателю нанесен крупный ущерб, в противном случае правонарушение относится к административным;

- **административная**. К ней могут привлекаться не только физические лица, но и юридические, а также предприниматели, причем административное наказание одновременно распространяется на несколько видов субъектов. Например, за выпуск продукции, которая содержит незаконно воспроизводимый товарный знак, понесут ответственность как юридическое лицо, так и непосредственно виновный гражданин, являющийся работником этой организации. Административное наказание (в случае, если размер ущерба не достиг особо крупного размера), согласно ст. 7.12 и 14.10 КоАП РФ, выражается в виде штрафа, выплачиваемого в бюджет, конфискации орудия или предмета совершения правонарушения.

Последние два вида являются взаимоисключающими, то есть ответчик привлекается к первому и второму виду ответственности,

либо к первому и третьему. На практике это означает следующее: сначала можно подать жалобу в арбитражный суд и взыскать с ответчика штраф, а затем подготовить иск о компенсации в пользу истца, ссылаясь на прецедент правонарушения, уже подтвержденный арбитражным судом.

Судебными органами, которые уполномочены разрешать патентные споры в РФ, являются следующие:

- арбитражные суды рассматривают следующие виды дел в области патентного права:

а) незаконное использование товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара, а также производство в целях реализации или сбыта товара, в котором присутствуют перечисленные объекты интеллектуальной собственности, если они не содержат состав уголовного преступления и совершены юридическими лицами или ИП;

б) недобросовестная конкуренция, выражающаяся во введении в оборот товара, в котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности;

в) оспаривание постановлений административных органов о привлечении к ответственности;

г) обжалование решений антимонопольных органов - недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением или использованием средств индивидуализации – товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и др.

Производство дел, осуществляемое в форме административного расследования, рассматривается судьями районных и арбитражных судов (при условии совершения правонарушения юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями). Апелляционной инстанцией является арбитражный апелляционный суд и Суд по интеллектуальным правам (судебная коллегия);

- суд по интеллектуальным правам также относится к звену арбитражных судов, то есть его деятельность связана с предпринимательской и экономической деятельностью. Эта инстанция была создана относительно недавно – в 2013 г. и ее работа регламентируется Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах РФ». Местом пребывания суда является г. Москва. Здесь рассматриваются дела как по первой инстанции, так и по кассационной – обжалование и опротестование законности судебных решений арбитражных судов и дел, рассмотренных им по первой инстанции.

Суд возглавляется председателем и у него есть 2 заместителя. Судебные составы формируются с учетом специализации судей. Его полномочия распространяются на патентные споры по всей территории России, дела рассматриваются коллегиально. В структуре учреждения также имеется президиум, который осуществляет анализ и обобщение судебной практики.

В юрисдикции суда находятся следующие виды дел первой инстанции:

а) предоставление или прекращение правовой охраны объектам интеллектуальной деятельности: оспаривание решений ФГБУ ФИПС (Роспатент) (включая топологии интегральных микросхем), Министерства сельского хозяйства (в отношении селекционных достижений), Министерства обороны (в отношении секретных изобретений); оспаривание решений Федеральной антимонопольной службы России; оспаривание лицензионных договоров и договоров отчуждения; досрочное прекращение правовой охраны для тех товарных знаков, которые фактически не используются; признание недействительности патента; установление лица в качестве патентообладателя;

б) оспаривание нормативных правовых актов в сфере патентных прав.

в) дела о прекращении охраны товарных знаков, а также в качестве кассационной инстанции – о нарушении авторских прав, смежных прав и прав на патенты.

Оспаривание решений данной инстанции можно произвести в Верховном Суде РФ;

- палата по патентным спорам. С 2008 г. Палата по патентным спорам вошла в состав ФГБУ ФИПС (Роспатент), ее решения утверждаются и отменяются руководителем Роспатента. К ее компетенции относятся следующие вопросы:

- рассмотрение возражений против решений, принятых по результатам экспертиз ФГБУ ФИПС;

- рассмотрение возражений против решений в отношении признания недействительными патентов и товарных знаков (в том числе по поводу досрочного прекращения правовой охраны);

- представительство ФГБУ ФИПС в суде для защиты его интересов, включая суд по интеллектуальным правам.

Возражения и заявления могут подаваться в произвольной форме. Пересмотр решений Роспатента в Палате по патентным спорам является обязательным и лишь после этого можно произвести

обжалование вышеперечисленных вопросов в судебном порядке.

С одной стороны, обращение в данное учреждение позволяет устранить проблему в административном, довольно простом порядке. Однако решения Палаты могут быть обжалованы в суде, поэтому это влечет дополнительные затраты времени и денег (при подаче заявлений требуется уплата пошлин). Другим нежелательным явлением может стать разглашение сущности патента. Кроме того, свидетели и эксперты не привлекаются к уголовной ответственности за предоставление ложной информации;

- суды общей юрисдикции. В судах общей юрисдикции рассматриваются правонарушения, касающиеся 4 части ГК РФ, если другой стороной в споре является физическое лицо или индивидуальный предприниматель, когда его деятельность не связана с поданным иском. В компетенции этих судов также находится решение споров об авторстве и авторском вознаграждении, если они не связаны с предпринимательской или другой экономической деятельностью. Гражданские дела в области патентного права рассматриваются районными судами в качестве первой инстанции, а не мировыми судьями.

3. Патентные поверенные и их компетенции

Согласно федеральному закону №316-ФЗ, интересы лица при взаимодействии с ФГБУ ФИПС (Роспатент), Палатой по патентным спорам и арбитражными судами могут защищать патентные поверенные на основании трудового или гражданско-правового договора. При этом их полномочия должны быть подтверждены доверенностью (она не требует нотариального заверения), в которой оговариваются его обязанности.

В компетенцию патентного поверенного входят следующие вопросы:

- консультативная деятельность в области правовой охраны объектов интеллектуальной собственности;
- консультации и экспертиза договоров, связанных с приобретением исключительных прав;
- патентные исследования, патентный поиск, определение охраноспособности;
- оформление и подача заявок и прочих документов, необходимых для получения правовой охраны;
- подача возражений по решениям ФГБУ ФИПС (или Госсорткомиссии по селекционным достижениям), Палаты по

патентным спорам;

- принятие участия в экспертных и судебных совещаниях (в качестве эксперта или представителя доверителя).

В отличие от патентоведов, у которых нет государственного свидетельства и регистрации, патентный поверенный должен пройти аттестацию в ФГБУ ФИПС и соответствовать целому ряду требований, изложенных в вышеупомянутом федеральном законе (например, не менее, чем четырехлетний опыт работы в данной области). При выборе патентного поверенного следует учитывать не только его квалификацию, но и специализацию (товарные знаки, изобретения и полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ, наименования мест происхождения товаров), так как их аттестация отличается. Обращение к патентному поверенному является обязательным для иностранных граждан.

Наиболее частой проблемой, которую приходится решать в суде при патентных спорах, служит квалифицированная оценка признаков объекта интеллектуальной собственности (сходство или тождество словесных, изобразительных, комбинированных обозначений, заимствование элементов формы или внешнего вида изделия и других), которые были незаконно использованы нарушителем. Их описание содержится в патенте (или свидетельстве), а толкование входит в компетенцию патентных поверенных. Например, при неграмотном составлении формулы изобретения возникает риск его двойственного толкования в пользу лица, нарушившего исключительные права.

При доказанности факта правонарушения истец вправе потребовать компенсацию. Ее размер зависит от типа объекта интеллектуальной собственности, вида нарушения и правового документа, в рамках которого определена ответственность. Так, при незаконном использовании чужого товарного знака денежная компенсация составляет следующие значения:

- в рамках ГК РФ: от 10 000 до 5 000 000 рублей или в двукратном размере от стоимости товаров, на которых используется знак, или в двукратном размере от стоимости права использования объекта интеллектуальной собственности;

- в рамках КоАП РФ: для физических лиц – 5 000 — 10 000 рублей, для юридических – от 50 000 до 200 000 рублей;

- в рамках УК РФ: от 100 000 рублей до 1 000 000 рублей.

Формально бремя доказательства факта и определения размера причиненного ущерба лежит на следствии. Однако на практике

существует другая тенденция, когда ввиду отсутствия предоставленных документов судебное следствие назначает минимальный размер компенсации. Среди работников правоохранительных органов также распространено ошибочное заблуждение относительно того, что обязанность обоснования ущерба – это прерогатива правообладателя как потерпевшего лица.

Поэтому важно еще на досудебном этапе собрать все необходимые документы и доказательства в пользу истца. При этом ущерб может иметь не только материальный, но и моральный характер, а под материальным ущербом подразумевается также возможная упущенная выгода, которую мог бы получить истец, если бы его права не были нарушены (недополученные доходы, сокращение объемов производства и реализации запатентованной продукции, вынужденное снижение цен и другие).

Система патентно-правовой охраны в России – относительно «молодой» институт, который находится на стадии развития и становления. В судебной практике нередки случаи, когда истец получает отказ в удовлетворении иска в связи с недоказанностью одного из обстоятельств, имеющих значение для судебного дела. Для снижения риска отказа необходимо тщательное изучение всех «тонкостей» спора и подготовка к судебному процессу. Таким делам присущ также затяжной характер и значительные судебные издержки.

Вопросы и задания для самопроверки

1. По каким категориям споров в сфере интеллектуальной собственности наиболее часто обращаются в суды?
2. Назовите три вида ответственности за нарушение интеллектуального права.
3. Какие виды дел в области патентного права рассматриваются арбитражными судами?
4. Разрешением каких споров занимается суд по интеллектуальным правам?
5. Перечислите компетенции палаты по патентным спорам.
6. Назовите основное предназначение патентного поверенного.

ИТОГОВЫЙ ТЕСТ

1. К произведениям, не являющимся объектами авторского права, относятся:

- А) произведения декоративно — прикладного искусства;
- Б) фотографические произведения;
- В) официальные документы, государственные символы, произведения народного творчества;
- Г) географические карты.

2. Публичное исполнение, передача в эфир или по кабелю фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, допускается:

- А) с согласия производителя фонограммы;
- Б) без согласия производителя фонограммы и без выплаты автору вознаграждения;
- В) в случае, если организация имеет официальное местонахождение на территории РФ и осуществляет вещание с помощью передатчиков, расположенных на ее территории;
- Г) без согласия производителя фонограммы и исполнителя, но с выплатой вознаграждения.

3. Патентообладателем может быть:

- А) только автор;
- Б) любое заинтересованное лицо;
- В) только юридические лица;
- Г) автор, работодатель, их правопреемники.

4. Передача прав собственности на материальный носитель программ для ЭВМ и баз данных:

- А) права собственности на материальный носитель передаются при передаче авторских прав;
- Б) несет за собой передачу авторского права на программу;
- В) не несет за собой передачи авторского права на программу для ЭВМ и баз данных;
- Г) права собственности на материальный носитель не передаются.

5. Предполагает ли право авторства на изобретение запрет другим лицам именоваться авторами данного изобретения:

- А) предполагает в установленных законом случаях;
- Б) нет;

В) да;

Г) предполагает, если запись об этом имеется в патенте на изобретение.

6. За регистрацию лицензионного договора, относящегося к патенту на изобретение, промышленный образец, на полезную модель, взимается:

А) роялти;

Б) паушальный платеж;

В) патентная пошлина;

Г) налог на добавленную стоимость.

7. Являются ли субъектами авторского права создатели составных произведений:

А) являются, если они зарегистрированы в этом качестве;

Б) да, являются;

В) не являются;

Г) являются, если это указано в договоре на создание данного произведения.

8. Регистрация товарного знака возможна:

А) на имя любого субъекта права;

Б) только на имя физического лица;

В) только на имя юридического лица;

Г) на имя юридического лица или физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью.

9. Переходит ли в порядке наследования патент на изобретение:

А) переходит в предусмотренных законом случаях;

Б) переходит;

В) не переходит;

Г) переходит при наличии завещания.

10. Споры об авторстве на изобретение подлежат рассмотрению:

А) в судебном порядке;

Б) в судебном или административном порядке по выбору лица, права которого нарушены;

В) в административном порядке;

Г) в административном порядке, а в предусмотренных законом случаях в суде.

11. Субъектами смежных прав являются (3 правильных ответа):

- А) организации эфирного вещания;
- Б) лица, профинансировавшие проект;
- В) исполнители;
- Г) производители фонограмм.

12. Под воспроизведением фонограммы понимается:

- А) исполнение произведения;
- Б) публичный показ, публичное исполнение или сообщение для всеобщего сведения;
- В) фиксация звуков и изображений с помощью технических средств;
- Г) изготовление одного или более экземпляров фонограммы.

13. К какому понятию относится данное определение: «художественно-конструктивное решение, определяющее внешний вид изделия»:

- А) изобретение;
- Б) полезная модель;
- В) рационализаторское предложение;
- Г) промышленный образец.

14. Авторское право распространяется на:

- А) открытия;
- Б) концепции;
- В) произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности;
- Г) научные идеи.

15. Для соавторства в отношении изобретения является характерным:

- А) создание общей совместной собственности на созданное произведение;
- Б) совместный труд нескольких лиц;
- В) принадлежность авторского права на изобретение всем, кто над ним работал;
- Г) создание долевой собственности на результаты интеллектуальной творческой деятельности.

16. Произведения не являются объектом авторского права, если это:

- А) произведения архитектуры;

- Б) географические карты;
- В) фотографические произведения;
- Г) официальные документы.

17. К критериям изобретения относятся:

- А) только промышленная применимость;
- Б) только новизна и промышленная применимость;
- В) новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость;
- Г) творческая идея.

18. В случае уступки исключительных прав на использование произведения за автором сохраняются:

- А) имущественные права;
- Б) личные неимущественные права в установленном законом порядке;
- В) личные неимущественные права;
- Г) никаких прав не сохраняется.

19. К какому из понятий относится данное определение: «конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей»:

- А) изобретение;
- Б) промышленный образец;
- В) рационализаторское предложение;
- Г) полезная модель.

20. Наименованием места происхождения товара признается:

- А) определение вида, не связанного с местом его изготовления;
- Б) наименование географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого определяются характерными для данного объекта природными условиями и/или человеческим фактором;
- В) наименование, выбранное по желанию заявителя в рекламных целях;
- Г) обозначение, содержащее географический объект, вошедший в РФ.

21. Для внесения пользователем, правомерно владеющим программой для ЭВМ, изменений в целях ее функционирования:

- А) требуется разрешение автора или иного обладателя исключительных прав, но выплата вознаграждения не производится;
- Б) не требуется разрешение автора или иного обладателя

исключительных прав, но выплата вознаграждения обязательна;
В) не требуется разрешения автора или иного обладателя исключительных прав, а также выплаты вознаграждения;
Г) пользователь обязан известить автора и зарегистрировать свои права на вносимые изменения.

22. В случае уступки исключительных прав на использование произведения за автором:

- А) никакие права не сохраняются;
- Б) сохраняются личные неимущественные права и имущественные в ограниченном объеме;
- В) сохраняются имущественные права в ограниченном объеме;
- Г) сохраняются личные неимущественные права.

23. Объекты охраноспособности полезных моделей — это:

- А) устройства, способы, вещества;
- Б) штаммы микроорганизмов;
- В) устройства;
- Г) программы для баз данных.

24. Товарный знак может быть уступлен:

- А) только физическому лицу в отношении части товаров;
- Б) только юридическому лицу в отношении всех товаров;
- В) по договору юридическому или физическому лицу в отношении всех товаров;
- Г) по договору юридическому или физическому лицу в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

25. Не считается нарушением исключительного права на использование топологии:

- А) копирование топологий в целом;
- Б) распространение топологий, введенных в хозяйственный оборот законным путем;
- В) предложение к продаже, продажа;
- Г) копирование оригинальной части топологии.

26. К критериям патентоспособности промышленного образца относятся:

- А) новизна, оригинальность, промышленная применимость;
- Б) только новизна и изобретательский уровень;

- В) только оригинальность;
- Г) только промышленная применимость.

27. Произведениями, перешедшими в общественное достояние, может пользоваться:

- А) любое лицо с выплатой авторского вознаграждения при соблюдении исключительных неимущественных прав;
- Б) любое лицо без выплаты авторского вознаграждения при соблюдении права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора;
- В) только государственные организации с выплатой авторского вознаграждения;
- Г) только государственные организации без выплаты авторского вознаграждения.

28. Переводчик субъектом авторского права:

- А) может быть только совместно с автором;
- Б) является в отношении права на осуществленный им перевод;
- В) не является, авторским правом обладает только автор оригинала;
- Г) может быть только с разрешения автора оригинала.

29. Патент удостоверяет:

- А) приоритет, авторство, исключительные права на их использование;
- Б) только авторство и право на использование;
- В) только авторство;
- Г) только приоритет и авторство.

30. Срок действия регистрации товарного знака составляет:

- А) 10 лет с однократным продлением срока;
- Б) 10 лет с автоматическим продлением срока при отсутствии без ходатайства владельца о прекращении действия товарного знака;
- В) 10 лет без продления срока;
- Г) 10 лет с возможным продлением по заявлению владельца в последний год действия, каждый раз по 10 лет.

31. Право пользования наименованием места происхождения товара, зарегистрированного в установленном порядке, может быть предоставлено:

- А) любому лицу, находящемуся в любом географическом объекте РФ;
- Б) только юридическому лицу, находящемуся в том же

географическом объекте;

В) любому физическому или юридическому лицу, находящемуся в том же географическом объекте и производящему товар с теми же свойствами;

Г) только юридическому лицу, производящему товар с теми же свойствами.

32. Заявку на выдачу патента подает:

А) только автор;

Б) только работодатель;

В) любое заинтересованное лицо;

Г) автор, работодатель, их правопреемники.

33. Автором полезной модели признается:

А) лицо, подавшее заявку в Роспатент на её регистрацию;

Б) организация, осуществляющая её практическое использование;

В) лицо, оказавшее материальную помощь в её создании;

Г) лицо, творческим трудом которого она создана.

34. Срок действия авторского права на произведения, обнародованные под именем автора:

А) в течение жизни автора и 50 лет после его смерти;

Б) в течение жизни автора и жизни правопреемника;

В) в течение жизни автора;

Г) в течение жизни автора и 10 лет после его смерти.

35. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы:

А) словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения и их комбинации;

Б) общепринятые символы;

В) сокращенные названия международных организаций;

Г) государственные гербы.

36. Автором изобретения признается:

А) сотрудник государственной организации;

Б) лицо, творческим трудом которого оно создано, и лицо, оказавшее материальную помощь;

В) лицо, творческим трудом которого оно создано, и его технические помощники;

Г) лицо (или лица), творческим трудом которого оно создано.

37. В какой орган подается заявка на регистрацию товарного знака:

- А) в Федеральную службу по интеллектуальной собственности;
- Б) в налоговую инспекцию;
- В) в государственную торговую инспекцию;
- Г) в местные органы власти.

38. Патентообладателем служебного изобретения при отсутствии договора является:

- А) автор и лицо, оказавшее финансовую помощь;
- Б) автор;
- В) автор и работодатель совместно;
- Г) работодатель.

39. К какому понятию относится данное определение: совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания произведений науки, литературы, искусства:

- А) патентное право;
- Б) сервитут;
- В) авторское право;
- Г) право собственности.

40. Организация, предоставляющая по договору франчайзинга право на использование своих торговых символов и обозначений, именуется:

- А) франчайзи;
- Б) лицензиар;
- В) лизингодатель;
- Г) франчайзер.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Официальный сайт «Федеральная служба по интеллектуальной собственности» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://rospatent.gov.ru/>.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) (30 ноября 1994 года N 51-ФЗ) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/.
3. Сагдеева, Г.С. Защита интеллектуальной собственности и патентование: учеб. пособ. в 2-х частях: Часть 1. / Г.С. Сагдеева и др. – Нижнекамск: НХТИ ФГБОУ ВО «КНИТУ», 2018. – 93 с.
4. Сагдеева, Г.С. Защита интеллектуальной собственности и патентование: учеб. пособ. в 2-частях: Часть 2 / Г.С. Сагдеева и др. – Нижнекамск: НХТИ ФГБОУ ВО «КНИТУ», 2018. – 97с.
5. Жарова, А.К. Защита интеллектуальной собственности: учебник для бакалавриата и магистратуры [Электронный ресурс] / А.К. Жарова; под общ. ред. А.А. Стрельцова. – 4-е изд., пер. и доп. – М.: Издательство Юрайт, 2019. – 341 с. – (Серия: Бакалавр и магистр. Академический курс). – Режим доступа: <https://biblio-online.ru/viewer/zaschita-intellektualnoy-sobstvennosti-429066>.
6. Кузнецов, И.Н. Основы научных исследований [Электронный ресурс]: учебное пособие.- М.: Дашков и К, 2013.- 283 с.- Режим доступа: <http://znanium.com/bookread2.php?book=415064>.
7. Калятин, В.О. Право интеллектуальной собственности. Правовое регулирование баз данных: учеб. пособие для бакалавриата и магистратуры / В.О. Калятин. – М.: Издательство Юрайт, 2019. – 186 с. – (Серия: Бакалавр и магистр. Модуль). – Режим доступа: <https://biblio-online.ru/viewer/pravo-intellektualnoy-sobstvennosti-pravovoe-regulirovanie-baz-dannyh-441366>.
8. Орехов, А.М. Интеллектуальная собственность: эскизы общей теории: Монография. – М.: ИНФРА-М, 2019. – 160 с. – (Научная мысль). – Режим доступа: <https://znanium.com/catalog/product/1002481>.

Учебное издание

Андреева Елена Сергеевна
кандидат экономических наук

ЭКОНОМИКА И ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

ООО «Свое издательство»
199053, Санкт-Петербург, 1-я линия В.О., 42.
Телефон: +7 812 612-18-81
Почта: editor@isvov.ru
Сайт: <http://isvov.ru>

Подписано в печать: 24.11.2020

Тираж 100 экз.
Гарнитура Таймс.
Усл.печ.л. 5,44
Заказ № 12182

Отпечатано с оригинал-макета в ООО ИПЦ «Гузель»
Республика Татарстан, г. Нижнекамск, пр. Химиков, 18.