

Министерство образования и науки Российской Федерации

ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
СИСТЕМ УПРАВЛЕНИЯ И РАДИОЭЛЕКТРОНИКИ (ТУСУР)

Е. Г. Холмова

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

Курс лекций

Томск
«Эль Контент»
2013

УДК 347.77(075.8)
ББК 67.623.41-3я73
X 725

Рецензенты:

Леонова Л. Л., зав. кафедрой гражданского права и процесса
Новосибирского университета экономики и управления.

Холмова Е. Г.

X 725 Патентное право: курс лекций / Е. Г. Холмова. — Томск : Эль Контент,
2013. — 144 с.

ISBN 978-5-4332-0113-2

Курс лекций «Патентное право» представляет собой систематическое изложение действующих правовых норм, регулирующих отношения по поводу объектов промышленной собственности, а также сложившейся практики их применения. Курс лекций построен таким образом, чтобы студенты получили максимум информации, необходимой для освоения учебной дисциплины, и были в курсе последних изменений в российском патентном праве.

УДК 347.77(075.8)
ББК 67.623.41-3я73

ISBN 978-5-4332-0113-2

© Холмова Е. Г., 2013
© Оформление.
ООО «Эль Контент», 2013

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	6
1 Патентное право России: общая характеристика	9
1.1 Понятие и история патентного права	9
1.2 Патентное право в системе российского права	12
1.3 Источники патентного права	14
2 Патентные права, их объекты и субъекты	16
2.1 Понятие и виды патентных прав	16
2.1.1 Личные неимущественные права	18
2.1.2 Территория и сроки действия патентных прав	18
2.1.3 Сроки действия исключительных прав	19
2.2 Виды объектов патентных прав	21
2.3 Субъекты патентных прав	23
2.3.1 Патентные поверенные	23
3 Объекты патентных прав в технической сфере	25
3.1 Виды объектов патентных прав в технической сфере	25
3.2 Условия патентоспособности изобретения	26
3.3 Условия патентоспособности полезной модели	29
3.4 Условия патентоспособности промышленного образца	30
3.5 Предоставление правовой охраны топологии интегральной микросхемы	31
4 Объекты патентных прав в иных сферах	34
4.1 Права на селекционные достижения	34
4.1.1 Виды селекционных достижений	34
4.1.2 Условия охраноспособности селекционного достижения	35
4.1.3 Автор селекционного достижения	35
4.1.4 Право на получение патента	36
4.1.5 Обязанности патентообладателя	36
4.2 Права на селекционные достижения	37
4.2.1 Признаки охраняемого секрета производства	37
4.2.2 Исключительное право на секрет производства	38
4.2.3 Распоряжение правом на секрет производства	39
4.2.4 Секрет производства, полученный или созданный в связи с договорными отношениями	39
4.2.5 Защита прав на секрет производства	40

5	Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий	42
5.1	Право на фирменное наименование юридического лица	42
5.2	Право на товарный знак и знак обслуживания	46
5.2.1	Виды товарных знаков	49
5.3	Право на наименование места происхождения товара	54
5.3.1	Государственная регистрация наименования места происхождения товаров	56
5.3.2	Знак охраны наименования места происхождения товаров	56
5.3.3	Ответственность за незаконное использование наименования места происхождения товаров	56
5.3.4	Срок и прекращение правовой охраны наименования места происхождения товара	57
5.4	Право на коммерческое обозначение	57
5.4.1	Передача исключительного права на коммерческое обозначение	58
6	Оформление патентных прав	60
6.1	Понятие и виды охраняемых документов	60
6.2	Содержание и объем прав, основанных на охранном документе	62
6.3	Заявка на получение патента	63
6.4	Дата приоритета	74
6.4.1	Регулирование вопросов, связанных с совпадениями приоритетов	75
6.5	Экспертизы по заявке на получение патента	76
6.5.1	Содержание формальной экспертизы заявки	76
6.5.2	Экспертиза заявки по существу	76
6.6	Выдача патента	85
6.7	Прекращение и восстановление действия патента	86
6.7.1	Прекращение действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец	86
6.7.2	Прекращение действия патента на селекционное достижение	87
6.7.3	Прекращение правовой охраны товарного знака	88
6.7.4	Прекращение действия свидетельства на НМТП	89
6.8	Патентные пошлины	90
7	Содержание и защита патентных прав	92
7.1	Содержание патентных прав	92
7.1.1	Права на топологию интегральной микросхемы	93
7.1.2	Интеллектуальные права на селекционные достижения	95
7.1.3	Права на средства индивидуализации	96
7.2	Система правовой охраны патентных прав	98
7.2.1	Суд по интеллектуальным правам	99
7.3	Гражданско-правовые способы защиты патентных прав	106

8	Передача и предоставление патентных прав третьим лицам	109
8.1	Договор об отчуждении исключительного права	109
8.2	Лицензионный договор	111
8.3	Договор коммерческой концессии	114
8.3.1	Понятие и предмет договора коммерческой концессии	114
8.3.2	Форма и регистрация договора коммерческой концессии	115
8.3.3	Стороны договора коммерческой концессии	115
8.3.4	Содержание договора коммерческой концессии	116
8.4	Передача и предоставление патентных прав в соответствии с иными договорами	118
8.4.1	Служебные изобретения, полезные модели и промышленные образцы	118
8.4.2	Договор залога исключительного права	120
8.4.3	Договор инжиниринга (договор об оказании инжиниринговых услуг)	120
8.4.4	Патентные права сторон договоров	122
8.5	Иные случаи использования объектов патентных прав	124
8.5.1	Свободное использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов	124
8.5.2	Использование селекционных достижений	125
8.5.3	Переход патентных прав по наследству	126
9	Международное сотрудничество в сфере патентного права	128
9.1	Основные направления международного сотрудничества в сфере патентного права	128
9.2	Основные международные конвенции в сфере патентного права	129
9.3	Международные организации	132
9.3.1	ВОИС — Всемирная организация интеллектуальной собственности	132
	Заключение	136
	Литература	137
	Глоссарий	140

ВВЕДЕНИЕ

Патентное право — интересная и непростая юридическая дисциплина.

Цель освоения учебной дисциплины «Патентное право» — формирование ясного представления о патентных правах как одной из значимых областей российского и мирового права.

В процессе преподавания учебной дисциплины «Патентное право» и ее самостоятельного изучения студентами решаются следующие основные задачи:

- усвоение теоретических положений цивилистики в области патентных прав;
- усвоение норм российского законодательства, регулирующего отношения по поводу результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации;
- ознакомление с правоприменительной практикой разрешения споров, связанных с патентными правами;
- получение представления о международном регулировании отношений патентной сферы;
- выработка умений применения в практической деятельности полученных знаний и норм патентного права при решении конкретных задач профессиональной деятельности.

Потребность в патентном праве обусловлена невозможностью прямой охраны результатов технического или художественно-конструкторского творчества средствами авторского права. В отличие от объектов авторского права изобретения, полезные модели и промышленные образцы как решения определенных практических задач в принципе повторимы. Они могут быть созданы независимо друг от друга разными лицами. Поэтому их охрана предполагает формализацию в законе их признаков, соблюдение специального порядка определения приоритета, проверку новизны и установление особого режима их использования. Таковую охрану обеспечивает только патентное право.

Патентная сфера — это очень интересная и перспективная сфера в деятельности юриста. О перспективности патентного права свидетельствует, в первую очередь, возрастание значения информации в современном мире. В каких случаях информация приобретает юридическое значение, как ее преобразовывать в объекты прав — обо всём этом — наш курс.

Соглашения, принятые в книге

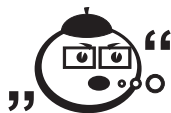
Для улучшения восприятия материала в данной книге используются пиктограммы и специальное выделение важной информации.



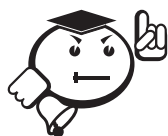
.....
Эта пиктограмма означает определение или новое понятие.



.....
 Эта пиктограмма означает внимание. Здесь выделена важная информация, требующая акцента на ней. Автор здесь может поделиться с читателем опытом, чтобы помочь избежать некоторых ошибок.



.....
Эта пиктограмма означает цитату.



.....
 В блоке «На заметку» автор может указать дополнительные сведения или другой взгляд на изучаемый предмет, чтобы помочь читателю лучше понять основные идеи.



.....
 Эта пиктограмма означает совет. В данном блоке можно указать более простые или иные способы выполнения определенной задачи. Совет может касаться практического применения только что изученного или содержать указания на то, как немного повысить эффективность и значительно упростить выполнение некоторых задач.



Пример

.....
 Эта пиктограмма означает пример. В данном блоке автор может привести практический пример для пояснения и разбора основных моментов, отраженных в теоретическом материале.



Выводы

Эта пиктограмма означает выводы. Здесь автор подводит итоги, обобщает изложенный материал или проводит анализ.



Контрольные вопросы по лекции

Лекция 1

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО РОССИИ: ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

- 1) *Понятие и история патентного права*
- 2) *Патентное право в системе российского права*
- 3) *Источники патентного права*

1.1 Понятие и история патентного права



.....
Патентное право в объективном смысле — это совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, а также других результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации, установлением режима их использования, материальным и моральным стимулированием и защитой права их авторов и патентообладателей.
.....



.....
*В субъективном смысле **патентное право** представляет собой имущественное и личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным результатом интеллектуальной деятельности или средством индивидуализации.*
.....

В узком смысле патентное право относят только к тем правоотношениям, которые возникают по поводу изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Патентное право ранее именовалось также изобретательским правом, поскольку основным его объектом было (и остаётся) изобретение. Наименование «патентное право» обоснованно не применялось в советский период российской истории, так как внутри государства патенты на технические решения не выдавались, вместо них действовали авторские свидетельства.

История патентного права начинается ещё в XVIII веке.



.....
Как отметил А. П. Сергеев, «Становление и первоначальное развитие патентного права в России шло в целом тем же путем, который прошло патентное право в других европейских странах»¹.

До принятия 17 июня 1812 года первого патентного закона (закона «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах») отдельным лицам выдавались привилегии, среди которых были и привилегии на заведение тех или иных производств и использование технических новинок. Для упорядочения практики выдачи таких привилегий в 1723 году были установлены «Правила для выдачи привилегий на заведение фабрик». Закон «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах» установил выдачу привилегий на собственные и ввозимые из-за границы изобретения на 3, 5 и 10 лет. Привилегии выдавались министром внутренних дел после рассмотрения вопроса в Государственном совете. Существо изобретения не проверялось, но выданная привилегия могла быть оспорена в судебном порядке в случае отсутствия новизны изобретения. Устанавливалась пошлина за выдачу привилегий и вводилась публикация описания изобретения.

В 1833 г. в закон были внесены новеллы, связанные, в частности, с переходом к системе предварительного исследования изобретений, возложением на обладателя привилегии обязанности использовать изобретение, а также запрещением переуступать привилегии акционерным компаниям. Изобретением признавалось новое и полезное решение задачи. Не выдавались привилегии на «незначительные открытия, изобретения и усовершенствования, показывающие единственно остроумие или изобретательность ума», на изобретения, которые «могли обратиться во вред обществу или государственным доходам», на изобретения в области обороны и т. д. Правительственные чиновники могли отказать в привилегии, руководствуясь собственными соображениями целесообразности.

С 1870 г. выдача привилегий стала производиться «упрощенным порядком» за подписью одного министра финансов и из милости верховной власти превратилась в документ, констатирующий наличие предусмотренных законом прав у всякого, кто создает отвечающее требованиям закона техническое новшество.

Новый патентный закон, принятый 20 мая 1896 г., назывался «Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования». Он содержал более четкое понятие охраняемого изобретения: оно должно было относиться к области промышленности и иметь существенную новизну. Не подлежали патентованию научные открытия и отвлеченные теории, а также химические, вкусовые и пищевые ве-

¹Сергеев А. П. Патентное право : учебное пособие. М. : БЕК, 1994.

щества, лекарства и способы их приготовления и т. п. Привилегии на изобретения выдавались министром торговли и промышленности на основе проверочной системы экспертизы заявок. Привилегия действовала не более 15 лет и могла свободно отчуждаться ее обладателем и передаваться по наследству. Владелец привилегии был обязан реально осуществить свое изобретение в течение 5 лет под угрозой прекращения ее действия.

С середины XIX века в России стали объектом патентной охраны промышленные образцы. Значимым в этой области явилось «Положение о праве собственности на фабричные рисунки и модели» от 11 июля 1864 г., вошедшее в Устав о промышленности Свода Законов (т. XI, ч. 2). Создателю рисунка или модели, предназначенных для воспроизведения в заводских, фабричных и ремесленных изделиях, предоставлялась возможность закрепить за собой на срок от 1 года до 10 лет исключительное право на их использование.

Декретом от 30 июня 1919 г., которым было утверждено Положение об изобретениях, существовавшая патентная система охраны изобретений была ликвидирована. За государством признавалось право отчуждать в свою пользу любое изобретение, признанное полезным Комитетом по делам изобретений. Изобретениями, объявленными достоянием РСФСР (за исключением секретных), могли пользоваться на определенных условиях все граждане и учреждения. Автору такого изобретения гарантировались признание и охрана его права авторства, удостоверявшиеся охранным документом — авторским свидетельством. Кроме того, автор получал вознаграждение, носившее характер премиальных.

В рамках осуществления новой экономической политики в 1924 г. ЦИК СССР принял Положение о патентах на изобретения, устанавливавший, что «патенты выдаются на новые изобретения, допускающие промышленное использование». Патент на изобретение выдавался на 15 лет, мог свободно отчуждаться и передаваться для использования третьим лицам по усмотрению патентообладателя. Была установлена возможность государства принудительно отчуждать патент в свою пользу или установить принудительную лицензию в пределах потребности государственных предприятий и учреждений с выплатой патентообладателю соответствующего вознаграждения. Одновременно было восстановлено действие досоветских патентов. Тогда же было принято постановление ЦИК и СНК СССР «О промышленных образцах (рисунках и моделях)». Права обладателя патента на промышленный образец были аналогичны правам владельца патента на изобретение и действовали в течение трех лет с возможностью последующего двукратного продления срока соответственно на три и четыре года.

В 1931 г. названные акты 1924 года были заменены Положением об изобретениях и технических усовершенствованиях, возродившим авторские свидетельства как основную форму охраны изобретательских прав. Формально изобретателю, за некоторыми изъятиями, предоставлялась свобода выбора формы охраны его прав: на основании патента или авторского свидетельства. Но политико-экономическая ситуация, а также и ряд подзаконных актов делали фактически невозможным использование преимуществ патента.

Затем законодательство об изобретениях существенно пересматривалось в 1941, в 1959 и в 1973 годах, когда принимались новые базовые акты по изобретательству и дополняющие их акты. Охрана промышленных образцов как самостоятельных

объектов интеллектуальной собственности была возобновлена лишь в 1965 году в связи с присоединением СССР к Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

31 мая 1991 г. был принят в Верховном Совете СССР новый Закон «Об изобретениях в СССР», а 10 июля 1991 г. — Закон СССР «О промышленных образцах». Распад Советского Союза как единого государства создал крайне неблагоприятную ситуацию в охране промышленной собственности на территориях независимых государств-субъектов. Потребовалось новое законодательство. В 1993 году был принят Патентный закон, урегулировавший соответствующие отношения адекватно сложившимся потребностям перестраивающейся экономики и действовавший вплоть до 2008 года, до введения в действие четвертой части ГК РФ.

1.2 Патентное право в системе российского права

Патентное право является, по сути, правовым институтом гражданского права. Оно представляет собой часть подотрасли «Право интеллектуальной собственности», или иначе «Интеллектуальное право», или еще иначе, строже «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации».



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

Согласно названной статье к числу объектов интеллектуальной собственности относятся:

- 1) результаты интеллектуальной деятельности, а именно:
 - а) произведения науки, литературы и искусства;
 - б) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
 - в) базы данных;
 - г) исполнения;
 - д) фонограммы;
 - е) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
 - ж) изобретения;
 - з) полезные модели;
 - и) промышленные образцы;
 - к) селекционные достижения;
 - л) топологии интегральных микросхем;
 - м) секреты производства (ноу-хау);

- 2) приравненные к результатам интеллектуальной деятельности средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, а именно:
- а) фирменные наименования;
 - б) товарные знаки;
 - в) знаки обслуживания;
 - г) наименования мест происхождения товаров;
 - д) коммерческие обозначения.

Перечень объектов интеллектуальной собственности, содержащийся в ст. 1225 ГК РФ, — исчерпывающий. Их большая часть одновременно является объектами патентного права (что именно — будет уточнено ниже, в лекции 2).

Права на большинство перечисленных объектов приобретаются в силу самого факта их (объектов) создания, однако в некоторых случаях для возникновения прав требуются дополнительные условия¹. Таким условием для большинства объектов патентного права является государственная регистрация соответствующих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

В предусмотренных законом случаях для возникновения интеллектуальных прав и поддержания их в силе необходимо уплачивать патентные и иные пошлины (подробнее они будут рассмотрены в лекции 6).



.....
 Вопросами интеллектуальной собственности занимается Роспатент — Федеральная служба по интеллектуальной собственности, а также некоторые другие государственные органы (о них будет сказано ниже, в частности в лекции 4).

Основными функциями Федеральной службы по интеллектуальной собственности являются:

- а) контроль и надзор в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счёт бюджетных ассигнований федерального бюджета, а также 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;
- б) оказание государственных услуг в установленной сфере деятельности;
- в) нормативно-правовое регулирование вопросов, касающихся контроля, надзора и оказания государственных услуг в установленной сфере деятельности.

¹Судариков С. А. Право интеллектуальной собственности : учебник / М. : Проспект, 2009.

1.3 Источники патентного права

Термин «источник патентного права» имеет два основных значения:

- а) источник формирования норм патентного права — воля законодателя, основанная на воле всего населения государства;
- б) источник, из которого мы «черпаем» нормы патентного права, т. е. форма их закрепления.

Источниками патентного права во втором смысле являются нормативные правовые акты, нормативные договоры и обычаи.

К источникам патентного права относятся нормативные правовые акты различной юридической силы.

Особое место среди источников патентного права занимают нормы Конституции Российской Федерации. Непосредственное отношение к патентному праву имеет ст. 44 Конституции, в соответствии с которой граждане России наделены свободой творчества.

Гражданский кодекс — федеральный кодифицированный закон. Четвертая часть ГК принята законом 230-ФЗ от 18.12.2006 г. и введена в действие более чем через год после принятия — с 01.01.2008 г. Четвертая часть ГК включает нормы, регулирующие отношения по поводу результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Гражданский кодекс является основополагающим стержневым законом, которому должны соответствовать все другие гражданско-правовые законы и иные нормативные акты. Решая вопрос о соотношении ГК с другими нормативными правовыми актами, можно сделать два принципиальных вывода практического характера. Во-первых, нормы гражданского права, содержащиеся в других федеральных законах, законах субъектов Федерации, указах Президента и постановлениях Правительства РФ, не могут противоречить нормам ГК — в случаях их противоречия с положениями ГК действуют положения последнего. Во-вторых, министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и пределах, предусмотренных ГК, другими законами и иными правовыми актами (п. 7 ст. 3 ГК).

К источникам патентного права относятся и другие федеральные законы. Примером может служить Федеральный закон РФ от 30.12.2008 №316-ФЗ «О патентных поверенных».

Источниками патентного права являются также иные (подзаконные) нормативные правовые акты, в частности:

- Указы Президента РФ, например, Указ Президента РФ от 24.05.2011 №673 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности»;
- Ведомственные нормативные правовые акты, такие как Приказ Министра обороны России от 23.07.2012 №2020 «Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством обороны Российской Федерации государственной услуги по организации рассмотрения заявок и выдачи патентов на секретные изобретения, относящиеся к средствам вооружения и военной техники» или Приказ Минобрнауки РФ от 29.10.2008 №321

«Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по регистрации договоров о предоставлении права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, охраняемые программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем, а также договоров коммерческой концессии на использование объектов интеллектуальной собственности, охраняемых в соответствии с патентным законодательством Российской Федерации».

В настоящее время основным источником российского патентного права является ГК РФ (в первую очередь главы 72 и 69), постановления Правительства РФ и акты Федеральной службы по интеллектуальной собственности.



Контрольные вопросы по лекции 1

- 1) Что такое патентное право?
- 2) Как в советский период нашей истории называлось патентное право?
- 3) Когда началась история патентного права?
- 4) В какой раздел гражданского права входит патентное право?
- 5) Что, в соответствии с действующим российским законодательством, является интеллектуальной собственностью?
- 6) Что такое промышленная собственность?
- 7) Какие функции выполняет Федеральная служба по интеллектуальной собственности?
- 8) Назовите основные источники российского патентного права.
- 9) Является ли Конституция РФ источником патентного права?
- 10) Назовите несколько подзаконных актов, являющихся источниками патентного права.

Лекция 2

ПАТЕНТНЫЕ ПРАВА, ИХ ОБЪЕКТЫ И СУБЪЕКТЫ

- 1) *Понятие и виды патентных прав*
- 2) *Виды объектов патентных прав*
- 3) *Субъекты патентных прав*

2.1 Понятие и виды патентных прав

Патентные права — разновидность интеллектуальных прав.



.....
Интеллектуальными называются права, возникающие в отношении объектов интеллектуальной собственности.
.....

Или иначе: *интеллектуальные права* — это права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации товаров, работ, услуг и их производителей.

К интеллектуальным правам относятся:

- 1) личные неимущественные права авторов;
- 2) исключительное право;
- 3) иные права, предусмотренные законом.

Все три вышеперечисленных вида прав относятся к патентным правам, когда их объектами являются изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и другие приравненные к результатам интеллектуальной деятельности средства индивидуализации.

Рассмотрим подробнее все три вида патентных прав.

Исключительное право

Исключительное право означает возможность его обладателя использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации любым способом, кроме способов, прямо запрещённых законом. Возможность правообладателя распоряжаться исключительным правом принципиально ничем не ограничена. Кроме того, исключительное право включает возможность правообладателя разрешать или запрещать использование соответствующего объекта интеллектуальной собственности любому лицу.

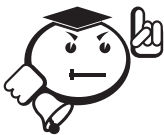


.....
 Все другие лица, не являющиеся правообладателями (граждане, организации и даже государство), могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности либо с согласия правообладателя, либо в ситуациях, прямо предусмотренных законом.

Обладатель исключительного права может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, причём считается, что разрешение дано, только если оно выражено прямо. За незаконное использование чужой интеллектуальной собственности могут быть применены меры ответственности вплоть до уголовной, а отдельные преступления в данной сфере считаются тяжкими и за них предусматривается наказание в виде лишения свободы на длительные сроки.

Исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности и на большинство средств индивидуализации может принадлежать нескольким лицам совместно. В этом случае каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению. Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, а доходы от совместного использования общего объекта распределяются между всеми правообладателями поровну. Указанные правила не носят обязательного характера и могут быть изменены соглашением сторон.

Исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежит патентообладателю.



.....
 Способы использования результата интеллектуальной деятельности могут быть различны настолько же, насколько различны их объекты.

Например, основными способами использования изобретения являются:

- 1) введение в гражданский оборот на территории России продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец (ввоз, изготовление, применение, предложение к продаже и т. д.);
- 2) введение в гражданский оборот на территории России продукта, полученного непосредственно запатентованным способом;

- 3) введение в гражданский оборот на территории России устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;
- 4) осуществление способа, в котором используется изобретение.

По общему правилу, действия, перечисленные в этих четырех пунктах, может совершать только патентообладатель либо лицо, получившее разрешение патентообладателя. Однако из этого правила установлен достаточно обширный перечень исключений (эти исключения будут рассмотрены в лекции 8).

2.1.1 Личные неимущественные права

Среди патентных прав ведущая роль принадлежит праву авторства на изобретение, полезную модель или промышленный образец и исключительному праву.

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

К числу иных патентных прав относятся право на получение патента, право автора служебного изобретения на вознаграждение и другие права.

1. Право на получение патента.

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец первоначально принадлежит автору изобретения, полезной модели или промышленного образца. Оно может перейти к другому лицу, в частности в порядке универсального правопреемства или по договору.

В случаях, когда право на получение патента отчуждается по договору, сторонам необходимо учитывать следующее:

- 1) договор должен быть заключен в письменной форме (под угрозой недействительности — п. 3 ст. 1357 ГК);
- 2) в договоре должно быть четко указано, право на патентование какого технического решения, устройства или изделия отчуждается;
- 3) риск непатентоспособности, по общему правилу, возлагается на приобретателя; это означает, что, например, если в выдаче патента будет отказано в силу отсутствия новизны решения (при этом обе стороны договора были уверены в наличии новизны, но их информация оказалась устаревшей), то приобретатель права на получение патента не вправе предъявлять претензий к автору.

2. Право на получение вознаграждения за служебное изобретение, полезную модель или промышленный образец.

2.1.2 Территория и сроки действия патентных прав

Действие патентных прав, как правило, ограничивается территорией России (за пределами нашего государства интеллектуальные права также могут защищаться, но уже в соответствии с иными нормами).

Исключительное право на коммерческое обозначение действует на территории нашего государства при условии использования для индивидуализации предприятия, находящегося на территории России.

Авторство охраняется бессрочно. После смерти автора защиту его авторства может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, когда автор в своём завещании назначил лицо, на которое он возлагает охрану авторства.

2.1.3 Сроки действия исключительных прав

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, устанавливаемого Гражданским кодексом.

Статьей 1363 ГК установлены следующие сроки действия исключительных прав на объекты патентного права (и сроки действия соответствующих патентов):

- двадцать лет — для изобретений;
- десять лет — для полезных моделей (по прежнему законодательству этот срок составлял пять лет);
- пятнадцать лет — для промышленных образцов (по прежнему законодательству этот срок составлял десять лет).

Указанные сроки исчисляются со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента.

Срок действия исключительного права на изобретение, относящееся к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, для применения которых требуется получение особого разрешения, может быть продлён с учетом времени, потребовавшегося для получения разрешения.

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

Исключительное право на топологию интегральной микросхемы действует в течение десяти лет. Порядок исчисления этого срока определяется особыми правилами. В соответствии со ст. 1457 ГК РФ срок действия исключительного права на топологию исчисляется либо со дня первого использования топологии, под которым подразумевается наиболее ранняя документально зафиксированная дата введения в гражданский оборот в Российской Федерации или любом иностранном государстве этой топологии или интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему, либо со дня регистрации топологии в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности в зависимости от того, какое из указанных событий наступило ранее.

Срок действия исключительного права на селекционное достижение составляет тридцать лет (для отдельных сортов растений — тридцать пять лет) со дня государственной регистрации. По истечении этого срока селекционное достижение переходит в общественное достояние и может свободно использоваться любым лицом.

Срок действия исключительного права на секрет производства определен в ст. 1467 ГК РФ совершенно иначе, чем сроки действия исключительных прав на иные объекты: он не имеет количественных характеристик, только качественные. Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняются конфиденциальность и коммерческая ценность сведений, составляющих его содержание.

Исключительное право на фирменное наименование действует бессрочно, пока существует соответствующее юридическое лицо.

Исключительное право на товарный знак устанавливается на десять лет и впоследствии может быть продлено (ст. 1491 ГК РФ). Продление может осуществляться неограниченное число раз, каждый раз на десять лет. Установление возможности продления срока действия исключительного права на товарный знак продиктовано логикой оборота (чем дольше существует товарный знак, тем лучше для всех участников — от изготовителя до потребителя). Именно эта возможность коренным образом отличает срок действия исключительного права на товарный знак от сроков действия исключительных прав на произведения, изобретения и т. д.

Предельного срока правовой охраны наименования места происхождения товара не установлено: наименование места происхождения товара охраняется в течение всего времени существования возможности производить товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для соответствующего географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Срок действия исключительного права на коммерческое обозначение определен следующим образом. Начало действия права на коммерческое обозначение связано с приобретением его юридически значимых признаков: различительной способности и известности в пределах данной территории. И действует оно, пока указанные признаки сохраняются. Установлено единственное условие сохранения этого права во времени — оно должно осуществляться, поэтому если исключительное право на коммерческое обозначение не используется в течение года, то оно прекращается.

Таким образом, исключительные права всегда действуют в течение определенного срока, продолжительность которого зависит от объекта прав (см. таблицу 2.1).

Таблица 2.1 – Сроки действия исключительных прав

Объект патентных прав	Срок действия исключительного права
изобретение	20 лет со дня государственной регистрации
полезная модель	10 лет со дня государственной регистрации
промышленный образец	15 лет со дня государственной регистрации
топология интегральной микросхемы	10 лет со дня первого использования или государственной регистрации
селекционное достижение	30 со дня государственной регистрации
секрет производства	до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность и коммерческая ценность сведений, составляющих содержание секрета производства
продолжение на следующей странице	

Таблица 2.1 – Продолжение

Объект патентных прав	Срок действия исключительного права
фирменное наименование	до прекращения соответствующего юридического лица
товарный знак	10 лет со дня государственной регистрации (с возможностью неоднократного продления)
знак обслуживания	10 лет со дня государственной регистрации (с возможностью неоднократного продления)
наименование места происхождения товара	до отпадения возможности производить товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для соответствующего географического объекта условиями или факторами
коммерческое обозначение	до отпадения какого-либо признака коммерческого обозначения или до прекращения его использования

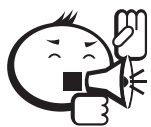
2.2 Виды объектов патентных прав

Как уже отмечалось выше, большая часть объектов интеллектуальной собственности представляет собой объекты патентного права. В их число входят:

- 1) изобретения;
- 2) полезные модели;
- 3) промышленные образцы;
- 4) селекционные достижения;
- 5) топологии интегральных микросхем;
- 6) секреты производства (ноу-хау);
- 7) фирменные наименования;
- 8) товарные знаки;
- 9) знаки обслуживания;
- 10) наименования мест происхождения товаров;
- 11) коммерческие обозначения.

Их называют также объектами «промышленной собственности». В соответствующих разделах мы рассмотрим признаки таких объектов.

Иногда понятие «патентные права» рассматривается более узко, в этих случаях в качестве объектов патентных прав называют только определенные технические решения: изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Такая трактовка понятия «патентные права» соответствует букве статьи 1345 ГК РФ.



.....
 В отличие от объектов авторского права объекты патентного права «повторимы», то есть могут быть созданы независимо друг от друга разными лицами.

По сведениям Роспатента на конец 2012 года количество охраняемых в Российской Федерации объектов промышленной собственности было следующим: см. таблицу 2.2.

Таблица 2.2 – Количество охраняемых объектов промышленной собственности на конец 2012 г.

Изобретения	181498
Полезные модели	50728
Промышленные образцы	22630
Наименования места происхождения товаров	127
Товарные знаки, поданные по национальной процедуре	291477
Товарные знаки, поданные по международной процедуре	161658

В таблице 2.2 приведены данные только по тем объектам промышленной собственности, для которых установлена обязательная государственная регистрация, в связи с тем, что по иным объектам точные данные получить невозможно.



.....
 Для того чтобы некое техническое решение или изделие были признаны изобретением, полезной моделью или промышленным образцом, необходимо соответствие критериям патентоспособности.

Эти критерии различны для каждого вида объектов (названы они будут далее, в следующих разделах).

В п. 4 ст. 1349 ГК РФ установлен перечень технических решений, которые не могут быть объектами патентных прав. Это:

- 1) способы клонирования человека;
- 2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
- 4) иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

2.3 Субъекты патентных прав

Субъектами патентных прав являются авторы и патентообладатели.



.....
***Автор** — это гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности.*

Если соответствующий результат интеллектуальной деятельности создан несколькими гражданами совместно, то все они являются авторами.



.....
***Патентообладатель** — это лицо, получившее патент в установленном законом порядке и пользующиеся всем объемом правовой охраны, предоставляемой патентом.*

В сфере патентного права задействованы и другие лица. Это и участники договоров, по которым результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации предоставляется для использования третьим лицам (например, лицензиат и пользователь по договору коммерческой концессии, более подробную информацию о которых можно найти в лекции 8).

Право на получение патента принадлежит:

- автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- физическим и (или) юридическим лицам, которые получили соответствующее право на основании договора с автором;
- физическим и (или) юридическим лицам, которые получили соответствующее право в порядке универсального правопреемства (например, наследникам автора);
- работодателю — на служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец.

2.3.1 Патентные поверенные

Особую роль в осуществлении патентных прав играют специальные субъекты — патентные поверенные.



.....
***Патентный поверенный** — это обладающее специальной квалификацией лицо, областью деятельности которого является оказание юридической помощи в области патентного права, в том числе оказание защита интересов и прав в суде и патентном ведомстве.*

В некоторых странах для обозначения такого рода лиц используются термины «патентный агент» (patent agent) и «патентный юрист» (patent lawyer).

Ведение дел с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности может осуществляться через патентного поверенного (ст. 1247 ГК РФ). Полномочия патентного поверенного или иного представителя удостоверяются доверенностью, выданной заявителем, правообладателем или иным заинтересованным лицом. Деятельность патентных поверенных в настоящее время урегулирована Федеральным законом РФ от 30.12.2008 №316-ФЗ «О патентных поверенных», вступившим в силу 31.03.2009 г.

Патентными поверенными признаются граждане, (1) получившие в порядке, установленном Федеральным законом о патентных поверенных, статус патентного поверенного и (2) осуществляющие деятельность, связанную с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защитой интеллектуальных прав, приобретением исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, распоряжением такими правами.

В качестве патентного поверенного может быть аттестован и зарегистрирован гражданин Российской Федерации, который:

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

Кандидат в патентные поверенные должен сдать квалификационный экзамен, который проводится Роспатентом.



Контрольные вопросы по лекции 2

- 1) Что такое патентные права?
- 2) Что такое интеллектуальные права?
- 3) Назовите виды патентных прав.
- 4) Что такое исключительное право?
- 5) Назовите объекты патентных прав.
- 6) Могут ли быть объектами патентных прав способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека?
- 7) Перечислите субъектов патентных прав.
- 8) Дайте определение понятия «автор».
- 9) Что означает термин «патентообладатель»?
- 10) Какие требования установлены действующим законодательством в отношении лиц, желающих стать патентными поверенными?

Лекция 3

ОБЪЕКТЫ ПАТЕНТНЫХ ПРАВ В ТЕХНИЧЕСКОЙ СФЕРЕ

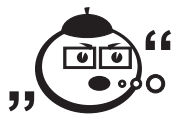
- 1) *Виды объектов патентных прав в технической сфере*
- 2) *Условия патентоспособности изобретения*
- 3) *Условия патентоспособности промышленного образца*
- 4) *Условия патентоспособности полезной модели*
- 5) *Предоставление правовой охраны топологии интегральной микросхемы*

3.1 Виды объектов патентных прав в технической сфере

К числу объектов патентных прав в технической сфере относятся:

- 1) изобретения;
- 2) полезные модели;
- 3) промышленные образцы;
- 4) топологии интегральных микросхем.

Этот перечень является условным, поскольку все вышеназванное (кроме, пожалуй, топологий интегральных микросхем) может относиться к различным сферам деятельности человека, например к медицине, сельскому хозяйству, кулинарии и т. д. Однако во всех случаях названные объекты патентных прав являются техническими решениями.



.....

Большой энциклопедический политехнический словарь определяет техническое решение как устройство, сооружение, изделие, являющееся конструктивным элементом или совокупностью конструктивных элементов, находящихся в функционально-конструктивном единстве; способ, процесс выполнения взаимосвязанных действий над материальным объектом и с помощью материальных объектов; вещество, искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов, ингредиентов (к веществам относятся, например, материалы для изготовления предметов, сооружений, употребляемые для покрытий, изоляции, амортизации, используемые в качестве проводников энергии, лечебные, косметические, пищевые, вкусовые вещества, кормовые продукты, химические реагенты, вещества-излучатели и вещества-поглотители излучений, поверхностно-активные, биологически активные вещества, в т. ч. ядохимикаты, стимуляторы роста)¹.

.....

В свою очередь, не каждое техническое решение является объектом патентного права в технической сфере. Для того чтобы решение получило, например, статус изобретения или полезной модели, оно должно обладать установленными ГК РФ признаками, критериями патентоспособности и пройти определенные формально-юридические процедуры (об этих процедурах мы будем говорить в других разделах курса, в частности в лекции 6).

3.2 Условия патентоспособности изобретения



.....

***Изобретение** — это новое решение технической задачи, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое.*

.....

Объектами изобретения могут являться:

а) продукт, в частности:

- устройство;
- вещество;
- штамм микроорганизма;
- культура клеток растений или животных;

б) способ — процесс осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств.

¹Большой энциклопедический политехнический словарь. М., 2004.

В Административном регламенте, утвержденном Минобрнауки¹, уточняется, что может быть изобретениями:

- продуктом как объектом изобретения является, в частности, устройство, вещество, штамм микроорганизма, культура (линия) клеток растений или животных, генетическая конструкция;
- к устройствам относятся конструкции и изделия;
- к веществам относятся, в частности: химические соединения, в том числе нуклеиновые кислоты и белки; композиции (составы, смеси); продукты ядерного превращения;
- к штаммам микроорганизмов относятся, в частности, штаммы бактерий, вирусов, бактериофагов, микроводорослей, микроскопических грибов, консорциумы микроорганизмов;
- к линиям клеток растений или животных относятся линии клеток тканей, органов растений или животных, консорциумы соответствующих клеток;
- к генетическим конструкциям относятся, в частности, плазмиды, векторы, стабильно трансформированные клетки микроорганизмов, растений и животных, трансгенные растения и животные.

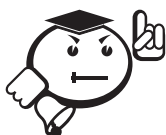


.....

Изобретения являются наиболее значимыми техническими решениями с точки зрения как научной, так и практической, так как именно они позволяют делать большие шаги и в науке, и в производстве и, более того, позволяют выйти производству и потреблению на новый уровень.

.....

«Федеральным институтом промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» проводится ежегодный конкурс «100 лучших изобретений России», а совсем недавно Указом Президента РФ от 24.10.2012 №1436 «Об установлении почетного звания «Заслуженный изобретатель Российской Федерации» было утверждено Положение о почетном звании «Заслуженный изобретатель Российской Федерации». Почетное звание «Заслуженный изобретатель Российской Федерации» присваивается авторам изобретений, имеющих важное государственное значение и внедренных в производство, внесших крупный вклад в технический прогресс, за многолетнюю плодотворную изобретательскую деятельность².



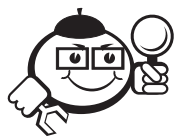
.....

В последнюю субботу июня празднуется день изобретателя и рационализатора.

.....

¹Приказ Минобрнауки РФ от 29.10.2008 №327 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на изобретение и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на изобретение».

²Указ Президента РФ от 24.10.2012 №1436 «Об установлении почетного звания «Заслуженный изобретатель Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 29.10.2012, №44, ст. 5996.



Пример 3.1

Примеры изобретений из списка «100 лучших изобретений России»:

- Способ получения нанокристаллической структуры материала в трубных заготовках и устройство для его осуществления.
- Способ получения безусадочного конструкционного керамического изделия.
- Гидрофобная эмульсия для обработки карбонатного пласта.
- Термостойкий высокопористый волокнистый теплоизоляционный и звукопоглощающий материал и способ его изготовления.
- Система топливопитания воздушно-реактивного двигателя.
- Рекомбинантная плазмидная днк рTrcIFdL, кодирующая полипептид с активностью гамма-интерферона человека, и штамм бактерий *Escherichia coli* — продуцент полипептида с активностью гамма-интерферона человека.

Критерии (условия) патентоспособности изобретения:

- 1) новизна; новизна — необходимое условие патентоспособности всех объектов патентных прав. Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники. При этом действует принцип абсолютной (мировой) новизны. Если какое-то техническое решение задачи ранее подачи заявки на изобретение уже было известно — то такое решение новым не является. Однако раскрытие менее чем за полгода информации об изобретении автором (а также заявителем или иным лицом, получившим от них информацию) не препятствует признанию патентоспособности изобретения;
- 2) изобретательский уровень; решение имеет изобретательский уровень, если оно не очевидно для специалиста (не явствует для него из уровня техники на дату приоритета);
- 3) промышленная применимость; изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности или в социальной сфере.

Не признаются патентоспособными изобретениями:

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

Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения сортам растений, породам животных, топологиям интегральных микросхем, так как названные объекты относятся к числу объектов других интеллектуальных прав (см. лекции 3 и 4).

3.3 Условия патентоспособности полезной модели



.....
Полезная модель может быть определена как принципиально новое, промышленно применимое техническое устройство.

К полезным моделям относится конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей.

Условия патентоспособности полезной модели:

- 1) новизна;
- 2) промышленная применимость.

Новизна полезной модели определяется несколько иначе, чем новизна изобретения — важен в первую очередь отечественный уровень техники, а также сведения, опубликованные во всем мире. И разумеется, для полезной модели не выдвигается такое требование, как изобретательский уровень.

Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой.

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

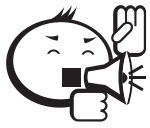
При установлении возможности использования полезной модели в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики и социальной сферы проверяется, указано ли назначение полезной модели в описании, содержащемся в заявке на дату подачи (если на эту дату заявка содержала формулу полезной модели — то в описании или формуле полезной модели).

Кроме того, проверяется, приведены ли в указанных документах и чертежах, содержащихся в заявке на дату ее подачи, средства и методы, с помощью которых возможно осуществление полезной модели в том виде, как она охарактеризована в каждом из пунктов формулы полезной модели. При отсутствии таких сведений в указанных документах допустимо, чтобы упомянутые средства и методы были описаны в источнике, ставшем общедоступным до даты приоритета полезной модели.



.....
 Кроме того, следует убедиться в том, что в случае осуществления полезной модели по любому из пунктов формулы действительно возможна реализация указанного заявителем назначения.

При соблюдении всех указанных выше требований полезная модель признается соответствующей условию промышленной применимости.



.....
 Ещё одно отличие от изобретения заключается в том, что полезная модель всегда — устройство.

Она не может представлять собой способ, вещество и многое другое, что вполне признаётся изобретением. Понятие «устройство» не должно исчерпываться представлениями о механизмах. В качестве полезной модели может быть запатентовано, например, кулинарное изделие, представляющее собой устройство как совокупность особым образом организованных взаимосвязанных элементов.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели:

- решениям, касающимся только дизайна (при соблюдении ряда условий таким решениям предоставляется охрана как промышленным образцам);
- топологиям интегральных микросхем (они, хотя и являются техническими решениями, но охраняются как особые, самостоятельные объекты).

3.4 Условия патентоспособности промышленного образца



.....
К промышленным образцам относится художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

При этом внешний вид предполагает не только эстетику, но и эргономику (в т. ч. учет особенностей людей, которые данным изделием будут пользоваться).

Условия патентоспособности промышленного образца:

- 1) новизна; новыми должны быть эстетические или эргономические особенности изделия, на дату приоритета они не должны быть известны во всём мире;
- 2) оригинальность; по сути, это означает, что труд, вложенный в создание промышленного образца, должен быть не только интеллектуальным, но и творческим.

Не могут считаться промышленными образцами:

- 1) решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия, не учитывающие эстетических и эргономических запросов потребителя;
- 2) объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), гидротехнические и другие стационарные сооружения;
- 3) объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Условия патентоспособности трех основных объектов патентного права могут быть представлены в сравнении (см. таблицу 3.1).

Таблица 3.1 – Сравнительная таблица условий патентоспособности основных объектов патентного права технической сферы

	Наименование объекта	Новизна	Изобретательский уровень	Оригинальность	Промышленная применимость
1.	Изобретение	Необходима	Необходим	Не требуется	Необходима
2.	Полезная модель	Необходима	Не требуется	Не требуется	Необходима
3.	Промышленный образец	Необходима	Не требуется	Необходима	Не указана

3.5 Предоставление правовой охраны топологии интегральной микросхемы

С точки зрения физики *интегральная микросхема* представляет собой миниатюрное электронное устройство, элементы которого нераздельно связаны конструктивно и соединены между собой электрически (п. 1 ст. 1448 ГК содержит более полное, но и более тяжеловесное определение). *Топология интегральной микросхемы* как раз и представляет собой взаимосвязанную совокупность (или совокупность взаимосвязей) элементов такого устройства. Применяются интегральные микросхемы в электронно-вычислительной технике, контрольно-измерительной аппаратуре, бытовых радиоэлектронных приборах и т. д.

Объективная форма – пространственная; например, маленькая пластинка из кристаллического материала с закрепленными на ней микрорезисторами, микроконденсаторами и т. д. Разумеется, объектом интеллектуальных прав является не материальный носитель, а именно топология – т. е. пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Правовая охрана распространяется только на оригинальные топологии, созданные в результате творческой деятельности автора. При этом действует презумпция новизны и оригинальности: топология интегральной микросхемы признается оригинальной, пока не доказано обратное.

Вместе с тем правовая охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии интегральной микросхемы.

Охраной пользуется не только собственно кристалл схемы с выполненными в его объеме активными элементами, но и подготовительные материалы, воспроизводящие расположение элементов микросхемы. Наличие изделия устройства, реализованного на основе топологии, не является условием ее охраны.

В ст. 2 Вашингтонского договора об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем от 26 мая 1989 г. (применяемого в странах-членах ВТО) даны следующие определения:

- интегральная микросхема;
- топология.



.....

Интегральная микросхема — изделие в окончательной или промежуточной форме, предназначенное для выполнения электронной функции, в котором элементы, по меньшей мере один из которых является активным элементом, и некоторые или все взаимосвязи нераздельно сформированы в куске и (или) на куске материала.

.....



.....

Топология — трехмерное расположение элементов, по меньшей мере один из которых является активным элементом, и некоторых или всех взаимосвязей интегральной микросхемы, в какой бы форме оно ни было выражено, или такое трехмерное расположение, подготовленное для интегральной схемы, предназначенной для производства.

.....

Автором топологии интегральной микросхемы признается гражданин, творческим трудом которого топология создана.

Однако такие технически сложные объекты создаются, как правило, трудом многих людей, объединенных в коллективы, а не одиночками. Граждане, создавшие топологию интегральной микросхемы совместным творческим трудом, признаются соавторами. Каждый из соавторов, по общему правилу, вправе использовать топологию по своему усмотрению, а распоряжение правом на получение свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы может быть осуществлено соавторами только совместно.



.....

Авторство (и связанные с ним права) на топологию интегральной микросхемы возникает в силу самого факта создания топологии.

.....

Право автора топологии на имя отдельно законодателем не указано, однако оно существует. Автор имеет право указывать своё имя, в частности подавая заявку на регистрацию топологии.



.....

Государственная регистрация топологии интегральной микросхемы возможна, но не обязательна.

.....

Государственная регистрация может быть осуществлена по желанию автора в течение срока действия исключительного права на топологию, т. е. в течение десяти лет с момента создания (ст. 1457). Регистрация осуществляется Роспатентом. Зарегистрирована может быть как абсолютно новая топология, так и топология, уже

используемая, но в последнем случае с момента начала использования до момента подачи заявки должно пройти не более двух лет.

Сведения о зарегистрированной топологии вносятся в Реестр топологий интегральных микросхем, что является наиболее надёжным способом доказывания прав в случае возникновения спора. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, считается автором этой топологии, если не доказано иное.

Знак охраны топологии

Для оповещения о правах на топологию используется знак охраны топологии интегральной микросхемы — выделенная буква «Т» (в окружности или в квадрате), дата начала срока действия исключительного права на топологию и информация о правообладателе. Использование этого знака — не обязанность, а право правообладателя.

Знак охраны топологии интегральной микросхемы является международным.



Контрольные вопросы по лекции 3

- 1) Что относится к числу объектов патентных прав в технической сфере?
- 2) Что такое изобретение?
- 3) Каковы признаки патентоспособности изобретения?
- 4) Что такое полезная модель?
- 5) Каковы признаки патентоспособности полезной модели?
- 6) Что такое промышленный образец?
- 7) Каковы признаки патентоспособности промышленного образца?
- 8) Могут ли являться промышленными образцами объекты архитектуры?
- 9) Что такое топология интегральной микросхемы?
- 10) Как выглядит и для чего служит знак охраны топологии интегральной микросхемы?

Лекция 4

ОБЪЕКТЫ ПАТЕНТНЫХ ПРАВ В ИНЫХ СФЕРАХ

- 1) *Права на селекционные достижения*
- 2) *Права на секреты производства*

4.1 Права на селекционные достижения



.....
Селекционное достижение — это результат творческой деятельности в области создания биологически новых объектов с определенными свойствами, на который в установленном порядке признается исключительное право физического или юридического лица путем официального признания его таковым после выполнения определенных действий — составления заявки на выдачу охранного документа, подачи ее в уполномоченный орган, экспертизы заявки, проведения испытания заявленного объекта и вынесения названным органом решения о выдаче охранного документа.
.....

4.1.1 Виды селекционных достижений

Объектами интеллектуальных прав на селекционные достижения в соответствии со *ст. 1412 ГК РФ* являются:

- сорта растений;
- породы животных.

В целях предоставления правовой охраны сорта растений и породы животных должны быть зарегистрированы и внесены в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений.

Указанный реестр ведёт Государственная комиссия Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений (Госсорткомиссия), этот же орган осуществляет и иную деятельность, связанную с охраной селекционных достижений.

Регулирование использования селекционных достижений осуществляется не только Гражданским кодексом РФ, но и специальными законами, к числу которых относятся:

- Федеральный закон от 17.12.1997 №149-ФЗ «О семеноводстве»;
- Федеральный закон от 03.08.1995 №123-ФЗ «О племенном животноводстве».

4.1.2 Условия охраноспособности селекционного достижения

Для того чтобы быть зарегистрированными, сорта растений и породы животных должны отвечать установленным в *ст. 1413 ГК РФ* требованиям — критериям охраноспособности.

Таковыми критериями являются:

- 1) *новизна*, определяемая на момент подачи заявки на выдачу патента исходя из того, какие сорта растений или породы животных к этому моменту находятся в гражданском обороте;
- 2) *отличимость* от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки;
- 3) *однородность* (могут иметь место лишь отдельные отклонения, связанные с особенностями размножения);
- 4) *стабильность*, то есть способность сохранять основные признаки неизменными после неоднократного размножения (или в случае особого цикла размножения — в конце каждого цикла размножения).

4.1.3 Автор селекционного достижения



.....
Автором селекционного достижения признается селекционер — гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение.
.....

Селекционное достижение может быть создано и в соавторстве (*ст. 1411 ГК РФ*). При этом каждый соавтор, по общему правилу, имеет равное с другими соавторами право использовать селекционное достижение по своему усмотрению.

Автору селекционного достижения, отвечающего критериям охраноспособности, принадлежат интеллектуальные права:

- исключительное право;
- право авторства;

- право на получение патента;
- право на наименование селекционного достижения;
- право на вознаграждение за использование служебного селекционного достижения.

Право на использование селекционного достижения, по общему правилу, принадлежит патентообладателю или лицензиату (получившему соответствующее право от патентообладателя-лицензиара).

Лица, не являющиеся правообладателями и не получившие от него соответствующего разрешения, не вправе использовать селекционное достижение. Исключения составляют предусмотренные случаи использования селекционного достижения, в частности:

- для удовлетворения личных или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд (при условии, что целью таких действий не является получение прибыли или дохода);
- в целях научного исследования.



.....
 Обратите внимание: селекционные достижения должны использоваться. Патентообладатель не вправе уклоняться от заключения лицензионных договоров, если такое уклонение не обусловлено уважительными причинами.

4.1.4 Право на получение патента

Право на получение патента на селекционное достижение может принадлежать автору селекционного достижения и изначально именно ему и принадлежит, но может перейти и к другому лицу (по договору, по наследству, вследствие реорганизации юридического лица и т. д.).

Кроме того, право на получение патента в отношении служебного селекционного достижения (созданного, выведенного или выявленного работником в порядке выполнения им своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя) принадлежит работодателю. А в случаях, когда селекционное достижение создано, выведено или выявлено по заказу (по гражданско-правовому договору), право на получение патента на селекционное достижение принадлежит заказчику, если договором не предусмотрено иное (*см. 1431 ГК РФ*).

Исключительное право. В России признается исключительное право на селекционное достижение, только если оно удостоверено патентом.

4.1.5 Обязанности патентообладателя

Помимо уже упомянутой обязанности патентообладателя заключать в предусмотренных законом случаях лицензионные договоры, за ним (в интересах общества) закреплены и иные обязанности.

В прямой связи с наличием у патентообладателя исключительного права на селекционное достижение на него же возложена достаточно сложная и серьезная

обязанность — поддерживать сорт растений или породу животных в течение срока действия патента таким образом, чтобы сохранялись признаки этого селекционного достижения.

По требованию органа власти по селекционным достижениям исполнение этой обязанности он должен подтверждать, передавая посевной материал или иные материалы. Неисполнение влечет прекращение исключительного права.

4.2 Права на селекционные достижения

Сведения могут иметь коммерческую ценность, это общеизвестно.

Хотя действующее законодательство не относит к числу объектов гражданских прав информацию как таковую, отдельные виды информации могут охраняться как результаты интеллектуальной деятельности. Такой информацией и является ноу-хау (в переводе с английского — «знаю как»), секрет производства.

Статья 1465 ГК РФ содержит очень ёмкое описание секрета производства.



.....
Секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа и в отношении которых введен режим коммерческой тайны.
.....

Объект права на секрет производства

Объектом права на секрет производства являются сведения.

Характер таких сведений:

- производственный;
- технический;
- экономический;
- организационный;
- другой.

Содержание сведений:

- результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере;
- способы осуществления профессиональной деятельности.

4.2.1 Признаки охраняемого секрета производства

Признаки охраняемого секрета производства:

- 1) коммерческая ценность в силу неизвестности третьим лицам; ценность может быть действительной (существующей в настоящем времени) или потенциальной (возможной в будущем);

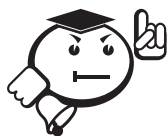
- 2) отсутствие у третьих лиц свободного доступа на законном основании к таким сведениям;
- 3) введение обладателем сведений режима коммерческой тайны в их отношении (или проще — соблюдение их конфиденциальности).

Ст. 139 ГК РФ содержала указание на такие же признаки применительно к коммерческой тайне, но с введением четвертой части Гражданского кодекса ст. 139 была исключена.

В соответствии же со ст. 3 Федерального закона «О коммерческой тайне» (от 29.07.04 №98-ФЗ в редакции закона от 18.12.2006 №231-ФЗ): коммерческая тайна — режим конфиденциальности информации, позволяющий её обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ или услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Одним из внешних признаков секрета производства является его формальная незакреплённость, незапатентованность. Это не исключает возможности признания секретом производства патентоспособного объекта.

Причины того, что патентоспособный объект не запатентован, могут быть самыми различными: от неосведомлённости обладателя такой информации до его убеждённости в том, что коммерческая ценность данного объекта недолговечна и потому он не стоит трудов по подаче заявки в патентное ведомство.



.....
 Понятие «ноу-хау» в разных странах имеет различное содержание. Так, в США одним из признаков охраняемой секретной информации является то, что она наглядно свидетельствует о превосходстве над конкурентами. Нашим законодательством такое требование не выдвигается.

4.2.2 Исключительное право на секрет производства

Исключительное право на секрет производства прямо предусмотрено *ст. 1466 ГК РФ*. Оно представляет собой возможность использования секрета производства любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений.



.....
 Обратите внимание: у одного и того же секрета производства может быть несколько законных, не зависимых друг от друга обладателей. Лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства обладателем сведений, которые составляют содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства.

4.2.3 Распоряжение правом на секрет производства

Обладатель исключительного права на секрет производства может распоряжаться указанным исключительным правом. Основные способы распоряжения:

- договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ст. 1468 ГК РФ);
- лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства (ст. 1469 ГК РФ).

Регулирование названных договоров в целом укладывается в общие рамки, установленные для аналогичных договоров, которые используются для распоряжения правами на иные объекты интеллектуальной собственности.

Лицензионный договор может быть заключен как с указанием, так и без указания срока его действия. Бессрочный лицензионный договор может быть прекращён в любое время по желанию любой из сторон. Для этого требуется лишь предупредить другую сторону за шесть месяцев. (Более подробно о лицензионном и других договорах см. в лекции 8).

Важное правило предусмотрено п. 2 ст. 1468 ГК РФ: лицо, распорядившееся своим правом путем его отчуждения, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного права на секрет производства. Соблюдение конфиденциальности, ранее являвшееся для данного лица правом — мерой возможного поведения, в результате заключения договора становится обязанностью — мерой необходимого поведения.

Аналогичное правило предусмотрено и п. 3 ст. 1469 ГК РФ. Но применительно к лицензионному договору обязанность сохранения конфиденциальности ограничивается для лицензиара сроком действия этого договора. Для лицензиата такая обязанность сохраняется и по окончании действия договора — до прекращения действия исключительного права на секрет производства.

Срок действия исключительного права на секрет производства определен в ст. 1467 ГК РФ: исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей, как получивших право на использование ноу-хау в соответствии с договором, так и независимых (самостоятельно получивших такую же информацию). Причины утраты конфиденциальности не имеют значения — право прекращается и в том случае, если конфиденциальность утрачена вследствие незаконных действий третьих лиц.

Вместе с тем прекращение права не лишает бывшего правообладателя требовать применения мер ответственности по отношению к виновному.

4.2.4 Секрет производства, полученный или созданный в связи с договорными отношениями

Секрет производства, как и большинство других объектов интеллектуальной собственности, может быть служебным, т. е. созданным в связи с выполнением

трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя. Последнему, по общему правилу, и принадлежит исключительное право на этот секрет производства.

Если секрет производства получен при выполнении договора подряда, договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, то, по общему правилу, право на такой секрет производства принадлежит подрядчику (исполнителю), даже если работы выполнялись для государственных нужд.

Договором может быть предусмотрена иная принадлежность исключительного права (например, если работы выполнялись за счёт бюджетных средств, в договоре может быть указано, что исключительное право приобретает Российская Федерация).

4.2.5 Защита прав на секрет производства

Нарушение исключительного права на секрет производства может выразиться:

- а) в неправомерном получении сведений, составляющих секрет производства;
- б) их разглашении;
- в) их неправомерном использовании.

Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства, по общему правилу, сводится к обязанности возместить убытки. При этом убытки следует исчислять в соответствии со *ст. 15 ГК РФ*.

Если между нарушителем и обладателем секрета производства был заключен договор (об отчуждении исключительного права на секрет производства, лицензионный или иной), то могут применяться меры ответственности, предусмотренные этим договором, например выплата неустойки.

Ответственность наступает только при наличии вины. Если кто-то получил доступ к секрету производства по ошибке, то он не несет ответственности за использование этого секрета. Бремя доказывания отсутствия вины лежит на нарушителе — при недоказанности иного он считается виновным в нарушении исключительного права на секрет производства.



Контрольные вопросы по лекции 4

- 1) Что такое селекционное достижение?
- 2) Какие существуют виды селекционных достижений?
- 3) Каковы признаки патентоспособности селекционного достижения?
- 4) Что означает признак отличимости селекционного достижения?
- 5) Кто признается автором селекционного достижения?
- 6) Какие права имеет автор селекционного достижения?
- 7) Через какой промежуток времени после выдачи патента на селекционное

достижение любое лицо вправе в судебном порядке требовать предоставления простой лицензии на использование этого селекционного достижения?

- 8) Что такое секрет производства?
- 9) Требуется ли регистрация секретов производства?
- 10) Каковы правила возложения ответственности за нарушение прав на секрет производства?

Лекция 5

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

- 1) *Право на фирменное наименование юридического лица*
- 2) *Право на товарный знак и знак обслуживания*
- 3) *Право на наименование места происхождения товаров*
- 4) *Право на коммерческое обозначение*

5.1 Право на фирменное наименование юридического лица

К результатам интеллектуальной деятельности приравнены указанные в ГК РФ средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий. Такими средствами индивидуализации являются:

- фирменные наименования;
- коммерческие обозначения;
- товарные знаки;
- знаки обслуживания;
- наименования мест происхождения товара.

Средства индивидуализации, направленные на отличие одного товара от другого, одного производителя от других, похожих на него, используются всё более широко, их значимость становится всё более очевидной на всех уровнях. В повседневной жизни это связано в основном с потреблением — важно, какой (и чьего

производства) товар приобрести, важно, кто именно окажет услугу. В предпринимательской сфере это связано и с приобретением (например, сырья, от которого будет зависеть дальнейший производственный цикл и последующая реализация продукции), и в ещё большей степени — с продвижением собственных товаров, работ или услуг.

Приравненные к результатам интеллектуальной деятельности средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий традиционно относят к объектам промышленной собственности. Относятся они, таким образом, и к объектам патентного права.

Отличению юридического лица от других лиц, в первую очередь, служит его фирменное наименование.



.....
Фирменное наименование может быть определено как словесное обозначение, индивидуализирующее юридическое лицо как участника гражданского оборота.
.....

Правила о фирменных наименованиях с принятием части четвертой ГК РФ претерпели значительные изменения, и сейчас фирменное наименование юридических лиц, не соответствующее действующим нормам, должно быть приведено в соответствие с новыми правилами (при первом же после 1 января 2008 года изменении учредительных документов юридического лица).

Коммерческие организации обязаны иметь фирменное наименование (ст. 54 ГК РФ), некоммерческие — вправе. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте только под своим фирменным наименованием.

Фирменное наименование определяется в учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Важнейшей новеллой гражданского законодательства является то, что распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается. Иными словами, с момента введения в действие четвертой части ГК РФ право на фирменное наименование становится неотчуждаемым. В связи с этим были внесены изменения и в другие части ГК РФ, самые серьёзные из которых затрагивают регулирование договора коммерческой концессии (по этим договорам ранее могло передаваться право на фирменное наименование).

Требования, предъявляемые к фирменному наименованию

Фирменное наименование должно быть:

- истинным (т. е. не должно содержать не соответствующих действительности сведений);
- оригинальным, т. е. отличающимся от фирменных наименований других юридических лиц (не допускается не только полное совпадение, но и очень большая схожесть фирменных наименований — до степени смешения);

- неизменным, установленным на весь период деятельности соответствующей организации (тем не менее возможность в будущем изменить наименование не исключается, как не исключена возможность человека сменить имя).

Фирменное наименование должно содержать две обязательные составляющие:

- 1) указание на организационно-правовую форму юридического лица;
- 2) собственно наименование юридического лица.

Для первой составляющей важно соответствие той организационно-правовой форме, которая указана в уставе или учредительном договоре данной организации, и, разумеется, дословное соответствие формулировке ГК РФ. Например, если в уставе организационно-правовая форма названа «открытое акционерное общество», то и в фирменное наименование должна быть включена именно эта формулировка.

Для второй обязательной составляющей фирменного наименования установлено одно ограничение — она не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Это ограничение как раз и имеет целью обеспечить различимость коммерческих организаций на рынке товаров, работ и услуг.

Кроме указанных обязательных составляющих, в фирменное наименование могут включаться и другие элементы. Что может, а что не может быть включено в фирменное наименование, показано в таблице 5.1.

Таблица 5.1 – Допустимые и недопустимые элементы фирменного наименования юридического лица

В фирменное наименование юридического лица могут входить дополнительные элементы, а именно:	В фирменное наименование юридического лица не могут включаться следующие элементы и обозначения:
сокращенное фирменное наименование на русском языке	полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований*
полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках	полные или сокращенные официальные наименования органов государственной власти и органов местного самоуправления*
фирменное наименование юридического лица на русском языке может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции (за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица)	полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций
	полные или сокращенные наименования общественных объединений
	обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали

* наименование «Российская Федерация» могут использоваться государственными унитарными предприятиями — без ограничений, а также иными российскими юридическими лицами при наличии официального разрешения.

Для фирменных наименований юридических лиц некоторых организационно-правовых форм предусмотрена обязательность дополнительных составляющих. Например:

- для полных товариществ такой составляющей является указание имён всех участников (либо одного из них с добавлением слов «и компания»);
- в фирменном наименовании коммандитного товарищества должны быть указаны имена полных товарищей (остальные участники при этом могут не упоминаться);
- фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на собственника имущества, а если унитарное предприятие основано на праве оперативного управления, то в его фирменном наименовании должно содержаться указание на то, что это предприятие является казенным.

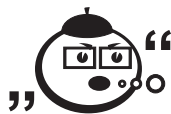
Юридическому лицу принадлежит исключительное право на фирменное наименование — с момента государственной регистрации. Прекращается это право в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Исключительное право на фирменное наименование в соответствии со ст. 1474 ГК РФ представляет собой исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Статьей 1476 ГК РФ установлено соотношение прав на фирменное наименование с правами на коммерческое обозначение и на товарный знак и знак обслуживания:

- 1) в составе коммерческого обозначения, в товарном знаке и знаке обслуживания могут использоваться (правообладателем) фирменное наименование или отдельные его элементы;
- 2) являясь составной частью других средств индивидуализации, фирменное наименование охраняется как самостоятельное средство индивидуализации юридического лица.

Кроме того, п. 6 ст. 1252 ГК РФ говорит о соотношении прав на те же объекты, но принадлежащих разным лицам: преимущество имеет тот правообладатель, чьё право возникло раньше.



.....

Если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

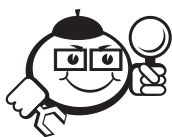
.....

5.2 Право на товарный знак и знак обслуживания

Товарный знак — обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Иными словами, товарный знак применяется для того, чтобы товары одних субъектов были легко отличимы от аналогичных товаров других субъектов. Именно товарные знаки в настоящее время находятся «на волне» популярности, только по Новосибирской области ежегодно регистрируется более 700 новых товарных знаков, а в целом по России количество ежегодно регистрируемых товарных знаков намного превышает 50000.

Товарный знак, являясь обозначением, способствующим различению товаров, используется для индивидуализации строго определенного класса (или нескольких классов) товаров, работ или услуг, в отношении которых он зарегистрирован. Классы товаров определяются в соответствии с Международным классификатором товаров, работ и услуг (в настоящее время действует МКТУ 10).

Примеры классов товаров по МКТУ 10.



Пример 5.1

Класс 01. Химические продукты, предназначенные для использования в промышленных, научных целях, в фотографии, сельском хозяйстве, садоводстве и лесоводстве; необработанные синтетические смолы, необработанные пластические материалы; удобрения; составы для тушения огня; препараты для закалки и пайки металлов; препараты для консервирования пищевых продуктов; дубильные вещества; клеящие вещества для промышленных целей

Агар-агар 010029

E — Agar-agar

F — Agar-agar

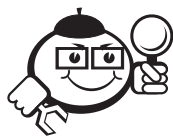
Азот 010092

E — Nitrogen

F – Azote

Актиний 010018

Альгинаты для пищевой промышленности 010669



Пример 5.2

Класс 06. Обычные металлы и их сплавы; металлические строительные материалы; передвижные металлические конструкции и сооружения; металлические материалы для рельсовых путей; металлические тросы и проволока [неэлектрические]; скобяные и замочные изделия; металлические трубы; сейфы; изделия из обычных металлов, не относящиеся к другим классам; руды

Алюминий 060017

E – Aluminium

F – Aluminium

Арматура для трубопроводов для сжатого воздуха Металлическая 060267

E – Fittings of metal for compressed air ducts

F – Air comprimé (armatures pour conduites d'—) Métalliques

Арматура строительная металлическая 060140

E – Buildings (Fittings of metal for —)

E – Fittings of metal for building

Бакены несветящиеся металлические 060282

E – Beacons of metal, non-luminous

Баллоны [резервуары металлические] для сжатых газов или жидкого воздуха 060050

E – Bottles [metal containers] for compressed gas or Liquid air

F – Bouteilles [récipients métalliques pour le gaz

Sous pression ou l'air liquide]

Банки консервные металлические 060093

E – Preserve tins

Бассейны плавательные [конструкции Металлические] 060290

E – Pools (Swimming —) [metal structures]

Беседки, увитые зеленью [металлические Конструкции] 060436



Пример 5.3

Класс 20. Мебель, зеркала, обрамления для картин; изделия, не относящиеся к другим классам, из дерева, пробки, камыша, тростника, ивы, рога, кости, слоновой кости, китового уса, панциря черепах, раковин, янтаря, перламутра, морской пенки, из заменителей этих материалов или из пластмасс

Багеты для картин 200226
 Бочки для декантации вина деревянные 200217
 Бочкотары большие неметаллические 200119
 Бюсты из дерева, воска, гипса или пластмасс



Пример 5.4

Класс 30. Кофе, чай, какао и заменители кофе; рис; тапиока (маниока) и саго; мука и зерновые продукты; хлебобулочные изделия, кондитерские изделия; мороженое; сахар, мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль; горчица; уксус, приправы; пряности; лед для охлаждения

Ароматизаторы 300011

Ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел 300070

E — Cakes (Flavorings [flavourings], other than Essential oils, for —)

Батончики злаковые 300218

E — Cereal bars

F — Barres de céréales

Батончики злаковые с высоким содержанием белка 300214

Блины 300047

Бриоши 300023

Булки 300110



Пример 5.5

Класс 45. Услуги юридические; службы безопасности для защиты имущества и индивидуальных лиц; персональные и социальные услуги, оказываемые другим для удовлетворения потребностей индивидуальных лиц

Агентства брачные 450112

E — Marriage agencies

F — Agences matrimoniales

F — Matrimoniales (agences —)

Агентства детективные 450003

E — Detective agencies

F — Agences de détectives

F — Détectives (agences de -)

Агентства по организации ночной охраны 450006

E — Guards (Night —)

E – Night guards
 F – Agences de surveillance nocturne
 F – Surveillance nocturne (agences de –)
 Агентства по усыновлению детей 450193
 E – Adoption agency services
 F – Agences d'adoption (services d' –)
 Арбитраж 450205
 E – Arbitration services
 F – Arbitrage (services d' –)
 Консультации по вопросам безопасности 450117
 Консультации по вопросам интеллектуальной собственности 450206
 Лицензирование интеллектуальной собственности 450208
 E – Intellectual property



Товарный знак может быть зарегистрирован в отношении товаров разных классов, как сочетающихся между собой определенным образом (например, класс 20 – «мебель» и класс 21 – «домашняя и кухонная утварь»), так и совершенно разнородных.

5.2.1 Виды товарных знаков

По объективной форме товарные знаки могут представлять собой словесные, изобразительные, звуковые, объемные обозначения или их комбинации (самые распространенные – словесно-изобразительные). Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании, а если цвет не имеет принципиального значения, то цветовая гамма может официально не устанавливаться.



Пример 5.6

Примеры товарных знаков (рис. 5.1, 5.2, 5.3):



Рис. 5.1 – Пример товарного знака



Рис. 5.2 – Пример товарного знака

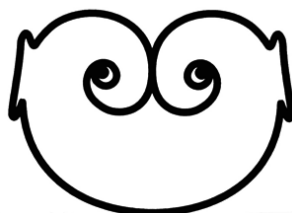


Рис. 5.3 – Пример товарного знака

.....

Чаще всего регистрируются словесные товарные знаки.



.....

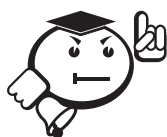
Пример 5.7

.....

Примером звукового товарного знака может служить мелодия сотового телефона Nokia.

.....

Товарный знак может быть сложным, а может быть самым простым, например состоящим из одного слова. Причём слово это может быть сочетанием букв, придуманным специально для обозначения товаров, а может быть и обычным словом, но только не тем, которое традиционно используют для обозначения товаров соответствующего класса (например, товарным знаком, используемым для колбас, не может быть слово «колбаса»).



.....

К какой части речи относится используемое слово — значения не имеет, чаще всего это имена существительные, но регистрируются и товарные знаки, представляющие собой прилагательные и местоимения (например, «Твоё»).

.....

По количеству субъектов, использующих товарный знак, товарные знаки подразделяются:

- на индивидуальные;
- коллективные.

Коллективный товарный знак может быть зарегистрирован по заявлению правомерно созданного объединения лиц. В соответствии со ст. 1510 ГК РФ коллективным знаком может пользоваться каждое лицо, входящее в соответствующее объединение.

Предусмотрены некоторые особенности правовой охраны общеизвестных товарных знаков (ст. 1508 ГК РФ). Товарный знак, который интенсивно использовался и потому стал широко известным в России среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя, может быть признан общеизвестным. Решение об этом принимается федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по заявлению лица, использующего этот товарный знак. Правовая охрана общеизвестного товарного знака действует бессрочно. Правовая охрана общеизвестного товарного знака может распространяться на неоднородные товары.



Пример 5.8

Примером общеизвестного (на международном уровне) товарного знака может служить знак «McDonald's».

Средством различения услуг, а также и работ выступает знак обслуживания. Знак обслуживания представляет собой обозначение, служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг. Знак обслуживания, в отличие от товарного знака, размещается не на товаре (который при оказании услуг и выполнении работ может вообще отсутствовать), а в рекламе, на бланках и т. д.

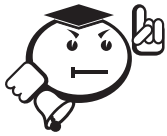
Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Товарный знак (так же как и знак обслуживания) является объектом исключительного права, которое удостоверяется свидетельством на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет, кроме того, приоритет товарного знака, что важно при решении споров, связанных с использованием идентичных (или чаще — похожих до степени смешения) товарных знаков.

Приоритет устанавливается, как правило, по дате поступления в Роспатент заявки. Исключения из этого правила предусмотрены для случаев установления конвенционного и выставочного приоритета (подробнее см. лекцию б).

Условием выдачи свидетельства на товарный знак и соответственно, условием предоставления товарному знаку правовой охраны является осуществляемая Роспатентом государственная регистрация товарного знака. Зарегистрированный товарный знак вносится в Государственный реестр товарных знаков.

Регистрация товарного знака носит публичный характер.



.....
 С заявкой на товарный знак вправе ознакомиться любое лицо, проявившее к этому интерес (доказывать наличие интереса в данном случае не нужно).

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент) может отказать заявителю в выдаче свидетельства на товарный знак. Такой отказ должен быть обоснованным и возможен в случаях нарушения требований, предъявляемых к товарным знакам:

- 1) в регистрации товарного знака должно быть отказано, если он не обладает различительной способностью, то есть тождественен или имеет сходство до степени смешения:
 - с ранее зарегистрированным товарным знаком другого лица;
 - с фирменным наименованием или коммерческим обозначением (и даже отдельными элементами таких наименований или обозначений);
 - с наименованиями мест происхождения товаров;
 - с наименованием зарегистрированного селекционного достижения;
- 2) товарный знак не может быть зарегистрирован, если он состоит только из следующих элементов:
 - вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида (например, товарным знаком для обуви не может быть слово «сапожок»);
 - являющихся общепринятыми символами и терминами;
 - характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;
 - представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Такие элементы могут быть включены в товарный знак, но только при условии, что они не являются основной его частью;

- 3) без согласия компетентного органа соответствующего государства не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих из государственных гербов, флагов и других государственных символов и знаков, наград, знаков отличия и т. п.;
- 4) не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, способные ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя; а также элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали;

- 5) товарными знаками не могут стать обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия (данное ограничение может быть снято согласием собственника на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков);
- б) не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные другим объектам интеллектуальной собственности:
- названию известного в России произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя;
 - имени или псевдониму, портрету или факсимиле известного в России лица, без согласия этого лица или его наследника;
 - промышленному образцу, знаку соответствия, доменному имени, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Дополнительные ограничения, нарушение которых влечёт отказ в регистрации товарного знака, устанавливаются для отдельных видов товаров, например для вин.

Правообладатель вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком — ®. Знак охраны состоит из латинской буквы «R» или латинской буквы «R» в окружности либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак». Этот знак служит для оповещения об исключительном праве на товарный знак и указывает на то, что применяемое обозначение является охраняемым товарным знаком. То же значение имеет используемый в некоторых зарубежных странах знак «TM», Trademark (торговая марка, торговый знак, товарная марка) — то же, что и товарный знак, т. е. обозначение, способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц. Знак «TM» может означать и то, что права в отношении товарного знака оформляются (а значит, нарушать их также не следует).



.....

В отличие от права на фирменное наименование исключительное право на товарный знак действует не бессрочно, оно устанавливается на десять лет и впоследствии может быть продлено.

.....

Однако исключительное право на товарный знак может прекратиться и досрочно, что предусмотрено *ст. 1486 ГК РФ*. Если товарный знак не используется правообладателем в течение трёх лет непрерывно (неважно, использовался ли он ранее) — право на него прекращается по заявлению заинтересованного лица. Важно, что это должно быть именно заинтересованное лицо, а не любое, и свою заинтересованность заявитель должен доказать. Практика пока не однозначна, но представляется, что заинтересованным лицом может быть, в частности, производитель товара того же класса, желающий использовать похожий товарный знак (доказательством заинтересованности может служить отказ Роспатента в регистрации товарного знака по причине сходства или совпадения с зарегистрированным, но не используемым товарным знаком).

Предоставление товарному знаку правовой охраны может быть оспорено. Перечень оснований для такого действия и сроки оспаривания предусмотрены ст. 1512 ГК РФ. Так, если товарный знак не обладает различительной способностью, то решение о его регистрации может быть оспорено в течение всего срока действия исключительных прав на этот товарный знак. А если товарный знак сходен с товарным знаком другого лица в отношении однородного товара (имеющим более ранний приоритет) — в течение пяти лет со дня публикации сведений о государственной регистрации товарного знака.

Если федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности признает заявление обоснованным, то примет решение о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (в ином случае решение будет — об отказе в таком признании). И в первом, и во втором случае решение может быть оспорено в суде.

Предоставление обозначению правовой охраны в качестве товарного знака может быть признано недействительным полностью или частично (в отношении определенных классов товаров). В случае признания предоставления правовой охраны товарному знаку полностью недействительным свидетельство на товарный знак и запись в Государственном реестре товарных знаков аннулируются.

Правообладатель может и сам отказаться от права на товарный знак. Кроме того, целый ряд оснований прекращения правовой охраны товарного знака предусмотрен *ст. 1514 ГК РФ*.

5.3 Право на наименование места происхождения товара

Место происхождения товара — не просто географическое понятие. С ним (местом) может быть связано качество товаров, какие-то особые их свойства, и в этом случае обозначение места происхождения оказывается средством индивидуализации товара. Специфика этого средства индивидуализации обусловлена тем, что в одной и той же географической зоне могут производиться товары различных изготовителей и, вместе с тем, далеко не во всех случаях место производства (происхождения) товара имеет какое-либо влияние на его потребительские или иные свойства.

В соответствии со ст. 1516 ГК РФ *наименованием места происхождения товара* является:

- а) обозначение, представляющее собой либо содержащее наименование:
 - страны,
 - городского или сельского поселения,
 - местности или другого географического объекта;
- б) а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта факторами.

Наименование географического объекта может быть современным или историческим, официальным или неофициальным, полным или сокращенным. В данном случае это юридически безразлично — во всех случаях правовое значение такого наименования одинаково.

Условиями предоставления правовой охраны наименованию места происхождения товаров (далее — *НМПТ*) являются:

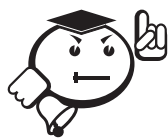
- 1) наличие у товара особых свойств, повышающих его конкурентоспособность на рынке однородных товаров;
- 2) обусловленность этих свойств исключительно или главным образом присущими данному географическому объекту природными или людскими факторами (или теми и другими факторами одновременно);
- 3) необщепотребительность обозначения, содержащего название данного объекта;
- 4) регистрация географического объекта в Патентном ведомстве (или в соответствующем ведомстве иностранного государства согласно с международными конвенциями).

Главное для предоставления правовой охраны — наличие особых свойств товара, которые могут быть обусловлены:

- природными условиями (климатом, наличием определенных веществ в почве или атмосфере, растительностью и т. д.);
- человеческим фактором (в частности, сложившимися традициями производства товаров определенного вида, наличием квалифицированных кадров).

Даже в тех случаях, когда свойства товара определяются не только характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами, но также и другими факторами (имеющими однако существенно меньшее значение) — наименованию места происхождения товара правовая охрана может быть предоставлена.

Вместе с тем, если наименование географического объекта вошло в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства, соответствующее обозначение юридически не может быть признано наименованием места происхождения товара.



.....

В настоящее время в России зарегистрировано около 50 наименований мест происхождения товара — «вологодское масло», «гжель», «хохлома», «вологодские кружева», «павловопосадские платки» и др. Для сравнения: в Европе насчитывается около 830 наименований.

.....

Правообладателю (или правообладателям, если их несколько) принадлежит исключительное право использования наименования места происхождения товара любым не противоречащим закону способом. В частности, способами использования этого наименования являются его размещение на товарах, этикетках, упаковках товаров, на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот, и т. д.



.....
 Поскольку географические наименования не создаются, а лишь используются участниками гражданского оборота, право на их использование не может быть монопольным.

Исключительное право использования НМПТ в отношении того же наименования может быть предоставлено любому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же особыми свойствами.

Распоряжение исключительным правом на НМПТ не допускается. Это обусловлено назначением данного средства индивидуализации: характеризовать товар не со стороны производителя, а географически.

5.3.1 Государственная регистрация наименования места происхождения товаров

Исключительное право производителей на использование НМПТ действует только при условии его государственной регистрации. Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одним или несколькими гражданами либо юридическими лицами. Регистрация осуществляется Роспатентом.

5.3.2 Знак охраны наименования места происхождения товаров

Для оповещения об охране наименования места происхождения товара может использоваться специальный знак охраны. Он указывает на то, что применяемое обозначение является наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в Российской Федерации, и представляет собой словесное обозначение в полном либо сокращенном вариантах:

- «зарегистрированное наименование места происхождения товара»,
- «зарегистрированное НМПТ».

5.3.3 Ответственность за незаконное использование наименования места происхождения товаров

Лица, не имеющие свидетельства об исключительном праве на НМПТ, не вправе использовать зарегистрированное наименование. Обратите внимание: этот запрет распространяется и на те ситуации, когда товары действительно производятся в данной географической точке.

Не допускается также использование зарегистрированного НМПТ:

- в переводе;
- в сочетании с такими словами, как «род», «тип», «имитация» и тому подобными;

- использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара.

Во всех перечисленных случаях товары с таким обозначением считаются контрафактными.

О мерах ответственности за незаконное использование НМПТ см. лекцию 7.

5.3.4 Срок и прекращение правовой охраны наименования места происхождения товара

Предельного срока правовой охраны НМПТ не установлено — наименование места происхождения товара охраняется в течение всего времени существования возможности производить товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для соответствующего географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Прекращение правовой охраны НМПТ возможно в случаях, предусмотренных п. 1 ст. 1536 ГК РФ, в частности в случае исчезновения характерных для данного географического объекта условий и невозможности производить товар, обладающий особыми свойствами, которые указаны в Государственном реестре наименований в отношении данного наименования места происхождения товара.

Вместе с тем свидетельство об исключительном праве на НМПТ действует в течение определенного срока: десяти лет со дня подачи заявки на наименование места происхождения товара в Роспатент (ст. 1531 ГК РФ). Этот срок может быть продлен по заявлению обладателя.

5.4 Право на коммерческое обозначение

Установление правил о коммерческих обозначениях — новелла четвертой части ГК РФ. Коммерческое обозначение имеет направленность, близкую к фирменному наименованию, но по правовой природе отлично от него. Коммерческое обозначение используется для индивидуализации предприятия, понимаемого в соответствии со ст. 132 ГК РФ как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности¹.

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Количество коммерческих обозначений, используемых одним лицом, не ограничено. Но при наличии нескольких коммерческих обозначений, они должны использоваться только для разных предприятий правообладателя. А для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

В отличие от фирменных наименований коммерческие обозначения не подлежат обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Это не препятствует указанию, например

¹Юрга В. Коммерческое обозначение: проблемы правового регулирования // Хозяйство и право. 2010. №9. С. 42–49.

в уставе ООО, на наличие определенного коммерческого обозначения, индивидуализирующего его предприятие.

Коммерческое обозначение, в соответствии со ст. 1538 ГК РФ, могут использовать:

- коммерческие организации;
- некоммерческие организации, в случаях законного ведения предпринимательской деятельности;
- индивидуальные предприниматели.

Условия предоставления правовой охраны коммерческому обозначению:

- оно обладает достаточными различительными признаками;
- его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Исключительное право на коммерческое обозначение по своему содержанию близко к исключительным правам на другие средства индивидуализации. В целом оно сводится к тому, что правообладатель вправе использовать коммерческое обозначение в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом.

5.4.1 Передача исключительного права на коммерческое обозначение

Исключительное право на коммерческое обозначение (в отличие от права на фирменное наименование) может перейти к другому лицу. Однако такой переход возможен только в составе предприятия, для индивидуализации которого коммерческое обозначение используется. Например, название магазина передаётся вместе с магазином по договору о купле-продаже данного торгового предприятия.

Переход исключительного права на коммерческое обозначение может быть связан:

- с универсальным правопреемством (когда вся совокупность имущества одного лица переходит к другому лицу, например при присоединении одного юридического лица к другому);
- договором (например, договорами коммерческой концессии или аренды предприятия);
- иными основаниями.

По договору невозможно передать право на коммерческое обозначение частично. Передача этого права другому лицу означает невозможность его использования ни правообладателем, ни третьими лицами. И даже если коммерческое обозначение использовалось правообладателем для индивидуализации нескольких предприятий, то после передачи другому лицу исключительного права на коммерческое обозначение в составе одного из предприятий, правообладатель не вправе использовать это обозначение для индивидуализации остальных своих предприятий.

Статья 1540 ГК РФ определяет территориальные и временные границы действия исключительного права на коммерческое обозначение. Это право действует на территории нашего государства при условии использования для индивидуализации предприятия, находящегося на территории России.

Начало действия права на коммерческое обозначение связано с приобретением его юридически значимых признаков: различительной способности и известности в пределах данной территории. Установлено единственное условие сохранения этого права во времени — оно должно осуществляться. Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.



Контрольные вопросы по лекции 5

- 1) Перечислите средства индивидуализации, приравненные к результатам интеллектуальной деятельности.
- 2) Что такое фирменное наименование?
- 3) Какие требования предъявляются к фирменным наименованиям юридических лиц?
- 4) Что такое товарный знак?
- 5) Какие виды товарных знаков вы знаете?
- 6) Какие требования предъявляются к товарным знакам?
- 7) Что такое знак обслуживания?
- 8) Требуется ли государственная регистрация знака обслуживания?
- 9) Что представляет собой наименование места происхождения товаров?
- 10) При каких условиях наименованию места происхождения товара предоставляется правовая охрана?
- 11) Что такое коммерческое обозначение?
- 12) Назовите условия предоставления правовой охраны коммерческому обозначению.

Лекция 6

ОФОРМЛЕНИЕ ПАТЕНТНЫХ ПРАВ

- 1) *Понятие и виды охранных документов*
- 2) *Содержание и объем прав, основанных на охранном документе*
- 3) *Заявка на получение патента*
- 4) *Дата приоритета*
- 5) *Экспертизы по заявке на получение патента*
- 6) *Выдача патента*
- 7) *Прекращение и восстановление действия патента*
- 8) *Патентные пошлины*

6.1 Понятие и виды охранных документов

Охранные документы, то есть документы, официально удостоверяющие патентные права, в зависимости от объектов таких прав, могут быть следующими:

- патент;
- свидетельство;
- авторское свидетельство.

Наименование «патентное право» происходит от слова «патент», которым обозначается выдаваемый специализированным государственным органом документ, который удостоверяет:

- 1) приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца или селекционного достижения (то есть его первенство перед иными аналогичными решениями, что необходимо именно в силу «повторимости» объектов патентных прав);

- 2) авторство, как юридический факт — официальное признание того, что данное решение получено интеллектуальным трудом данного субъекта;
- 3) исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение.

В соответствии со ст. 1346 ГК РФ на территории нашего государства признаются исключительные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, удостоверяемые патентами:

- а) выданными федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности;
- б) выданными в других государствах, но признаваемыми нами в соответствии с международными договорами.

Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, занимающимся, в частности, вопросами патентования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, в настоящее время в нашей стране является Федеральная служба по интеллектуальной собственности. Ввиду громоздкости этого наименования чаще используют словосочетание «Патентное ведомство» или сокращенное наименование «Роспатент».

В отношении изобретений, полезных моделей и промышленных образцов Федеральной службой по интеллектуальной собственности выдается патент.

В отношении селекционных достижений Гражданский кодекс предусматривает два вида охранных документов:

- авторское свидетельство (удостоверяет авторство селекционера, но не закрепляет исключительных прав);
- патент (удостоверяет приоритет селекционного достижения, авторство и исключительное право на селекционное достижение).

Исключительное право на селекционное достижение признается, только если оно удостоверяется патентом. Такой патент может быть выдан федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям, таким органом является в настоящее время Государственная комиссия Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений (Госсорткомиссия). Кроме того, на территории нашей страны имеют силу патенты на селекционные достижения, выданные в других государствах, при условии наличия соответствующего международного договора. Одним из таких договоров, в частности, является Международная Конвенция по охране новых сортов растений (Париж, 2 декабря 1961 г.).

Запатентованный сорт растений или порода животных вносятся в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений.

В этом реестре отражаются следующие сведения о запатентованном селекционном достижении:

- род, вид растения, животного;
- наименование сорта или породы;
- дата государственной регистрации селекционного достижения;
- регистрационный номер;
- имя (наименование) патентообладателя и его место жительства (место нахождения);

- имя автора селекционного достижения и его место жительства;
- описание селекционного достижения.

Кроме того, в соответствующих случаях в реестр вносятся сведения:

- о передаче патента на селекционное достижение другому лицу;
- лицензионных договорах;
- об окончании действия патента.

На товарные знаки, знаки обслуживания Роспатентом выдаются свидетельства.

Таким образом, в настоящее время в Российской Федерации выдаются разные виды охранных документов на объекты патентных прав (см. таблицу 6.1).

Таблица 6.1 – Охранные документы, выдаваемые на различные виды объектов патентных прав

объекты	охранные документы
в отношении изобретений	патент
в отношении полезных моделей	патент
в отношении промышленных образцов	патент
в отношении селекционных достижений	патент и авторское свидетельство
в отношении товарных знаков	свидетельство
в отношении знаков обслуживания	свидетельство
в отношении наименований мест происхождения товара	свидетельство

6.2 Содержание и объем прав, основанных на охранном документе

Содержание прав, основанных на охранном документе, определяется в соответствии с нормами законов (в первую очередь, ГК РФ), регулирующих патентные правоотношения. Подробнее об этом рассказано в лекции 7 настоящего учебного пособия.

Объем прав, основанных на охранном документе, определяется исходя из содержания этого охранного документа.

Объем охраны прав на изобретение или полезную модель определяется содержащейся в патенте формулой изобретения или соответственно полезной модели. Формула изобретения или полезной модели, по сути, представляет собой одно предложение (именно одно, такова мировая практика), предельно кратко, точно и емко описывающее существо технического решения. Состоит она из двух частей: ограничительной и отличительной. Ограничительная часть — это родовое понятие, то есть назначение изобретения. Оно включает только признаки, совпадающие с признаками наиболее близкого аналога (прототипа). В отличительной части, которая

начинается со слов «отличающийся тем, что», приводятся уже признаки, отличающие изобретение от аналога.



Пример 6.1

Пример формулы изобретения: «Ударопоглощающая прокладка для защитной одежды, состоящая из нижнего и по меньшей мере одного последующего слоев из объемно-упругого материала, соединенных ниточными строчками, отличающаяся тем, что каждый из последующих слоев прокладки выполнен по площади меньшим предыдущего, а ниточные строчки расположены по периметру каждого из последующих слоев и соединяют его насквозь со всеми предыдущими слоями».

Правовая охрана предоставляется только техническому решению, однозначно подпадающему под обе части формулы. Для толкования формулы изобретения и формулы полезной модели могут использоваться описание и чертежи (п. 2 ст. 1375 и п. 2 ст. 1376 ГК РФ).

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

Объем прав на товарные знаки и знаки обслуживания также определяется сведениями, отраженными в свидетельстве на соответствующий товарный знак или знак обслуживания. В частности, свидетельство содержит указание на классы товаров, работ или услуг, в отношении которых зарегистрировано данное средство индивидуализации.

6.3 Заявка на получение патента

Право на получение патента принадлежит: автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца; лицам, которые получили соответствующее право на основании договора с автором; лицам, которые получили соответствующее право в порядке универсального правопреемства; работодателю (в отношении служебных результатов интеллектуальной деятельности).

Заявка на выдачу патента подается кем-либо из перечисленных выше лиц в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент), который и определяет процедуру подачи заявки, ее содержание; например, правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на полезную модель утверждены приказом Роспатента №83 от 06.06.2003 г.



.....

Оформление заявки — очень ответственное дело, поскольку только при соблюдении всех требований к содержанию и форме заявки она будет принята к рассмотрению и рассмотрение даст положительный результат. Если же заявка составлена с серьезными нарушениями, то время, потребовавшееся на ее составление, окажется затраченным впустую, и более того — пока заявитель будет составлять новую заявку, может быть утрачен какой-либо из признаков патентоспособности заявляемого решения, например его новизна.

.....

Заявление о выдаче патента представляется на русском языке. Прочие документы заявки представляются на русском или другом языке (в последнем случае — с переводом).

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

Содержание заявки

Заявка на *изобретение* должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) изобретения и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;
- описание изобретения, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;
- формулу изобретения, выражающую его сущность и полностью основанную на описании;
- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;
- реферат.

Практически таким же является содержание заявки на выдачу патента на *полезную модель*.

Содержание заявки на выдачу патента на *промышленный образец* имеет ряд отличий. Такая заявка должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) промышленного образца и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;
- комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия;
- чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;
- описание промышленного образца, включающее перечень его существенных признаков;
- перечень существенных признаков промышленного образца.

К заявке на изобретение, полезную модель или промышленный образец должен быть приложен документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или основания для освобождения от уплаты пошлины полностью или в части (таким основанием может явиться заявление об открытой лицензии). Размеры уплачиваемых пошлин определяются в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. №941.

Заявление на выдачу патента (первая часть заявки) составляется по установленной Роспатентом форме.

Следующая часть — одна из важнейших частей заявки — это описание изобретения.

Описание начинается с названия изобретения. В случае установления рубрики действующей редакции Международной патентной классификации (далее — МПК), к которой относится заявляемое изобретение, индекс этой рубрики приводится перед названием.

Описание содержит следующие разделы:

- область техники, к которой относится изобретение;
- уровень техники;
- раскрытие изобретения;
- краткое описание чертежей (если они содержатся в заявке);
- осуществление изобретения;
- перечень последовательностей (в частности, если последовательности нуклеотидов и/или аминокислот использованы для характеристики изобретения).

Не допускается замена раздела описания отсылкой к источнику, в котором содержатся необходимые сведения (литературному источнику, описанию в ранее поданной заявке, описанию к охранному документу и т. п.).

Порядок изложения описания может отличаться от приведенного выше, если, с учетом особенностей изобретения, иной порядок способствует лучшему пониманию и более краткому изложению.

Для изобретения, относящегося к устройству, приводится описание его конструкции (в статическом состоянии) и действие устройства (работа) или способ использования со ссылками на фигуры чертежей (цифровые обозначения конструктивных элементов в описании должны соответствовать цифровым обозначениям их на фигуре чертежа), а при необходимости — на иные поясняющие материалы (эпюры, временные диаграммы и т. д.).

Если устройство содержит элемент, охарактеризованный на функциональном уровне, и описываемая форма реализации предполагает использование программируемого (настраиваемого) многофункционального средства, то представляются сведения, подтверждающие возможность выполнения таким средством конкретной предписываемой ему в составе данного устройства функции. В случае если в числе таких сведений приводится алгоритм, в частности вычислительный, его предпочтительно представляют в виде блок-схемы или, если это возможно, соответствующего математического выражения.

Изобретение, относящееся к веществу

Для изобретения, относящегося к химическому соединению с установленной структурой, приводятся структурная формула, доказанная известными методами, физико-химические константы, описывается способ, которым соединение получено, и показывается возможность использования изобретения по указанному назначению.

Если химическое соединение получено с использованием штамма микроорганизма, линии клеток растений или животных, описывается способ его получения с участием этого штамма, линии, данные о них, а при необходимости — сведения о депонировании.

Для биологически активного соединения приводится количественная характеристика активности, а в случае необходимости — сведения об избирательности действия и другие показатели.

Если изобретение относится к лекарственному средству, приводятся достоверные данные (в том числе полученные в эксперименте на адекватных моделях), подтверждающие его пригодность для реализации назначения, в частности сведения о влиянии этого средства на определенные звенья физиологических или патологических процессов или о связи с ними.

Для изобретения, относящегося к лекарственному препарату, приводятся сведения о препаративной форме его выполнения и дозировке.

Если изобретение относится к группе (ряду) химических соединений с установленной структурой, описываемых общей структурной формулой, подтверждается возможность получения всех соединений группы (ряда) путем приведения общей схемы способа получения, а также примера получения конкретного соединения группы (ряда), а если группа (ряд) включает соединения с разными по химической природе радикалами — примеров, достаточных для подтверждения возможности получения соединений с этими разными радикалами.

Для полученных соединений приводятся также их структурные формулы, подтвержденные известными методами, физико-химические константы, доказательства возможности реализации указанного назначения с подтверждением такой возможности в отношении некоторых соединений с разными по химической природе радикалами.

Для изобретения, относящегося к штамму микроорганизма, линии клеток растений или животных либо к консорциумам штаммов, приводится описание способа получения штамма, линии клеток, консорциума. Если описание способа получения недостаточно для осуществления изобретения, представляются сведения о депонировании штамма, линии клеток, консорциума или штаммов, входящих в консорциум (название или аббревиатура коллекции-депозитария, ее адрес, регистрационный номер, присвоенный коллекцией депонированному объекту), дата которого не должна быть более поздней, чем дата подачи заявки или дата приоритета, если он испрашивался.

Описание способа получения штамма без представления сведений о его депонировании может быть признано достаточным для осуществления изобретения лишь в отношении штаммов, полученных с помощью генно-инженерных методик, т. е. рекомбинантных штаммов, которые могут быть сконструированы и осуществлены на основании сведений, приведенных в описании. В иных случаях депонирование штамма является обязательным.

К формуле изобретения предъявляются следующие требования:

- 1) Формула изобретения предназначена для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом.
- 2) Формула изобретения должна быть полностью основана на описании, т. е. характеризуемое ею изобретение должно быть раскрыто в описании, а определяемый формулой изобретения объем правовой охраны должен быть подтвержден описанием.
- 3) Формула изобретения должна выражать сущность изобретения, т. е. содержать совокупность его существенных признаков, достаточную для достижения указанного заявителем технического результата.
- 4) Формула должна быть ясной.
Признаки изобретения должны быть выражены в формуле изобретения таким образом, чтобы обеспечить возможность понимания специалистом на основании уровня техники их смыслового содержания. Не допускается для выражения признаков в формуле изобретения использовать понятия, отнесенные в научно-технической литературе к ненаучным.
- 5) Характеристика признака в формуле изобретения не может быть заменена отсылкой к источнику информации, в котором этот признак раскрыт.
Замена характеристики признака в формуле изобретения отсылкой к описанию или чертежам, содержащимся в заявке, допускается лишь в том случае, когда без такой отсылки признак невозможно охарактеризовать.
Последовательность нуклеотидов или аминокислот в случае использования ее для характеристики признака в формуле изобретения представляется путем указания ее номера в перечне последовательностей в виде «SEQ ID NO. . .».
- 6) Признак может быть охарактеризован в формуле изобретения общим понятием (выражающим функцию, свойство и т. п.), охватывающим разные частные формы его реализации, если в описании приведены сведения, подтверждающие, что именно характеристики, содержащиеся в общем понятии, обеспечивают в совокупности с другими признаками получение указанного заявителем технического результата.
- 7) Признак может быть выражен в виде альтернативы при условии, что при любом допускаемом указанной альтернативой выборе в совокупности с другими признаками, включенными в формулу изобретения, обеспечивается получение одного и того же технического результата.
- 8) Чертежи в формуле изобретения не приводятся.

Структура формулы изобретения

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

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

Многозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения с развитием и/или уточнением совокупности его признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения или для характеристики группы изобретений.

Многозвенная формула, характеризующая одно изобретение, имеет один независимый пункт и следующий (следующие) за ним зависимый (зависимые) пункт (пункты).

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

Пункты многозвенной формулы нумеруются арабскими цифрами последовательно начиная с 1 в порядке их изложения.

При изложении формулы, характеризующей группу изобретений, соблюдаются следующие правила:

- независимые пункты, характеризующие отдельные изобретения, как правило, не содержат ссылок на другие пункты формулы (наличие такой ссылки, т. е. изложение независимого пункта в форме зависимого, допустимо лишь в случае, когда это позволяет изложить данный независимый пункт без полного повторения в нем содержания имеющего большой объем пункта, относящегося к другому изобретению заявляемой группы);
- все зависимые пункты формулы группируются вместе с тем независимым пунктом, которому они подчинены, включая случаи, когда для характеристики разных изобретений группы привлекаются зависимые пункты одного и того же содержания.

Каждый пункт формулы включает признаки изобретения, в том числе родовое понятие, отражающее назначение, с которого начинается изложение формулы, и состоит, как правило, из ограничительной части, включающей признаки изобретения, совпадающие с признаками наиболее близкого аналога, и отличительной части, включающей признаки, которые отличают изобретение от наиболее близкого аналога. Пункт формулы излагается в виде одного предложения.

Реферат к заявке представляет собой сокращенное изложение того, что содержится в описании. Он включает характеристику области техники, к которой относится изобретение, и/или области применения, если это не ясно из названия, и характеристику сущности изобретения с указанием достигаемого технического результата. Реферат может содержать химические или математические формулы и таблицы, а также может быть дополнен чертежом.

Реферат к заявке предназначен для того, чтобы дать краткую техническую информацию об изобретении. Эта информация должна быть при максимально сжатой форме достаточно четкой и конкретной для того, чтобы широкий круг специалистов мог быстро понять сущность изобретения.

Реферат к заявке должен служить эффективным средством для последующего поиска в конкретной области техники.

Текст реферата составляется на базе признаков пунктов формулы и описания. В реферате рекомендуется в первую очередь раскрывать то, что является новым в той области техники, к которой относится описываемое изобретение. По возмож-

ности рекомендуется сохранить все существенные признаки независимых пунктов формулы.

Рекомендуемый объем реферата — до 1000 печатных знаков или не более 250 слов, а предпочтительный объем реферата — от 50 до 150 слов.

Если количество существенных признаков превышает установленный лимит, допускается излагать сущность изобретения на уровне принципа или идеи, заключенной в этом изобретении.

Если реферат сопровождается чертежом, в тексте реферата следует приводить ссылки на позиции данного чертежа.

Если изобретение относится к способу, в реферате следует использовать глаголы действительного залога в изъявительном наклонении, в третьем лице и обязательно во множественном числе (берут, нагревают, опускают, прокалывают и т. п.). Возвратные формы глаголов следует применять, если описанное действие происходит непроизвольно в силу объективных законов природы, например физических или химических («шарик опускается на дно», «при разложении вещества образуется водород»).

Если изобретение относится к веществу, в реферате необходимо изложить существенные признаки, характеризующие вещество и обуславливающие его утилитарные свойства, а также возможность его применения. Для веществ, полученных физико-химическим превращением, целесообразно при наличии информации в описании изобретения привести данные о макроструктуре (блоках, капиллярах, ячейках, гранулах, хлопьях и т. п.).

Если для однозначного определения химического соединения в реферате необходимо привести структурную формулу, ее следует выносить за пределы текста и давать со ссылкой по тексту как чертеж. Структурные формулы, где это возможно, следует приводить в вид, допускающий печатание в одну строку.

Если изобретение относится к штамму, необходимо во всех случаях учитывать современный уровень систематики и номенклатуры микроорганизмов. Все существенные признаки следует указывать полностью. При повторном упоминании наименований микроорганизмов наименование рода можно указывать сокращенно первой буквой (заглавной) в том случае, если имеется видовой эпитет.

В тексте реферата следует указывать метод получения, биотехнологические свойства, состав среды для выращивания, биологическую активность в условиях периодического и непрерывного культивирования, стимуляторы роста, процент конверсии субстрата в целевой продукт, количество целевого продукта.

Если заявка содержит группу изобретений, необходимо описать их так, чтобы было ясно, почему они образуют единый изобретательский замысел. Для этого группа изобретений может быть описана совместно, например вещество через способ, способ через работу устройства и т. д.

Оформление реферата строго регламентировано:

- реферат заявки должен быть напечатан через 1,5 интервала на одной стороне стандартного машинописного листа с использованием прямого шрифта черного цвета нормальной ширины;
- поле с левой стороны листа должно иметь размер не менее 25 мм;
- текст реферата должен быть четким, не допускается бледная печать отдельных букв и фраз, а также множественные правки;

- текст реферата заявки печатается без абзацев.

Реферат может включать дополнительные сведения, перечисляемые в следующем порядке:

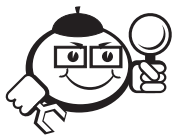
- количество независимых пунктов формулы (если их больше одного);
- наличие и количество зависимых пунктов формулы, графических изображений, таблиц и примеров.

При этом порядок перечисления не должен нарушаться. Например, для описания изобретения, содержащего один независимый и один зависимый пункт формулы, один чертеж и две таблицы, указывается: 1 з. п. ф-лы, 1 ил., 2 табл.

Для описания изобретения, содержащего два независимых (способ и устройство для его осуществления) и три зависимых пункта формулы, 5 чертежей, 1 таблицу и 5 примеров, указывается: 2 н. з. и 3 з. п. ф-лы, 5 ил., 1 табл., 5 пр.

Фамилия и инициалы референта печатаются внизу реферата с левой стороны. Подпись референта, дата и другие пометки от руки делаются только на обратной стороне реферата.

Приведем несколько примеров формул и рефератов.



Пример 6.2

Формула изобретения:

Крем для питания, защиты и предотвращения старения кожи, содержащий натуральный жир, консервант, глицерин, водно-спиртоглицериновый экстракт растений, отдушку, производные многоатомных спиртов, эмульгатор и воду, отличающийся тем, что он дополнительно содержит производные пространственно-затрудненных фенолов 4-метил-2,6-ди-трет бутилфенол или 4-гидрокси-3,5-ди-трет бутилфенилпропионовую кислоту, а в качестве водно-спиртоглицеринового экстракта содержит экстракт крапивы, и/или шиповника, и/или календулы, и/или женьшеня, и/или ромашки, и/или элеутерококка, и/или тысячелистника при следующем соотношении компонентов, мас. %: производное пространственно-затрудненных фенолов — 0,5–5,0, натуральный жир — 11,0–22,5, водно-спиртоглицериновый экстракт растений — 1,5–6,5, производные многоатомных спиртов — 2,0–23,0, глицерин — 4,0–10,0, отдушка — 0,3–1,0, консервант — 0,1–0,7, эмульгатор — 7,0–12,0, вода — остальное.

Реферат:

Крем для питания, защиты и предотвращения старения кожи содержит производные пространственно-затрудненных фенолов: 4-метил-2,6-ди-трет бутилфенол или 4-гидрокси-3,5-ди-трет бутилфенилпропионовую кислоту и водно-спиртоглицериновый экстракт растений: крапивы, и/или шиповника, и/или календулы, и/или женьшеня, и/или ромашки, и/или элеутерококка, и/или тысячелистника. Пространственно-затрудненные фенолы осуществляют регенераторную и протекторную функцию в отношении клеток кожи, предохраняя и восстанавливая ее при неблагоприятных агрессивных воздействиях и воспалительных процессах различного генеза. Крем обладает противовоспалительным, регенерирующим и защитным действием и может быть использован в косметологии. 4 табл.

Референт: Фамилия и инициалы.

Приведенный реферат дает информацию только о качественном составе крема, что по существу и является основным в изобретении.

.....



Пример 6.3

Формула изобретения:

1. Способ дезинтеграции материала, преимущественно руды, включающий дробление материала взрывом в герметичной камере с помощью взрывчатых веществ и запала, отличающийся тем, что до взрыва в камеру вводят угольную и/или сульфидную пыль в смеси с окислителем.
2. Способ по п. 1, отличающийся тем, что соотношение пыли и взрывчатого вещества составляет от 1 : 1 до 10 : 1.
3. Способ по п. 1, отличающийся тем, что в качестве окислителя пыли используют кислород.

Реферат:

Способ может быть использован в горнообогатительной промышленности для измельчения руд, а также в химической, строительной и других отраслях промышленности. Взрыв при дезинтеграции материала проводят в герметичной камере. Перед взрывом в камеру вводят смесь угольной и/или сульфидной пыли с окислителем. Соотношение количества пыли и взрывчатого вещества поддерживают в пределах от 1 : 1 до 10 : 1. В качестве окислителя пыли используют кислород. Существенно снижается расход взрывчатых веществ. 2 з. п. ф-лы.

Референт: Фамилия и инициалы.

Как видно из примера, небольшое количество признаков в первом пункте формулы позволило дополнить реферат сведениями, которые могут оказаться полезными при проведении поиска, взятыми из зависимых пунктов формулы.

.....



Пример 6.4

Формула изобретения:

Способ получения поверхностей с чередующимися выступами и впадинами, согласно которому при относительном движении инструмента и заготовки поверхностный слой заготовки подрезают инструментом, имеющим одну прямолинейную режущую кромку, и пластически деформируют подрезанный слой, сохраняя его на поверхности заготовки, отличающийся тем, что при получении выступов и впадин с параллельными боковыми сторонами профиля используют инструмент с главным углом в плане, выбранным из зависимости ($\varphi = \arcsin(a/S \cdot \xi)$), где a — заданная толщина выступа, S — заданный шаг выступов, $\xi = 0,9 - 1,1$ — коэффици-

ент искажения профиля выступа, и вспомогательным углом в плане $\varphi_1 = (90^\circ - \psi)$, где ψ — заданный угол отклонения выступа от перпендикулярного к поверхности заготовки положения, а глубину внедрения инструмента определяют по формуле $t = [h \cdot \xi - S \cos(\varphi - \psi)/2] \cdot \sin \varphi / \cos \psi$, где h — заданная высота выступов профиля.

Инструмент для получения поверхностей с чередующимися выступами и впадинами, выполненный в виде резца, содержащего переднюю и главную заднюю поверхности, пересечение которых образует прямолинейную главную кромку, и вспомогательную заднюю поверхность, пересечение которой с передней поверхностью образует вспомогательную кромку, отличающийся тем, что передний угол инструмента выбирают в диапазоне $\gamma = 10^\circ - 65^\circ$, а угол γ_1 между основной плоскостью и линией пересечения передней поверхности с плоскостью, перпендикулярной проекции вспомогательной кромки инструмента на основную плоскость, выбирают в диапазоне $\gamma_1 = 30^\circ - 80^\circ$, причем угол между передней и вспомогательной задней поверхностями инструмента выполнен тупым.

Примечание. Текст независимых пунктов формулы изобретения 7 и 18, касающихся вариантов способа выполнения выступов треугольного профиля, а также зависимых пунктов 2–6, 8–12 не приводится ввиду большого объема.

Реферат:

Изобретение относится к механической обработке материалов и предназначено для получения поверхностей с глубоким регулярным рельефом, например в виде ребер на трубах, используемых в теплообменной аппаратуре различного вида. Может быть использовано также для изготовления щелевых фильтров, капиллярно-пористой структуры тепловых труб и в качестве основы для нанесения различного вида покрытий. Варианты способа позволяют получить на поверхности заготовки рельеф в виде ребер, штырьков, ячеек, выступов треугольного профиля и треугольного симметричного резьбового профиля. При относительном движении резца и заготовки поверхностный слой заготовки подрезают и пластически деформируют подрезанный слой, сохраняя его на поверхности заготовки. Определенный выбор геометрических параметров резца и режимы обработки позволяют получить заданный шаг, высоту и угол наклона выступов. Осуществляется на обычных металлорежущих станках специальным резцом. Заточка резца производится по трем плоскостям, расположенным под определенными углами. 4 н. з. и 15 з. п. ф-лы, 35 ил.

Референт: Фамилия и инициалы.

.....

Как видно из реферата, ввиду большого количества признаков четырех самостоятельных пунктов формулы сущность изобретения изложена на уровне идеи.

До принятия решения по заявке заявитель имеет право внести в ее материалы исправления и уточнения без изменения сущности заявленного изобретения, полезной модели или промышленного образца. Дополнительные материалы могут быть поданы в течение двух месяцев с даты поступления заявки без уплаты дополнительной пошлины, позднее — при условии уплаты пошлины.

Технические требования к представлению заявочных материалов на изобретения и полезные модели в электронном виде утверждены приказом директора ФИПС от 12.02.2013 №36/48. В соответствии с этими требованиями, в частности:

- все чертежи и рисунки, не являющиеся отображением математических, химических формул, отображением таблиц и т. п. малой графики, выносятся в отдельные графические файлы;
- все документы на бумажных носителях должны быть идентичны их аналогам в электронном виде, поэтому предлагается сначала создать электронные документы в соответствии с нижеизложенными требованиями, а затем их распечатать для предоставления на бумажном носителе.

Комплект электронных документов (далее КЭД) — комплект файлов заявки на ИЗ и ПМ представляется в электронном виде на МЧН.

КЭД включает в себя документы, входящие в состав заявки, и документы, прилагаемые к заявке, в соответствии с требованиями Административных регламентов.

Файлы, входящие в КЭД, помещаются в отдельный каталог.

Текстовые файлы («Формула», «Реферат», «Описание» и т. д.) должны быть в формате *.RTF, *.DOC. Графические файлы («Чертежи», копия платежного документа и т. д.) должны быть в формате *.TIF одностраничный, сжатие Group 4, *.JPEG. Рекомендуется использовать палитры «оттенки серого» и «цветная» только для тех чертежей и рисунков, где использование черно-белой палитры затрудняет или делает невозможным восприятие чертежа. В остальных случаях рекомендуется использовать черно-белую палитру. Не допускается использование палитры 32 бит на пиксель (т. е. использование альфа-канала).

Файл «Перечень последовательностей» должен быть идентичен оригиналу и оформлен в соответствии со стандартом ST.25 ВОИС. Предпочтительно использовать формат *.RTF, *.DOC.

Текстовые файлы именуются следующим образом: Реферат: «a.rtf» или «реферат.doc»

Описание: «s.rtf» или «описание.doc» Формула: «f.rtf» или «формула.doc».

Текст начинается с первой строки абзацного отступа.

Имена графических файлов составляются по следующему шаблону: XXXX[dsf-rak].tif, где XXXX — сквозной номер файла в 4-символьном формате, начиная с 0001, [dsf-rak] — символ типа файла (d — документы, s — описание, f — формула, r — чертежи, a — реферат, k — копии платежных документов). Файл *.TIF не должен содержать более 1 страницы документа.

Текст на странице оформляется в одну колонку и страницы нумеруются арабскими цифрами. Поля при оформлении страницы:

- верхнее — 2 см;
- нижнее — 2 см (допускается 1 см);
- левое — 2,5 см;
- правое — 2 см (допускается 1 см).

Лист должен иметь параметры:

«Размер бумаги» — А4 (210×297 мм). Все чертежи и рисунки, не являющиеся отображением математических, химических формул, отображением таблиц и т. п. малой графики, выносятся в отдельные графические файлы.

Для регистрации товарного знака юридическое лицо или индивидуальный предприниматель должны подать заявку в федеральный орган исполнительной вла-

сти по интеллектуальной собственности. В заявке, помимо самого заявляемого обозначения, должен быть обязательно указан перечень товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака, сгруппированный по классам Международной классификации товаров и услуг, а также и другие необходимые сведения. Правила о содержании заявки на товарный знак и приложений к ней содержатся в ст. 1492 ГК РФ.

Порядок и условия регистрации наименования места происхождения товара определены ст. ст. 1522–1529 ГК РФ. Как и для регистрации других средств индивидуализации, в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент) подаётся заявка, в которую, в частности, должно включаться описание особых свойств товара. Особенностью регистрации НМПТ является необходимость представления заключения уполномоченного органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

В соответствии с заявкой проводятся две экспертизы, по результатам которых Роспатент принимает решение о государственной регистрации НМПТ и о предоставлении исключительного права на него (либо решение об отказе в регистрации).

В случае положительного решения заявителю в соответствии со ст. 1530 ГК РФ выдается свидетельство об исключительном праве на наименование места происхождения товара. Заявитель при этом обязан уплатить государственную пошлину.

6.4 Дата приоритета

Приоритет, т. е. первенство, признание того факта, что первенство в отношении данного объекта промышленной собственности принадлежит данному лицу.



.....
 Приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца устанавливается по дате поступления в Роспатент заявки, содержащей все необходимые элементы (об элементах см. далее в этой теме).

Это общее правило, из которого установлен ряд исключений, в частности:

- приоритет может быть установлен по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки (ее нужно успеть подать до истечения трехмесячного срока с даты получения заявителем уведомления о невозможности принятия во внимание дополнительных материалов в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения);
- приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, если заявка на изобретение, полезную модель поступила в Патентное ведомство в течение двенадцати месяцев, а заявка на промышленный об-

разец — в течение шести месяцев с указанной даты. Это — так называемый конвенционный приоритет.

Приоритет товарного знака и знака обслуживания устанавливается, как правило, по дате поступления в Роспатент заявки. Исключения из этого правила предусмотрены для случаев установления конвенционного и выставочного приоритетов:

- *конвенционный приоритет* устанавливается по дате подачи первой заявки на товарный знак в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности;
- *выставочный приоритет* — по дате начала открытого показа экспоната с нанесенным товарным знаком на выставке, соответствующей условиям, предусмотренным ст. 1495 ГК РФ.

Кроме того, приоритет товарного знака может устанавливаться по дате международной регистрации товарного знака — на основании договоров Российской Федерации с другими государствами.

6.4.1 Регулирование вопросов, связанных с совпадениями приоритетов

Возможны ситуации, когда заявки на идентичные технические решения подаются в Роспатент в один день. В этом случае даты приоритета совпадают. В соответствии с нормами ГК Роспатент не делает выбора между такими заявками, а предоставляет право договориться заявителям — патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец выдается только по одной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями.

Если в процессе экспертизы установлено, что разными заявителями поданы заявки на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы и эти заявки имеют одну и ту же дату приоритета, Роспатент уведомляет заявителей об этом. Заявители в течение двенадцати месяцев со дня получения уведомления должны достичь соглашения о том, кому из них будет выдан патент, и сообщить в этот федеральный орган о достигнутом ими соглашении.

В случае, когда имеющие одну и ту же дату приоритета заявки на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы поданы одним и тем же заявителем, патент выдается по заявке, выбранной заявителем. О своем выборе заявитель должен сообщить Роспатенту в течение двенадцати месяцев.

Если в течение установленного срока в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от заявителей не поступит указанное сообщение или ходатайство о продлении установленного срока, заявки признаются отозванными.

Иначе решен вопрос о совпадении дат приоритета по заявкам на селекционные достижения. В этом случае заявители не обязаны договариваться между собой.

Если в один и тот же день в Госсорткомиссию поступают две или более заявки на выдачу патента на одно и то же селекционное достижение, приоритет устанавливается по следующим правилам:

- а) по более ранней дате отправки заявки;

- б) по заявке, имеющей более ранний регистрационный номер, присвоенный Госсорткомиссией, если эти заявки имеют одну и ту же дату отправки.

Соглашением между заявителями, подавшими заявки с совпадающей датой приоритета, может быть установлено, кому из них принадлежит право на получение патента. При этом заявители не связаны изложенными выше правилами, которыми в этом случае руководствовалась бы Госсорткомиссия.

6.5 Экспертизы по заявке на получение патента

Для решения вопроса о наличии признаков патентоспособности заявленных решений по ним проводятся экспертизы.

По поступившей заявке *на изобретение* проводится:

- 1) формальная экспертиза (ст. 1384), в процессе которой проверяется наличие необходимых документов и соблюдение установленных требований к ним;
- 2) экспертиза заявки по существу (ст. 1386) проводится при положительном результате формальной экспертизы.

6.5.1 Содержание формальной экспертизы заявки

При проведении формальной экспертизы заявки проверяется:

- наличие документов, которые должны содержаться в заявке или прилагаться к ней, и соблюдение установленных требований к документам заявки, выявляемое без анализа существа изобретения;
- соответствие размера уплаченной патентной пошлины установленному размеру;
- соблюдение порядка подачи заявки, предусмотренного ст. 1247 ГК РФ, наличие, в случае необходимости, доверенности на представительство и соответствие ее установленным требованиям;
- соблюдение требования единства изобретения. При проверке выявляются случаи явного нарушения требования единства изобретения без анализа существа заявленного изобретения;
- соблюдение установленного порядка представления дополнительных материалов;
- правильность классифицирования изобретения по МПК, осуществленного заявителем (или производится такое классифицирование, если это не сделано заявителем).

6.5.2 Экспертиза заявки по существу

Экспертиза заявки по существу включает:

- информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники, по сравнению с которым будет осуществляться оценка новизны и изобретательского уровня;

- проверку соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности.

Приведем основные правила и приемы проведения экспертизы заявки на изобретение по существу.

В ходе экспертизы изобретения по существу проводится проверка принципиальной патентоспособности заявленного изобретения.

Изобретение как техническое решение характеризуется признаками продукта или способа. Сущность изобретения как технического решения выражается в совокупности существенных признаков, достаточной для достижения обеспечиваемого изобретением технического результата. Технический характер решения подтверждается наличием технического результата, получаемого при осуществлении или использовании изобретения.

Эксперт проверяет, в частности, не противоречат ли представленные теоретические обоснования известным законам природы и научным знаниям, а полученные в ходе эксперимента данные — указанным законам и принципам построения эксперимента. Если к документам заявки приложен акт испытаний, целесообразно уделить внимание тому, что подтверждает данный акт. В практике экспертизы имели место случаи, когда данные акта свидетельствовали не о проявлении указанных заявителем в описании свойств, явлений, эффектов, а о том, что исследуемое средство безопасно, в частности не может нанести вред здоровью человека, или средство, указанное в акте, не было идентично заявленному.

В случае если акт испытаний не подтверждает возможность проявления технического результата, эксперту не следует принимать его во внимание в качестве доказательства.

Вместе с тем следует обратить внимание на то, что эксперт вправе подвергать сомнению убедительность представленных заявителем обоснований только при наличии у эксперта встречных обоснований. В частности, это могут быть теоретические обоснования того, что утверждения, содержащиеся в заявке, противоречат законам природы или научным знаниям, или обоснования того, что представленные заявителем экспериментальные данные могут быть объяснены с позиции современных научных знаний влиянием конкретных факторов, не учтенных заявителем при проведении эксперимента.

При наличии у эксперта соответствующих доводов заявителю может быть направлен запрос, содержащий эти доводы.

В случае если заявителем не будут представлены корректные подтверждения возможности достижения технического результата, может быть сделан вывод о том, что заявленный объект не может быть признан техническим решением, т. е. изобретением.

Таким образом, эксперт должен убедиться, что заявленный в качестве изобретения объект не является одним из объектов, перечисленных в п. 5 ГК РФ, в соответствии с которым не являются изобретениями:

- 1) открытия;
- 2) научные теории и математические методы;
- 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;

- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ;
- б) решения, заключающиеся только в представлении информации.

Если в результате проверки принципиальной патентоспособности заявленного в качестве изобретения объекта будет установлено, что в том виде, как объект выражен в формуле, предложенной заявителем, его можно признать техническим решением, т. е. изобретением, в отношении такого объекта проводятся информационный поиск и дальнейшая проверка его патентоспособности.

Но если после проведенного информационного поиска совокупность отличительных признаков будет уточнена, следует заново провести полную проверку принципиальной патентоспособности в отношении уточненной формулы изобретения и продолжить экспертизу заявленного объекта как технического решения только в случае положительного результата этой повторной проверки.

В отношении принципиально непатентоспособного объекта принимается решение об отказе в выдаче патента.

Проверка промышленной применимости изобретения

Для признания изобретения промышленно применимым необходимо выполнение следующей совокупности условий:

- в описании изобретения, содержащемся в заявке на дату подачи (а если на эту дату заявка содержала формулу изобретения, то в описании или формуле), содержится указание назначения заявленного изобретения;
- заявленное изобретение в том виде, как оно охарактеризовано в каждом из пунктов формулы, может быть осуществлено с помощью средств и методов, описанных в указанных документах и чертежах или источниках, ставших общедоступными до даты приоритета изобретения;
- в случае осуществления изобретения по любому из пунктов формулы действительно возможна реализация указанного заявителем назначения.

Существует ошибочное представление, что проверка промышленной применимости вообще не нужна, так как объект, назначение которого неизвестно, не будет востребован, а патент на неосуществимое или неработоспособное изобретение якобы невозможно нарушить, в силу чего в случае выдачи патента на изобретение, не являющееся промышленно применимым, якобы не будут затронуты интересы третьих лиц. Но это не так.



Пример 6.5

Пусть, например, для какого-либо признака, сформулированного на функциональном уровне, заявитель не раскрыл элемент, способный его реализовать, и такой элемент не известен из уровня техники. Тем не менее заявителю выдан патент на заявленное им средство с формулой, содержащей такой элемент. После публикации сведений об изобретении другое лицо может, проявив изобретательность,

самостоятельно создать подходящий элемент. Оно может даже получить патент, относящийся к тому же средству, что и предыдущий патент, отличающемся от него раскрытием конструкции упомянутого элемента. Но это лицо не сможет использовать свое изобретение без согласия обладателя предыдущего патента, выданного на изобретение, степень раскрытия которого была недостаточна для осуществления. Аналогичная ситуация будет иметь место, если выдан патент на средство, которое осуществимо, но не способно реализовать заявленное назначение вследствие отсутствия одного или нескольких необходимых для этого признаков. Если другое лицо, которое самостоятельно дополнило такое средство недостающими признаками, будет использовать его, обладатель патента сможет предъявить к этому лицу претензии как к нарушителю патента, несмотря на отмеченную «ущербность» данного патента. Выдача патента на объект, назначение которого в заявке не указано, хотя и менее вероятна, но если произойдет, то приведет к аналогичным последствиям в случае установления другим лицом утилитарных свойств этого объекта.

.....

Единственным, основанным на нормах ГК РФ, выходом из таких ситуаций окажется оспаривание предыдущего патента. Приведенные примеры показывают неправильность точки зрения о безобидности ошибок эксперта, приводящих к выдаче патента на изобретение, не соответствующее условию промышленной применимости, в частности вследствие неосуществимости или неработоспособности заявленного средства.

Далее проводится проверка указания назначения заявленного изобретения. В частности, решаются следующие вопросы:

- предусмотрено ли вообще использование заявленного изобретения в какой-либо из отраслей деятельности, т. е. указано ли заявителем его назначение;
- существует ли реальная потребность в средстве такого назначения.

Важный этап — проверка осуществимости заявленного изобретения.

Основной принцип оценки осуществимости — для каждого из признаков должно быть ясно, как может быть получен его материальный эквивалент. Это не означает, что такая ясность должна вытекать непосредственно из формулы. Оценивать достаточность раскрытия изобретений нужно на основании заявки в целом, включая описание, формулу и чертежи, если таковые имеются. Формула изобретения может содержать признаки, сформулированные на уровне функционального обобщения, свойства в виде термина, охватывающего разные формы выполнения. Описание же должно подтверждать, что за таким признаком стоят или могут стоять соответствующие материальные средства.

Эксперты проверяют условие патентоспособности «новизна». В соответствии с ГК РФ изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Сведения считаются общедоступными, если они содержатся в источнике информации, с которым любое лицо может ознакомиться само либо о содержании которого ему может быть законным путем сообщено.

Если источник информации отвечает требованию общедоступности, проверяется, является ли дата, с которой он стал общедоступен, более ранней, чем дата

приоритета рассматриваемого изобретения (условие, соблюдение которого также необходимо для включения источника информации в уровень техники).

Датой, определяющей включение источника информации в уровень техники, является:

- 1) для опубликованных патентных документов — указанная на них дата опубликования;
- 2) для отечественных печатных изданий и печатных изданий СССР — указанная на них дата подписания в печать;
- 3) для отечественных печатных изданий и печатных изданий СССР, на которых не указана дата подписания в печать, а также для иных печатных изданий — дата выпуска их в свет, а при отсутствии возможности ее установления — последний день месяца или 31 декабря указанного в издании года, если время выпуска в свет определяется соответственно лишь месяцем или годом;
- 4) для депонированных рукописей статей, обзоров, монографий и других материалов — дата их депонирования;
- 5) для отчетов о научно-исследовательских работах, пояснительных записок к опытно-конструкторским работам и другой конструкторской, технологической и проектной документации, находящейся в органах научно-технической информации, — дата их поступления в эти органы;
- 6) для нормативно-технической документации:
 - проектов технических регламентов, национальных стандартов Российской Федерации, государственных стандартов Российской Федерации — дата опубликования уведомления об их разработке или о завершении их публичного обсуждения или дата опубликования проекта;
 - технических регламентов, государственных стандартов Российской Федерации, национальных стандартов Российской Федерации — дата их официального опубликования;
 - условий, стандартов отрасли, стандартов предприятий, стандартов организаций, стандартов научно-технических инженерных обществ и других общественных объединений, с которыми возможно ознакомление, — документально подтвержденная дата, с которой такое ознакомление стало возможным;
 - санитарно-эпидемиологических заключений (гигиенических сертификатов) — дата внесения в соответствующий Реестр санитарно-эпидемиологических заключений;
- 7) для материалов диссертаций и авторефератов диссертаций, изданных на правах рукописи, — дата их поступления в библиотеку;
- 8) для принятых на конкурс работ — дата их выкладки для ознакомления, подтвержденная документами, относящимися к проведению конкурса;
- 9) для визуально воспринимаемых источников информации (плакаты, модели, изделия и т. п.) — документально подтвержденная дата, с которой стало возможно их обозрение;

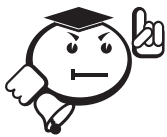
- 10) для экспонатов, помещенных на выставке, — документально подтвержденная дата начала их показа;
- 11) для устных докладов, лекций, выступлений — дата доклада, лекции, выступления, если они зафиксированы аппаратурой звуковой записи или стенографически в порядке, установленном действовавшими на указанную дату правилами проведения соответствующих мероприятий;
- 12) для сообщений по радио, телевидению, кино — дата такого сообщения, если оно зафиксировано на соответствующем носителе информации в установленном порядке, действовавшем на указанную дату;
- 13) для сведений о техническом средстве, ставших известными в результате его использования, — документально подтвержденная дата, с которой эти сведения стали общедоступными, при этом документ, содержащий подтверждение указанной даты, сам может иметь более позднюю дату составления (утверждения), в том числе более позднюю, чем дата приоритета изобретения;
- 14) для сведений, полученных в электронном виде — через Интернет, через онлайн-доступ, отличный от сети Интернет, и CD- и DVD-ROM — либо дата публикации документов, ставших доступными с помощью указанной электронной среды, если она на них проставлена и может быть документально подтверждена, либо, если эта дата отсутствует, — дата помещения сведений в эту электронную среду при условии ее документального подтверждения.

При проверке новизны в уровень техники не включаются источники, содержащие общедоступную информацию, относящуюся к изобретению, раскрытую автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, если заявка на данное изобретение подана в Роспатент не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации.

Поэтому при оценке новизны рассматриваемого изобретения не принимается во внимание произведенное в указанный срок его раскрытие, например:

- в опубликованном описании изобретения к патенту, выданному по заявке, по которой состав заявителей и/или авторов хотя бы частично совпадает с составом заявителей и/или авторов рассматриваемого изобретения;
- в опубликованной в печатном издании статье, состав авторов которой хотя бы частично совпадает с составом авторов рассматриваемого изобретения;
- в экспонате, помещенном на выставке, если из сведений о нем следует, что он выставлен заявителем (одним из заявителей) и/или автором (или несколькими лицами из числа авторов) рассматриваемого изобретения.

Если из выявленных общедоступных сведений, раскрывающих заявленное изобретение, не следует, что оно раскрыто заявителем (или хотя бы одним из заявителей) и/или автором (или хотя бы одним из авторов), указанные сведения привлекаются для вывода о возможном несоответствии изобретения условиям патентоспособности, в частности условию новизны.



.....

Если заявителем приводятся доказательства того, что включенная экспертом в уровень техники информация получена от заявителя и/или автора изобретения, т. е. соблюдено условие, указанное в приведенном выше положении, то в последующем такая информация не должна включаться в уровень техники в отношении рассматриваемой заявки.

.....

В уровень техники в отношении рассматриваемой заявки не включаются также сведения о другой заявке того же заявителя в случае, когда на дату публикации этих сведений другая заявка была отозвана или признана отозванной, если с даты публикации сведений до даты подачи рассматриваемой заявки прошло не более 12 месяцев.

Следующий этап — проверка изобретения на соответствие условию патентоспособности «изобретательский уровень».

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.

Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

При определении уровня техники общедоступными считаются сведения, содержащиеся в источнике информации, с которым любое лицо может ознакомиться само либо о содержании которого ему может быть законным путем сообщено.

Изобретение явным образом следует для специалиста из уровня техники, если оно может быть признано созданным путем объединения, изменения или совместного использования сведений, содержащихся в уровне техники, и/или общих знаний специалиста.

Изобретение признается соответствующим указанному требованию, если не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не подтверждена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

Проверка изобретательского уровня включает:

- определение наиболее близкого аналога (прототипа);
- выявление признаков, которыми заявленное изобретение, охарактеризованное в независимом пункте формулы, отличается от наиболее близкого аналога (отличительных признаков); при наличии признаков, характеризующих иное решение, не считающееся изобретением, эти признаки не принимаются во внимание как не относящиеся к заявленному изобретению;
- выявление из уровня техники решений (т. е. не только аналогов), имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого изобретения, и анализ этих решений для установления известности влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

Изобретение признается не следующим для специалиста явным образом из уровня техники, если в ходе указанной выше проверки не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие

решения выявлены, но не подтверждена известность влияния этих отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

В процессе проведения экспертизы заявки на изобретение по существу при исследовании уровня техники может быть выявлено известное решение, с которым заявленное изобретение соотносится по принципу «шире-уже» или «уже-шире».

Первая ситуация имеет место в случае, когда по крайней мере один из признаков заявленного изобретения выражен с использованием интервала количественных значений какой-либо характеристики, включающего в себя более узкий интервал или конкретное значение, характеризующие известное решение. При этом прочие признаки изобретения, включая назначение объекта, если оно указано в формуле, совпадают с признаками известного решения.

Вторая ситуация возникает тогда, когда интервал количественных значений характеристики или единичное значение, определяющие признак заявленного изобретения, являются частью соответствующего интервала известного решения.

Рассмотрим случай, когда заявленное изобретение и известное решение соотносятся между собой по принципу «шире-уже».



Пример 6.6

Заявлен способ получения окиси молибдена из молибденового концентрата, заключающийся в обжиге молибденовых концентратов на воздушном дутье с подачей метана, в котором метан и воздух подают при соотношении $1:(5 \div 70)$.

Из уровня техники известен способ получения окиси молибдена, характеризующийся приведенными выше признаками, с той лишь разницей, что соотношение метана и воздуха в дутье составляет $1:(20 \div 70)$.

Известность решения, содержащего более узкий интервал значений, свидетельствует о несоответствии заявленного изобретения условию «новизна» для части заявленного интервала. В такой ситуации предоставление правовой охраны решению, характеризующемуся всем заявленным интервалом, невозможно.



Для обеспечения соответствия заявленного изобретения условию «новизна» заявитель может изменить интервал значений параметра таким образом, чтобы из него были исключены значения параметра, известные из уровня техники. В случае такой корректировки формулы изобретения можно сделать вывод о соответствии изобретения условию «новизна».

Изобретение, признанное новым, далее подвергается проверке на соответствие условию «изобретательский уровень». Выделение из первоначально заявленного диапазона значений более узкого диапазона не всегда обеспечивает соответствие условию «изобретательский уровень».

Если из описания заявленного изобретения не следует, что в выделенном более узком диапазоне параметров достигается какой-либо результат, который нельзя было предвидеть, располагая сведениями, известными из уровня техники, или обеспечивается возможность реализации объектом нового назначения, то, скорее всего, выделение этого более узкого диапазона, граничащего с известным или близкого к нему, очевидно для специалиста, поскольку основано на изменении количественного признака. Новые значения признака могли быть получены исходя из известных зависимостей или закономерностей. На основании этого можно сделать вывод о несоответствии заявленного решения условию «изобретательский уровень».



Пример 6.7

Противоположный вывод может быть сделан, если, например, в описании заявки на способ получения окиси молибдена путем обжига молибденовых концентратов, формула изобретения которого изложена выше, имеется следующая информация. В описании указано, что при высоком содержании кислорода (соотношение метана и воздуха $1:(20 \div 70)$) сера полностью выгорает. Она окисляется до сернистого ангидрида и затем выбрасывается с общим потоком газа. Происходит потеря ценного сырья. При недостаточном количестве кислорода (соотношение метана и воздуха $1:(5 \div 14)$) сера не окисляется, вследствие чего конечный продукт — окись молибдена загрязняется серой и угарным газом. При подаче метана и воздуха в соотношении $1:(14 \div 20)$ создается восстановительная среда, в результате сернистый газ восстанавливается в элементарную серу, которая из-за недостаточного количества кислорода не окисляется до сернистого ангидрида, а извлекается в виде самостоятельного дополнительного продукта, получаемого при реализации технического решения. Таким образом, в более узком по отношению к заявленному интервале значений соотношения метана и воздуха достигается возможность получения не только молибдена, но и серы.

Если в результате экспертизы заявки по существу установлено, что заявленное изобретение соответствует условиям патентоспособности, Роспатент принимает решение о выдаче патента.

По заявке на *полезную модель*, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, проводится экспертиза, в процессе которой:

- проверяется наличие необходимых документов и соблюдение установленных требований к ним;
- проверяется соблюдение требования единства полезной модели;
- устанавливается, относится ли заявленное решение к техническим решениям, охраняемым в качестве полезной модели.

По заявке на *промышленный образец* проводится:

- 1) формальная экспертиза, в процессе которой проверяются наличие необходимых документов и их соответствие установленным требованиям;

- 2) экспертиза заявки по существу, которая включает проверку соответствия заявленного промышленного образца условиям патентоспособности.

Роспатент проводит экспертизы и в отношении средств индивидуализации товаров, в частности в отношении товарных знаков. В соответствии с заявкой проводится экспертиза заявленного обозначения, по результатам которой и принимается решение о регистрации товарного знака.

В отношении селекционных достижений проводятся две экспертизы: предварительная экспертиза заявки на выдачу патента и экспертиза селекционного достижения на новизну. Экспертизы селекционных достижений проводятся Госсортокомиссией.

6.6 Выдача патента



.....
 Патент выдаётся только при положительном заключении экспертизы.

За выдачу патента необходимо уплатить государственную пошлину (о ее размерах и случаях, когда уплата пошлины не обязательна, — см. в лекции 6).

Административные действия, связанные с государственной регистрацией изобретения, выполняются работниками, к компетенции которых в соответствии с должностной инструкцией отнесена функция по ведению Государственного реестра изобретений Российской Федерации.

Административные действия, связанные с оформлением и выдачей патента на изобретение, выполняются работниками, к компетенции которых в соответствии с должностной инструкцией отнесены функции по оформлению и выдаче патентов.

На основании решения о выдаче патента на изобретение Роспатент в соответствии со ст. 139 ГК РФ вносит сведения об изобретении в Государственный реестр изобретений Российской Федерации и выдает патент на изобретение.

На титульном листе патента на изобретение указываются следующие сведения:

- номер патента;
- название изобретения;
- дата государственной регистрации;
- номер заявки;
- дата приоритета;
- дата истечения срока действия исключительного права на изобретение;
- наименование или имя патентообладателя;
- имя (имена) автора(ов).

В патенте на изобретение или во вкладыше к патенту также приводятся:

- формула изобретения;
- дата подачи заявки;

- индексы МПК;
- дата начала отсчета срока действия исключительного права на изобретение;
- дата публикации сведений о патенте и номер бюллетеня;
- адрес для переписки с патентообладателем.

К патенту прилагается описание изобретения.

Отправка патента на изобретение осуществляется в течение двух недель со дня публикации сведений о патенте в официальном бюллетене Роспатента.

Сведения об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах являются открытыми, они публикуются в официальных изданиях Патентного ведомства. В частности, публикуются сведения о выданных патентах. Кроме того, опубликованию подлежат и сведения о поданных в Патентное ведомство заявках.

Свидетельства на товарные знаки, знаки обслуживания выдаются в течение месяца со дня государственной регистрации соответствующего средства индивидуализации. Выдача свидетельства также предполагает необходимость уплаты пошлины и сопровождается публикацией в официальном издании Роспатента.

6.7 Прекращение и восстановление действия патента

Действие любого патента прекращается по истечении срока, на который он выдан. Возможны и другие варианты прекращения его действия.

6.7.1 Прекращение действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец

Действие патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в соответствии со ст. 1399 прекращается досрочно:

- на основании заявления патентообладателя;
- при неуплате пошлины за поддержание патента в силе.

В последнем случае действие патента может быть восстановлено по ходатайству патентообладателя, поданному в течение трех лет при условии уплаты патентной пошлины за восстановление действия патента.

Патент в течение срока его действия может быть признан недействительным в случаях:

- 1) несоответствия изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности;
- 2) наличия несоответствий между документами, входящими в заявку (в частности, между формулой изобретения и описанием изобретения);
- 3) выдачи патента при наличии заявок на идентичные решения, имеющих одну и ту же дату приоритета;
- 4) неправильного указания (или неуказания) в патенте автора или патентообладателя.

Признание патента недействительным может быть осуществлено в судебном порядке.

6.7.2 Прекращение действия патента на селекционное достижение

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

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

Оспорить патент на селекционное достижение по указанным выше основаниям может любое лицо, которому стало известно о соответствующих нарушениях.

Федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям (Госсорткомиссия) направляет копию указанного заявления патентообладателю, который в течение трех месяцев со дня направления ему такой копии может представить мотивированное возражение. Если не потребуется проведение дополнительных испытаний, Госсорткомиссия принимает решение по заявлению в течение шести месяцев.

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

Признание патента на селекционное достижение недействительным означает отмену решения о выдаче патента и аннулирование соответствующей записи в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

Действие патента на селекционное достижение прекращается досрочно в следующих случаях:

- 1) селекционное достижение более не соответствует критериям однородности и стабильности;
- 2) патентообладатель по просьбе федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям в течение двенадцати месяцев не предоставил семена, племенной материал, не представил документы и информацию, которые необходимы для проверки сохранности селекционного достижения, или не предоставил возможность провести инспекцию селекционного достижения на месте в этих целях;
- 3) патентообладатель подал в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям заявление о досрочном прекращении действия патента;
- 4) патентообладатель не уплатил в установленный срок пошлину за поддержание патента в силе.

6.7.3 Прекращение правовой охраны товарного знака

Предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным:

- 1) полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пп. 1–5, 8 и 9 ст. 1483 ГК РФ (то есть, в частности, если товарный знак состоит исключительно из элементов, являющихся общепринятыми терминами и символами);
- 2) полностью или частично в течение пяти лет со дня публикации сведений о государственной регистрации товарного знака в официальном бюллетене, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пп. 6 и 7 ст. 1483 ГК РФ (например, если правовая охрана предоставлена знаку, сходному до степени смешения с товарным знаком другого лица);
- 3) полностью в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований ст. 1478 ГК РФ (т. е. ненадлежащему лицу);
- 4) полностью в течение всего срока действия правовой охраны, если правовая охрана была предоставлена товарному знаку с более поздним приоритетом по отношению к признанному общеизвестным зарегистрированному товарному знаку иного лица;
- 5) полностью в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена на имя агента или представителя лица, которое является обладателем этого исключительного права в одном из государств-участников Парижской Конвенции по охране промышленной собственности, с нарушением требований указанной Конвенции;
- 6) полностью или частично в течение всего срока действия правовой охраны, если связанные с государственной регистрацией товарного знака действия правообладателя признаны в установленном порядке злоупотреблением правом либо недобросовестной конкуренцией.

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

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

Правовая охрана товарного знака прекращается:

- 1) в связи с истечением срока действия исключительного права на товарный знак;
- 2) на основании решения суда о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака в связи с использованием этого знака на товарах, не обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками;
- 3) на основании решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием в течение трех лет непрерывно;

- 4) на основании решения Роспатента о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае прекращения юридического лица-правообладателя или прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя — правообладателя;
- 5) в случае отказа правообладателя от права на товарный знак;
- 6) на основании принятого по заявлению заинтересованного лица решения Роспатента о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае его превращения в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

Кроме того, при переходе исключительного права на товарный знак без заключения договора с правообладателем правовая охрана товарного знака может быть прекращена по решению суда по иску заинтересованного лица, если будет доказано, что такой переход вводит потребителей в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Прекращение правовой охраны товарного знака означает прекращение исключительного права на этот товарный знак.

6.7.4 Прекращение действия свидетельства на НМТП

Свидетельство об исключительном праве на наименование места происхождения товара действует в течение определенного срока: десяти лет со дня подачи заявки на наименование места происхождения товара в Роспатент (*ст. 1531 ГК РФ*). Обратите внимание: это срок действия именно свидетельства, срок действия самого исключительного права на НМПП определяется не периодом времени, а сохранением особых свойств соответствующих товаров. Этот срок может быть продлен по заявлению обладателя свидетельства и при условии представления им заключения компетентного органа, подтверждающего производство им в границах соответствующего географического объекта товара, обладающий указанными в Государственном реестре наименований особыми свойствами. Такое заявление можно подать в течение последнего года действия свидетельства либо в течение полугода по истечении этого срока (при условии оплаты дополнительной пошлины). Срок действия свидетельства продлевается каждый раз на десять лет.

Помимо истечения срока, действие свидетельства об исключительном праве на НМПП прекращается также в случаях:

- 1) утраты товаром, производимым обладателем свидетельства, свойств, послуживших основанием регистрации этого права;
- 2) прекращения правовой охраны НМПП (об основаниях прекращения — см. выше);
- 3) ликвидации юридического лица или прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя — обладателей свидетельства;
- 4) отказа от прав обладателя свидетельства (путем подачи заявления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности).

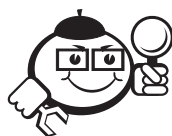
Кроме того, правовая охрана НМПП может прекратиться вследствие оспаривания её предоставления и последующего признания недействительным (*ст. 1535 ГК РФ*).

Правила прекращения действия свидетельств на товарные знаки и знаки обслуживания построены по принципам, сходным с описанными выше.

6.8 Патентные пошлины

Подача заявки и ряд других действий сопровождаются уплатой пошлины. В предлагаемой таблице приведены примеры патентных пошлин, взимаемых за совершение наиболее распространенных действий, связанных с регистрацией изобретений.

Размер патентных пошлин определяется в соответствии с «Положением о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами», утвержденным постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 №941 (с последующими изменениями).



Пример 6.8

Примеры некоторых патентных пошлин даны в таблице 6.2.

Таблица 6.2 – Некоторые патентные пошлины

№	Вид юридически значимого действия	Размер пошлины (руб.)
1.	Регистрация заявки на выдачу патента Российской Федерации на изобретение и принятие решения по результатам формальной экспертизы	1650 + 250 за каждый пункт формулы изобретения свыше 25
2.	Регистрация заявки на выдачу патента Российской Федерации на полезную модель и принятие решения по результатам экспертизы	850 + 100 за каждый пункт формулы изобретения свыше 25
3.	Регистрация заявки на выдачу патента Российской Федерации на промышленный образец и принятие решения по результатам формальной экспертизы	850 + 100 за каждый пункт формулы изобретения свыше 1
4.	Внесение в формулу полезной модели пункта, отсутствующего в ранее предложенной заявителем и принятой к рассмотрению формуле, по истечении 2 месяцев с даты подачи заявки	650 за каждый новый пункт формулы

продолжение на следующей странице

Таблица 6.2 – Продолжение

№	Вид юридически значимого действия	Размер пошлины (руб.)
5.	Проведение экспертизы заявки на изобретение по существу и принятие решения по ее результатам	2450 + 1950 за каждый независимый пункт формулы свыше 1 (но не более 10) + 3400 за каждый независимый пункт формулы свыше 10
6.	Преобразование заявки на полезную модель в заявку на изобретение	850 + 200 за каждый пункт формулы свыше 25
7.	Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента на изобретение, промышленный образец, полезную модель	3250

.....

Пошлина за поддержание патента в силе составляет от 850 до 12000 руб. в зависимости от того, за какой год действия патента уплачивается пошлина.



.....

Контрольные вопросы по лекции 6

.....

- 1) Какие виды охранных документов вам известны?
- 2) Что такое патент?
- 3) Что удостоверяется патентом?
- 4) Как определяется дата приоритета?
- 5) Какие органы могут выдавать патенты?
- 6) Кто вправе подать заявку на выдачу патента на изобретение? А на селекционное достижение?
- 7) Какие экспертизы проводятся по заявкам на выдачу патента?
- 8) В каких случаях прекращается действие патента?
- 9) Когда патент может быть признан недействительным?
- 10) Что такое патентные пошлины?

Лекция 7

СОДЕРЖАНИЕ И ЗАЩИТА ПАТЕНТНЫХ ПРАВ

- 1) *Содержание патентных прав*
- 2) *Система правовой охраны патентных прав*
- 3) *Гражданско-правовые способы защиты патентных прав*

7.1 Содержание патентных прав

Содержание патентных прав на различные объекты может быть также очень различным.

Содержание исключительного права на изобретение, полезную модель и промышленный образец урегулировано законом одинаково.

Исключительное право на названные объекты промышленной собственности заключается в праве использовать соответствующий объект, а его использованием в соответствии со ст. 1358 ГК признаются:

- 1) указанные ниже действия в отношении продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец:
 - ввоз на территорию Российской Федерации;
 - изготовление;
 - применение;
 - предложение о продаже;
 - продажа;
 - иное введение в гражданский оборот;
 - хранение для этих целей;

- 2) совершение тех же действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. Если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа, поскольку не доказано иное;
- 3) совершение тех же действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;
- 4) осуществление способа, в котором используется изобретение, в частности путем применения этого способа.



.....
 Следует отметить, что исключительное право на изобретение и другие объекты патентного права в отношении каждого материального носителя действует один раз.

Здесь действует так называемый принцип *исчерпания прав*: как только материальный носитель (например, продукт, в котором использовано изобретение) законно введен в гражданский оборот, патентообладатель утрачивает право запрещать дальнейший оборот этого материального носителя.



Пример 7.1

То есть с того момента, как, например, автомобиль, в котором использовано изобретение, с соблюдением всех прав патентообладателя был продан заводом-изготовителем коммерческому партнеру, дальнейшая судьба этого автомобиля становится юридически безразличной для патентообладателя, он уже не вправе разрешать или запрещать его последующие продажи, дарение и т. д. Однако каждый следующий автомобиль может войти в оборот только с соблюдением всех прав того же патентообладателя.

7.1.1 Права на топологию интегральной микросхемы

Автору охраняемой топологии интегральной микросхемы в соответствии со ст. 1449 ГК принадлежат следующие права:

- 1) исключительное право использования топологии любым не противоречащим закону способом; к числу таких способов относят:
 - а) воспроизведение топологии в целом или частично путем включения в интегральную микросхему либо иным образом, за исключением воспроизведения только той части топологии, которая не является оригинальной;

- б) ввоз на территорию Российской Федерации, продажа и иное введение в гражданский оборот топологии, или интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему;
- 2) право авторства (неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на топологию и при предоставлении другому лицу права ее использования);
- 3) другие права, в том числе право на вознаграждение (за использование служебной топологии и в других специально предусмотренных случаях).

Исключительное право на топологию действует в течение десяти лет со дня первого документально подтвержденного использования топологии (в том числе в составе какого-либо изделия), а для зарегистрированной топологии этот срок исчисляется с даты регистрации.

По истечении срока действия исключительного права топология переходит в общественное достояние, то есть может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование.

Использование топологии интегральной микросхемы лицами, не являющимися авторами

За лицом, независимо создавшим топологию, идентичную другой топологии, признается самостоятельное исключительное право на эту топологию. Авторы созданных независимо одна от другой идентичных топологий осуществляют свои права самостоятельно.

Автор, так же как и иной правообладатель, может распоряжаться исключительным правом на топологию. В частности, он может заключать договоры:

- а) об отчуждении этого права;
- б) о его залоге;
- в) лицензионные договоры о предоставлении права использования топологии.

Лица, которым право на топологию передано на основании договора об отчуждении либо предоставлено по лицензионному договору, вправе осуществлять это право всеми способами, допускаемыми законом и — в случае лицензионного договора — договором.

Кроме того, исключительное право на топологию интегральной микросхемы может перейти к другим лицам и без договора (например, в порядке наследования).

Законодатель особо подчёркивает, что использованием топологии (осуществлением права на неё) признаются только действия, направленные на извлечение прибыли.

Не являются нарушением исключительного права на топологию (ст. 1456) и, следовательно, разрешаются любым лицам следующие действия:

- 1) воспроизведение или ввоз на территорию России интегральной микросхемы, в которую включена незаконно воспроизведенная топология, если лицо,

- совершающее такие действия, не знало и не должно было знать, что в интегральную микросхему включена незаконно воспроизведенная топология;
- 2) использование топологии в личных целях, не преследующих получение прибыли, а также в целях оценки, анализа, исследования или обучения;
 - 3) распространение интегральных микросхем с топологией, ранее введенных в гражданский оборот лицом, обладающим исключительным правом на топологию, или иным лицом с разрешения правообладателя.

7.1.2 Интеллектуальные права на селекционные достижения

Право авторства. Основное интеллектуальное право в отношении селекционного достижения — право авторства, то есть право признаваться автором селекционного достижения. Оно является личным неимущественным правом, а потому неотчуждаемо и непередаваемо, даже при переходе к другому лицу исключительного права на селекционное достижение. Удостоверяться право авторства может как патентом (*ст. 1415 ГК РФ*), так и авторским свидетельством (*ст. 1416 ГК РФ*).

Право на наименование. Автор имеет право на наименование селекционного достижения (*ст. 1419 ГК РФ*). При осуществлении этого права автор селекционного достижения должен учитывать установленные законом требования, а именно:

- наименование должно позволять идентифицировать селекционное достижение;
- оно должно отличаться от наименований существующих селекционных достижений того же или близкого ботанического либо зоологического вида;
- быть кратким;
- не состоять из одних цифр;
- не вводить в заблуждение относительно свойств, происхождения, значения селекционного достижения, личности его автора (то есть не должно содержать в себе такой информации, которая при обычном её восприятии может создать ложное представление о селекционном достижении);
- оно не должно противоречить принципам гуманности и морали.

Наименование предлагается автором или с его согласия иным заявителем (в заявке на регистрацию селекционного достижения) федеральному органу исполнительной власти по селекционным достижениям. Если наименование не соответствует требованиям закона, заявитель может его изменить в тридцатидневный срок (ранее такой срок установлен не был).

Право на получение патента. Право на получение патента на селекционное достижение может принадлежать автору селекционного достижения и изначально именно ему и принадлежит, но может перейти и к другому лицу (по договору, по наследству, вследствие реорганизации юридического лица и т. д.).

Кроме того, право на получение патента в отношении служебного селекционного достижения (созданного, выведенного или выявленного работником в порядке выполнения им своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя) принадлежит работодателю. А в случаях, когда селекционное достижение создано, выведено или выявлено по заказу (по гражданско-правовому договору),

право на получение патента на селекционное достижение принадлежит заказчику, если договором не предусмотрено иное (ст. 1431 ГК РФ).

Исключительное право. Именно исключительное право на селекционное достижение представляет собой экономическую ценность. Оно удостоверяется патентом и означает право использования селекционного достижения способами, предусмотренными пунктом 3 ст. 1421 ГК РФ. В частности, использованием селекционного достижения считается предложение к продаже и продажа семян и племенного материала селекционного достижения.

Патентообладатель и лицензиат уполномочены законом (ст. 1444 ГК РФ) выдавать на соответствующие селекционные достижения документ, удостоверяющий сортовую, породную принадлежность и происхождение семян и племенного материала.

Охрана исключительного права на селекционное достижение не зависит от гражданства и места жительства автора или патентообладателя.

7.1.3 Права на средства индивидуализации

Содержание права на фирменное наименование

Содержание права на фирменное наименование состоит:

- 1) в возможности организации выступать в обороте под собственным наименованием, в частности:
 - а) совершать под этим наименованием сделки и иные юридические действия;
 - б) осуществлять под ним свои права;
 - в) оповещать других субъектов о себе посредством этого наименования (помещать его на вывеске, на бланках, указывать в публикациях рекламного и иного характера, размещать на товарах и т. д.);
- 2) в возможности требовать от всех третьих лиц воздержания от действий по неправомерному использованию фирменного наименования.

Содержание исключительного права на товарный знак

Исключительное право на товарный знак предоставляет правообладателю (лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак) три основные возможности:

- 1) возможность пользоваться товарным знаком любым не противоречащим закону способом;
- 2) возможность распоряжаться им (в том числе путем заключения договоров);
- 3) возможность запрещать другим лицам пользоваться этим или похожим товарным знаком, а также и сходным с его товарным знаком обозначением в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров. То есть если постороннее лицо использует для своих товаров обозначение, похожее на зарегистрированный товарный знак, то правообладатель вправе запретить такое использование, при условии, что классы товаров совпадают.

При реализации третьей возможности следует помнить, что товарный знак имеет целью именно индивидуализацию товара. Поэтому если товары были введены в гражданский оборот непосредственно правообладателем или с его согласия, то запретить использование товарного знака в отношении этих товаров нельзя (действует принцип исчерпания прав), товары могут перепродаваться с тем же товарным знаком неограниченное количество раз.

В соответствии со *ст. 1484 ГК РФ* исключительное право на товарный знак может быть осуществлено, в частности, путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, продаются, демонстрируются на выставках, на документации и т. д., то есть во всех случаях, когда в интересах оборота важно различение товаров (работ, услуг).

Немаловажным является и то, что именно правообладателю принадлежит право размещения товарного знака в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Исключительное право на использование наименования места происхождения товаров

Правообладателю (или правообладателям, если их несколько) принадлежит исключительное право использования наименования места происхождения товара любым не противоречащим закону способом. В частности, способами использования этого наименования является его размещение:

- 1) на товарах, этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории нашей страны, либо ввозятся, либо хранятся или перевозятся с этой целью;
- 2) на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот;
- 3) в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 4) в сети Интернет, в частности в доменном имени.

Содержание права на коммерческое обозначение

Исключительное право на коммерческое обозначение по своему содержанию близко к исключительным правам на другие средства индивидуализации. В целом оно сводится к тому, что правообладатель вправе использовать коммерческое обозначение в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом.

К таким способам закон относит указание коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Условия предоставления правовой охраны коммерческому обозначению:

- оно обладает достаточными различительными признаками;

- его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

7.2 Система правовой охраны патентных прав

Охрана патентных прав, как и вообще всех интеллектуальных прав, осуществляется нормами не только гражданского права, но и других отраслей (в частности, уголовного и административного права).

Возможна как юрисдикционная форма защиты нарушенных патентных прав, так и их самозащита.

Защита нарушенных или оспоренных патентных прав может быть осуществлена в судебном порядке, так же как защита любых других гражданских прав. Вместе с тем существует и специальный порядок — защита патентных прав в отношениях, связанных, в частности, с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения, товарные знаки, осуществляется в административном порядке федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности («Роспатентом»).

Вопросы защиты интеллектуальных прав часто связаны с понятием контрафакта. Материальные носители, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, являются *контрафактными*, если приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство. Контрафактные материальные носители подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации (в некоторых случаях предусмотрены иные средства защиты, например передача этих носителей обладателю интеллектуального права). Изъятию из оборота подлежит также и оборудование, на котором осуществлялось или планировалось изготовление контрафактных носителей.



Пример 7.2

Борьбой с контрафактом в Новосибирской области занимаются оперативно-розыскная часть (экономической безопасности и противодействия коррупции) ГУ МВД России по Новосибирской области и аналогичные подразделения в территориальных органах внутренних дел. Охрана интеллектуальных прав силами полиции осуществляется и в виде повседневной работы, и путем проведения акций. Так, в Новосибирской области в октябре 2011 г. была проведена полицейская профилактическая операция «Контрафакт». Силами подразделений по экономической безопасности и противодействию коррупции, во взаимодействии с органами исполнительной власти и организациями, задействованными в борьбе с производством и оборотом контрафактной продукции, в том числе Роспотребнадзором, Росздравнадзором, Роспатентом и Сибирским таможенным управлением, проводились оперативно-профилактические мероприятия, направленные на пресечение оборота контрафактных объектов интеллектуальной собственности, фальсифицированных, недоброкачественных и незаконно ввезенных на территорию России

лекарственных средств и биологически активных добавок к пище. В ходе операции «Контрафакт» проведено 164 проверки предприятий, организаций оптовой и розничной торговли. Выявлено 34 правонарушения. Составлено 37 протоколов об административных правонарушениях, выявлено 11 преступлений (по фактам нарушения авторских и смежных прав, производству, хранению или сбыту товаров, не отвечающих требованиям безопасности). На территории Советского района, например, был задержан водитель, пытавшийся ввезти в Новосибирск с территории Казахстана партию контрафактных спортивных штанов с товарным знаком фирмы «Adidas». В различных торговых точках изъято более 10 тысяч контрафактных CD- и DVD-дисков.

.....

Статьей 1248 ГК РФ установлено, что споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом.

В случаях, предусмотренных ГК, защита интеллектуальных прав в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов, с государственной регистрацией результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов и т. п., осуществляется в административном порядке федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатентом) и федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям (Госсорткомиссией), а в отдельных случаях федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации. Таким органом является Палата по патентным спорам, присоединенная в 2008 году к Федеральному институту промышленной собственности.

7.2.1 Суд по интеллектуальным правам

Специальным судебным органом, создаваемым для рассмотрения споров в области интеллектуальной собственности, является *Суд по интеллектуальным правам*. В Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. №1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» введена ст. 26.1, в соответствии с которой специализированным арбитражным судом, рассматривающим дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав, является Суд по интеллектуальным правам. Этот суд должен начать работу в ближайшее время. Его председателем в настоящее время назначена Людмила Александровна Новосёлова, доктор юридических наук, судья Высшего арбитражного суда РФ.

В соответствии со ст. 43.4 (глава IV.1) Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. №1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

- 1) дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, в том числе в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства

индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии;

- 2) дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (за исключением объектов авторских и смежных прав, топологий интегральных микросхем), в том числе:
 - об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям и их должностных лиц, а также органов, уполномоченных Правительством Российской Федерации рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения;
 - об оспаривании решения федерального антимонопольного органа о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий;
 - об установлении патентообладателя;
 - о признании недействительными патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, решения о предоставлении правовой охраны товарному знаку, наименованию места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их признания недействительными;
 - о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

Также определяет компетенцию суда по интеллектуальным правам Арбитражный процессуальный кодекс РФ (ч. 4 ст. 34 АПК).

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации выработал подходы по применению законодательства об интеллектуальной собственности.

«Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности»¹ от 13 декабря 2007 года непосредственно относится к применению законодательства, действовавшего до 1 января 2008 г., но ещё долго будет сохранять актуальность, поскольку, во-первых, указанное законодательство продолжает регулировать отношения, возникшие в период его действия, а во-вторых, основные нормы интеллектуального права, содержащиеся в ныне действующей части четвертой Гражданского кодекса РФ, во многом идентичны нормам прежних нормативных правовых актов.

¹ Информационное письмо Президиума ВАС РФ «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности». URL: http://www.arbitr.ru/as/pract/vas_info_letter/18474.html.

С учетом этого, как подчеркивается в информационном письме Президиума ВАС, выработанные им подходы могут быть учтены при рассмотрении дел, в которых подлежат применению нормативные правовые акты, действующие до введения в действие части четвертой ГК РФ, а также при рассмотрении дел, в которых подлежат применению положения части четвертой ГК РФ, если рекомендации по применению правовых норм им не противоречат.

Основные выводы, содержащиеся в Обзоре и относящиеся к сфере патентного права, следующие.

1. Право преждепользования возникает не в силу решения суда, а при наличии условий, определенных статьей 12 Патентного закона Российской Федерации, что не исключает возможности заявления в суд требования об установлении права преждепользования.

Общество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с иском к обществу о прекращении использования в производственной деятельности полезной модели. Ответчиком нарушены исключительные права истца на ее использование, так как при производстве своих товаров он использует каждый признак, приведенный в независимой формуле полезной модели.

В силу статьи 12 Патентного закона любое лицо, которое до даты приоритета полезной модели добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования. В соответствии со статьей 31 Патентного закона в судебном порядке рассматриваются споры о нарушении исключительного права на полезную модель и о праве преждепользования. На основании статьи 31 Патентного закона в суд может быть заявлено требование об установлении права преждепользования. Возникает же право преждепользования не в силу статьи 31, а в силу статьи 12 Патентного закона, при одновременном соблюдении названных в этой статье условий.

2. При наличии двух патентов на полезную модель с одинаковыми либо эквивалентными признаками, приведенными в независимом пункте формулы, до признания в установленном порядке недействительным патента с более поздней датой приоритета действия обладателя данного патента по его использованию не могут быть расценены в качестве нарушения патента с более ранней датой приоритета.

Общество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с иском к индивидуальному предпринимателю о прекращении нарушения исключительных прав на полезную модель. В обоснование заявленного требования истец указал на использование ответчиком при производстве выпускаемых им изделий полезной модели, обладателем патента на которую является истец.

Согласно заключению эксперта ответчик использовал в изготавливаемом изделии каждый признак независимой формулы полезной модели истца, однако при этом сам являлся обладателем прав на полезную модель с такими же признаками независимой формулы.

Если имеется несколько охранных документов на полезную модель с одинаковыми либо эквивалентными признаками, приведенными в независимом пункте формулы, вопрос о признании какого-либо из этих патентов недействительным отнесен к компетенции Палаты по патентным спорам и должен решаться в порядке, установленном статьей 29 Патентного закона.

В случае признания недействительным одного из патентов обладатель прав на иной патент вправе вновь обратиться в суд за защитой своих прав, в том числе путем возмещения убытков за весь период использования его патента, учитывая, что признание патента недействительным означает отсутствие правовой охраны такого патента с момента подачи в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам заявки на выдачу патента.

При наличии же двух патентов на полезную модель с одинаковыми либо эквивалентными признаками, приведенными в независимом пункте формулы, до признания в установленном порядке недействительным патента с более поздней датой приоритета действия обладателя данного патента по его использованию не могут быть расценены в качестве нарушения патента с более ранней датой приоритета.

3. Доводы ответчика о несоответствии объекта промышленной собственности истца условиям патентоспособности не имеют значения для правильного рассмотрения дела о прекращении нарушения патента.

Патентообладатель обратился в арбитражный суд с иском к обществу с ограниченной ответственностью об обязанности прекратить нарушение патента на промышленный образец и восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, для чего запретить ответчику изготавливать и вводить в хозяйственный оборот содержащее промышленный образец информационное издание.

Истец имеет патент на промышленный образец. В соответствии с заключением экспертизы оформление информационного издания ответчика содержит все существенные признаки промышленного образца, охраняемого упомянутым патентом. Поскольку действие патента не оспорено в установленном статьей 29 Патентного закона порядке, право истца на промышленный образец подлежит судебной защите. Споры о недействительности патентов по основаниям, предусмотренным подпунктами 1–3 пункт 1 статьи 29 Патентного закона, отнесены указанной статьей к компетенции Палаты по патентным спорам. Арбитражные же суды рассматривают дела о признании недействительными соответствующих решений Роспатента.

Следовательно, обстоятельства, призванные обосновать недействительность патента, не имеют значения для правильного рассмотрения спора о прекращении нарушения патента.

4. Суд указал, что наличие в изделии ответчика дополнительных признаков, помимо всех существенных признаков охраняемого патентом промышленного образца истца, не может служить основанием отказа в признании факта изготовления изделия ответчика с использованием запатентованного промышленного образца.

Общество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с иском к другому обществу с требованием прекратить действия, нарушающие исключительные права истца-обладателя патента на промышленный образец, выразившиеся в изготовлении и монтаже рекламоносителей, и демонтировать рекламоносители ответчика.

Ответчик против удовлетворения заявленных требований возражал, указывая на неидентичность изготовленных им рекламоносителей промышленным образцам истца.

Суд установил, что истец является обладателем патента на промышленный образец. Экспертизой установлено наличие в рекламоносителях ответчика как всех существенных признаков промышленного образца по патенту истца, так и некоторых дополнительных признаков.

Несмотря на имеющиеся различия между промышленным образцом истца и объектами, изготовленными ответчиком, суд заявленные требования удовлетворил, указав, что Патентный закон не требует для признания факта нарушения патента на промышленный образец полной идентичности художественно-конструкторского решения изделия, защищенного патентом, и изделия, изготовленного иным лицом.

5. Рассмотрение Палатой по патентным спорам и Роспатентом возражений против предоставления правовой охраны товарному знаку не влечет обязательного приостановления производства по делу о нарушении прав на этот товарный знак.

Открытое акционерное общество обратилось в арбитражный суд с иском к закрытому акционерному обществу об обязанности прекратить производство и введение в хозяйственный оборот кондитерских изделий с использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим истцу, уничтожить этикетки и упаковочные материалы, удалить с кондитерских изделий, изготовленных ответчиком, соответствующий товарный знак.

Ответчиком не отрицалось использование обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком истца. Вместе с тем заявлено ходатайство о приостановлении производства по делу до момента вступления в силу решения Роспатента, принятого по результатам рассмотрения заявленных ответчиком возражений против предоставления правовой охраны товарному знаку истца.

Суд отказал в удовлетворении заявленного ходатайства, отметив, что само по себе рассмотрение Палатой по патентным спорам и Роспатентом возражений против предоставления правовой охраны товарному знаку в силу статьи 143 АПК РФ не является обязательным основанием приостановления производства по делу. Производство по делу может быть приостановлено только в случае установления невозможности рассмотрения дела о нарушении прав на товарный знак до рассмотрения соответствующего дела Палатой по патентным спорам и Роспатентом. В данном же случае ходатайство ответчика не содержало указаний на обстоятельства, свидетельствующие о такой невозможности. При этом суд указал, что решение Роспатента по итогам рассмотрения возражений в силу подпункта 1 статьи 311 АПК РФ может быть признано вновь открывшимся обстоятельством.

6. Суд признал, что вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы. Экспертиза в силу части 1 статьи 82 АПК РФ назначается лишь в случае, когда для сравнения обозначений требуются специальные знания.

Общество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с иском к открытому акционерному обществу о прекращении нарушения прав на товарный знак, выразившегося в нанесении его на упаковки производимого товара. Ответчик против удовлетворения иска возражал, указывая, что не применял для обозначения своего товара товарного знака истца, доказательств обратного истцом не предоставлено. При этом, по мнению ответчика, он маркировал производимый товар обозначением, не сходным до степени смешения с товарным знаком истца.

Ответчиком заявлено ходатайство о назначении экспертизы по вопросу о сравнении применяемого им обозначения с товарным знаком истца для установления отсутствия сходства до степени смешения.

Суд, руководствуясь статьей 82 АПК РФ, ходатайство ответчика отклонил по следующим основаниям. Экспертиза назначается только для разрешения возник-

ших при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний. Вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений, применяемых на товарах истца и ответчика, может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует.

7. Суд не вправе взыскать компенсацию за нарушение прав на товарный знак в размере, ниже минимального, установленного пунктом 4 статьи 46 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров».

Закрытое акционерное общество обратилось в арбитражный суд с требованием к обществу с ограниченной ответственностью о выплате компенсации в сумме 100 000 рублей. Требование мотивировано тем, что ответчик, используя товарный знак истца, маркировал произведенную им продукцию. Вместе с тем, поскольку нарушение было однократным и, по мнению истца, не повлекло существенного ущемления его прав, требования о прекращении незаконного использования товарного знака не заявлялось, компенсация заявлена на минимальную сумму — 100 000 рублей.

Решением арбитражного суда, оставленным без изменения постановлением суда апелляционной инстанции, требование удовлетворено.

В кассационной жалобе ответчик просил изменить принятые по делу судебные акты в части взыскания компенсации в размере 100 000 рублей и принять новый судебный акт о взыскании компенсации в размере 1 000 рублей. Ответчик полагает: взысканная с него сумма компенсации по своей правовой природе является неустойкой; суд должен был оценить соразмерность суммы компенсации и совершенного нарушения и снизить размер взыскиваемой компенсации в силу статьи 333 ГК РФ.

Суд оставил кассационную жалобу без удовлетворения, указав следующее. Установленная пунктом 4 статьи 46 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» мера ответственности применяется по выбору истца вместо возмещения убытков. Требование об уплате компенсации могло быть удовлетворено при наличии доказательств несанкционированного использования товарного знака, то есть факта правонарушения. Размер же компенсации определяется судом, исходя из конкретных обстоятельств дела, в том числе характера нарушения, срока незаконного использования, возможных убытков.

Ст. 333 ГК РФ не может быть применена по аналогии, суд не вправе уменьшить размер взыскиваемой суммы компенсации ниже минимального, установленного пунктом 4 статьи 46 Закона о товарных знаках, поскольку обязательство нарушителя исключительных прав по выплате компенсации вместо возмещения убытков не является неустойкой.

8. Юридическое лицо, использовавшее товарный знак без разрешения правообладателя, может быть привлечено к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за ввоз маркированного товарным знаком товара на территорию Российской Федерации и в том случае, если оно не знало, что соответствующее обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку, используя обозначение, оно должно было проверить, предоставляется ли ему правовая охрана в Российской Федерации.

9. В силу Положения о фирме, утвержденного постановлением ЦИК СССР и СНК СССР от 22.06.1927 и действующего в части, не противоречащей ГК РФ, неправомерным является использование не только тождественного, но и сходного фирменного наименования третьими лицами.

10. Различие организационно-правовой формы как части фирменного наименования истца и ответчика само по себе не свидетельствует об отсутствии нарушения права на фирменное наименование.

11. Суд признал правомерным использование фирменного наименования, поскольку регистрация юридического лица, использующего это фирменное наименование, была осуществлена ранее регистрации товарного знака.

Общество с ограниченной ответственностью «Компания Русклимат» обратилось в арбитражный суд с иском об обязанности общества с ограниченной ответственностью «Русский климат» прекратить незаконное использование зарегистрированного за истцом товарного знака «Русский климат».

Исковое требование мотивировано незаконным использованием ответчиком обозначения «Русский климат» путем предложения к продаже товаров, аналогичных тем, в отношении которых истцом зарегистрирован одноименный товарный знак. Использование фирменного наименования, сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, в целях продвижения товаров и услуг является нарушением исключительных прав на товарный знак.

Суд установил, что ответчик использовал словосочетание «Русский климат» на своем Интернет-сайте при предложении товаров и услуг не как самостоятельное отдельное обозначение, относящееся к товарам и услугам, а в качестве составной части своего фирменного наименования. Исследуя вопрос о правомерности подобного использования ответчиком своего фирменного наименования, суд сделал вывод о том, что такая деятельность не может рассматриваться как нарушающая исключительные права истца на товарный знак, поскольку основана на законе. Суд руководствовался положением абзаца второго пункта 4 статьи 54 ГК РФ, в соответствии с которым юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования.

По смыслу статьи 138 ГК РФ фирменное наименование служит средством индивидуализации юридического лица. В свою очередь, индивидуализация юридического лица имеет значение постольку, поскольку предполагается участие такого лица в хозяйственном обороте, во внешней деятельности той или иной организации, поэтому право на фирменное наименование не может не включать в себя полномочие на его указание юридическим лицом в своих коммерческих и иных предложениях. Необходимость для этого зарегистрировать фирменное наименование в качестве товарного знака законом не предусмотрена.

Ответчик — ООО «Русский климат» — был зарегистрирован в качестве юридического лица до даты приоритета, установленного в отношении обозначения «Русский климат» по заявке ООО «Компания Русклимат». При таких обстоятельствах суд в удовлетворении искового требования отказал.

Помимо обзора практики арбитражных судов, сложившиеся подходы к разрешению дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности, можно увидеть и из решений судов других уровней, а также из обзоров практики, публикуемых арбитражными судами.

Не менее важной, чем судебно-арбитражная практика, является практика применения законодательства об интеллектуальной собственности федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Таким органом является Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент). Роспатент осуществляет функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности, патентов и товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот, соблюдения интересов Российской Федерации, российских физических и юридических лиц при распределении прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе создаваемые в рамках международного научно-технического сотрудничества. Роспатент находится в ведении Министерства образования и науки Российской Федерации.

Практика Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатента), оставаясь в рамках тех же законодательных норм, что и судебная практика, является тем не менее не столь однозначной и предсказуемой, что связано с необходимостью применения специалистами Роспатента оценочных категорий. Некоторый субъективизм при этом неизбежен, но тот же (и намного больший) субъективизм присутствует и во мнениях физических и юридических лиц, заинтересованных в тех или иных решениях Роспатента.

Официальные обзоры практики Роспатента не приняты. Об этой практике можно судить по материалам, размещаемым на официальном сайте Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам и Федерального института промышленной собственности, а также по выступлениям (на научных конференциях и в средствах массовой информации) руководителей и сотрудников Роспатента.

7.3 Гражданско-правовые способы защиты патентных прав

Патентные права защищаются способами, предусмотренными ГК, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.



.....
 На нарушителя патентных прав возлагается обязанность прекращения нарушения независимо от вины. То есть даже если нарушитель не виноват, прекратить нарушение он обязан, и в этой части предъявленный к нему иск будет удовлетворён.

В случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется, в частности, путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении (ст. 1251).

Защита патентных прав осуществляется, в частности, путем предъявления требований, предусмотренных ст. 1252 ГК (см. таблицу 7.1).

Таблица 7.1 – Требования, связанные с нарушениями интеллектуальных прав, и лица, к которым эти требования могут быть предъявлены

Содержание требования, предъявляемого для защиты исключительного права	К кому данное требование может быть предъявлено
о признании права	к лицу, которое отрицает право или иным образом его не признает
о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения	к лицу, совершающему такие действия или приготовления
о возмещении убытков	к лицу, неправомерно использовавшему объект интеллектуальной собственности
об изъятии материального носителя, использованного с нарушением объекта интеллектуальной собственности	к его изготовителю, хранителю, продавцу, недобросовестному приобретателю и т. д.
о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя	к нарушителю исключительного права

Вместо требования о возмещении убытков в ряде случаев (эти случаи предусмотрены другими главами, и о них будет сказано позднее) возможно предъявление требования о выплате компенсации за нарушение интеллектуального права. Компенсация выплачивается за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо за допущенное правонарушение в целом. Размер компенсации определяется судом в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости.

В отношении прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и селекционные достижения закон не устанавливает дополнительных способов защиты.

Специфические средства защиты предусмотрены для прав в отношении средств индивидуализации (к числу которых относятся фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение), в частности, если средства индивидуализации тождественны или сходны до степени смешения, обладатель исключительного права может требовать полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии со ст. 1253 ГК РФ неоднократные грубые нарушения интеллектуальных прав, допускаемые юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, могут повлечь соответственно ликвидацию юридического лица или прекращение деятельности предпринимателя.

Статьей 1515 ГК РФ предусмотрена ответственность за незаконное использование товарного знака. Конкретизировано понятие «контрафакт» применительно к товарным знакам: товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно

размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Контрафактные объекты по требованию правообладателя уничтожаются или (как альтернативный вариант в случае значимости товаров для общества) — с них удаляется незаконно размещенный товарный знак.

Правообладатель вправе требовать от нарушителя либо возмещения убытков, либо выплаты компенсации. Размер компенсации определяется в сумме от десяти тысяч до пяти миллионов рублей или как двукратная стоимость контрафактного товара (или двукратная стоимость права использования товарного знака).

Меры ответственности за незаконное использование НМПТ:

- 1) изъятие из оборота и уничтожение за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещено незаконно используемое наименование места происхождения товара или сходное с ним до степени смешения обозначение;
- 2) возмещение нарушителем убытков правообладателю;
- 3) выплата нарушителем правообладателю (по требованию правообладателя) вместо возмещения убытков — компенсации в размере до пяти миллионов рублей или в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещено НМПТ.



Контрольные вопросы по лекции 7

- 1) Каково содержание патентных прав на изобретение?
- 2) Каково содержание патентных прав на полезную модель?
- 3) Каково содержание патентных прав на промышленный образец?
- 4) Каково содержание прав на топологию интегральной микросхемы?
- 5) Каково содержание прав на секрет производства?
- 6) Каково содержание интеллектуальных прав на товарный знак?
- 7) Каково содержание прав на коммерческое обозначение?
- 8) Возможен ли судебный порядок защиты нарушенных патентных прав?
- 9) Что такое контрафактный носитель?
- 10) Обязан ли нарушитель прекратить действия, нарушающие патентные права, если в нарушении нет его вины?

Лекция 8

ПЕРЕДАЧА И ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ПАТЕНТНЫХ ПРАВ ТРЕТЬИМ ЛИЦАМ

- 1) *Договор об отчуждении исключительного права*
- 2) *Лицензионный договор*
- 3) *Договор коммерческой концессии*
- 4) *Передача и предоставление патентных прав в соответствии с иными договорами*
- 5) *Иные случаи использования объектов патентных прав*

8.1 Договор об отчуждении исключительного права

Права на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе патентные права, могут быть объектами гражданского оборота¹.

Гражданским кодексом РФ предусмотрены два основных (но не единственно возможных) варианта распоряжения исключительным правом:

- 1) путём отчуждения исключительного права — в этом случае право переходит к другому лицу или другим лицам;
- 2) путём предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах — в этом случае исключительное право к другому лицу не переходит.

В первом случае заключается договор об отчуждении исключительного права, во втором — лицензионный договор.

¹Касьянов А. С. Участие исключительных прав в обороте // Адвокат. 2010. №4. С. 37–42.

К указанным договорам помимо общих положений об обязательствах и договорах (эти положения содержатся в первой части ГК) применяются специальные правила, предусмотренные, в частности, ст. ст. 1233–1238 ГК.

При отсутствии определенности в характере и содержании заключенного договора следует исходить из принципа минимальной передачи прав, то есть если не ясно, лицензионный ли это договор или договор об отчуждении исключительного права, то, по общему правилу, это договор лицензионный.

По *договору об отчуждении исключительного права* (ст. 1234) одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю).

Схематично это может быть представлено следующим образом (рис. 8.1):

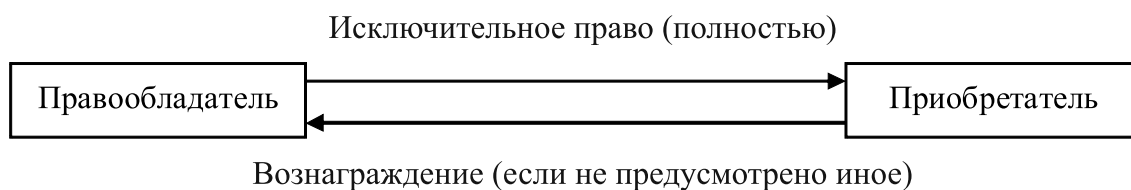


Рис. 8.1 – Схема передачи исключительного права на результат интеллектуальной деятельности правообладателем приобретателю в полном объеме

Вместо денежного (нижняя стрелка на схеме) в договоре может быть предусмотрено иное вознаграждение. Если же стороны договорились о безвозмездном отчуждении исключительного права, то схема договорных отношений становится ещё проще (рис. 8.2):

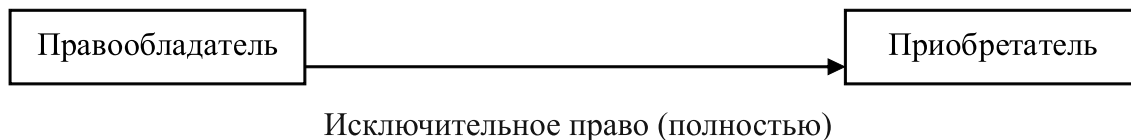


Рис. 8.2 – Схема передачи исключительного права на результат интеллектуальной деятельности правообладателем приобретателю при безвозмездном отчуждении

Договор об отчуждении исключительного права заключается только письменно. В нём обязательно должно быть предусмотрено:

- 1) отчуждаемое исключительное право — с полным описанием объекта, позволяющим отличить его от любого другого подобного объекта;
- 2) условие о размере вознаграждения или о порядке его определения (либо прямое указание на то, что договор является безвозмездным).

Если эти условия не согласованы — договор не заключён.

В случаях когда соответствующее исключительное право удостоверяется патентом, т. е. когда его объектом является изобретение, полезная модель, промышленный образец или селекционное достижение, договор об отчуждении исключительного права именуется также *договором об отчуждении патента*.

Свобода договора в сфере интеллектуальной собственности не может ущемлять свободу творчества, поэтому в договор о распоряжении исключительным правом

прямо запрещено включать условия, ограничивающие право гражданина создавать результаты интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности, либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам.

Случаи обязательного заключения договоров о распоряжении исключительным правом

Несмотря на действие общего принципа свободы договора, для патентообладателя установлен целый ряд случаев, когда он обязан заключить договор об отчуждении патента.

При подаче заявки на выдачу патента на изобретение возможна подача заявления о согласии заключить договор об отчуждении патента на обычных условиях с любым гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом, кто первым изъявит такое желание. Это заявление означает публичное предложение заключить договор об отчуждении патента (публичную оферту, которая является безотзывной). При наличии такого заявления патентные пошлины с заявителя не взимаются (ст. 1366 ГК РФ). Основной смысл установления этих правил — поддержка научно-технического прогресса путем стимулирования изобретателей и предоставления неограниченному кругу лиц возможности воспользоваться новейшими техническими достижениями.

8.2 Лицензионный договор

По лицензионному договору (ст. 1235 ГК РФ) одна сторона — обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (*лицензиар*) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (*лицензиату*) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах (рис. 8.3).

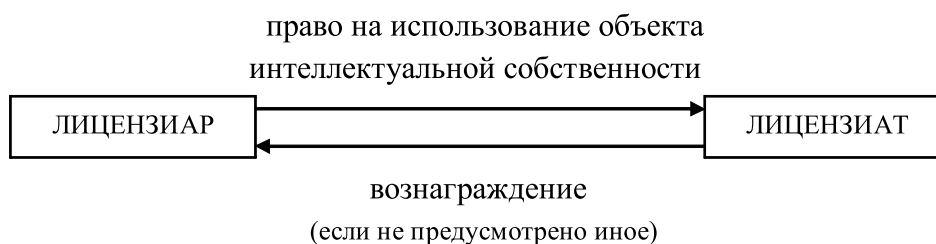


Рис. 8.3 – Схема предоставления лицензиаром исключительного права на результат интеллектуальной деятельности лицензиату

Лицензионный договор должен заключаться письменно, но из этого правила установлено исключение: в устной форме может быть заключен договор об использовании произведения в СМИ.

По лицензионному договору считаются переданными только те правомочия, которые прямо в нём перечислены; лицензиат может использовать интеллектуальную собственность только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором.

Если договор об отчуждении исключительного права напоминает куплю-продажу, то лицензионный договор — аренду.

В законодательстве фактически установлена презумпция минимальной передачи интеллектуальных прав, поэтому если из договора не ясно, является ли он лицензионным или договором об отчуждении исключительного права, то такой договор следует считать лицензионным.

Существенные условия лицензионного договора:

- 1) предмет договора, определяемый в том числе путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору;
- 2) способы использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации;
- 3) размер вознаграждения, подлежащего выплате лицензиатом лицензиару (кроме случаев, когда в договоре указано, что безвозмездно). При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Кроме того, в лицензионном договоре, как правило, определяется территория, на которой лицензиат вправе использовать объект интеллектуальной собственности, и срок такого использования. Если же территория и срок не оговорены, то применяются общие правила: объект может использоваться на всей территории России в течение пяти лет.

Лицензионные договоры бывают двух видов: договор *простой* (неисключительной) *лицензии* и договор *исключительной лицензии* (ст. 1236 ГК). Разница между этими двумя видами состоит в том, что предоставление лицензиату исключительной лицензии исключает возможность правомерного использования соответствующего объекта другими лицами (предоставление простой лицензии такой возможности соответственно не исключает).

Следуя упомянутому принципу признания минимальной передачи прав, кодекс устанавливает, что при недоказанности иного лицензия считается простой (неисключительной).

Ещё одна важная деталь: лицензиат не только вправе сам использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности, но может также, с письменного согласия лицензиара, предоставить право его использования другому лицу. Договор лицензиата с другим лицом о предоставлении такого права называется сублицензионным договором (ст. 1238) и подчиняется правилам, характерным для всех субдоговоров (т. е. аналогичным правилам о договорах субаренды, субподряда и т. д.).

По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Юридическая конструкция сублицензионного договора кратко может быть описана как создание на основе имеющегося лицензионного договора нового договора, копирующего по своему содержанию часть имеющегося. Схематично это можно представить так (рис. 8.4):

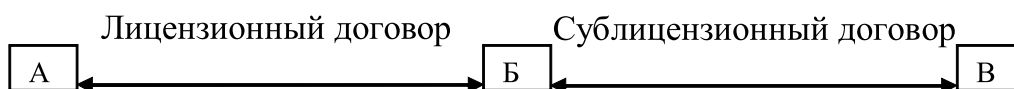


Рис. 8.4 – Юридическая конструкция сублицензионного договора

«А» и «Б» — стороны лицензионного договора, «Б» и «В» — стороны сублицензионного договора, при этом права и обязанности субъекта «Б» в сублицензионном договоре аналогичны правам и обязанностям субъекта «А» в лицензионном договоре, а права и обязанности субъекта «В» в сублицензионном договоре аналогичны правам и обязанностям субъекта «Б» в лицензионном договоре. Схема показывает, что между субъектами «А» и «В» нет непосредственной связи, поэтому, принимая решение о передаче имущества в субаренду, лицензиат должен ясно представлять, что на него целиком ляжет ответственность перед лицензиаром за действия своего контрагента по сублицензионному договору.

В целом отношения по сублицензионному договору подчиняются правилам о лицензионном договоре.

Как исключение из принципа свободы договора установлены случаи, когда патентообладатель обязан заключить лицензионный договор. Цель этих правил — поддержка научно-технического прогресса путем стимулирования изобретателей и предоставления неограниченному кругу лиц возможности воспользоваться новейшими техническими достижениями.

Так, согласно нормам об открытой лицензии (ст. 1368 ГК), патентообладатель вправе подать в Роспатент заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца по лицензионному договору, условия которого оговорены в заявлении. Это может быть только договор простой (неисключительной) лицензии, так как в противном случае было бы невозможно или затруднительно заключить более одного договора.

Решение о предоставлении открытой лицензии не является бесповоротным, заявление может быть отозвано, но при этом должны быть соблюдены следующие условия:

- а) с момента публикации сведений об открытой лицензии прошло не менее двух лет;
- б) письменных предложений о заключении лицензионного договора на заявленных условиях не поступило;
- в) патентные пошлины подлежат доплате.

Статьей 1362 ГК РФ предусмотрена возможность требования предоставления принудительной лицензии на изобретение, полезную модель или промышленный образец, что представляет собой меру воздействия на патентообладателя, направленную на практическое функционирование достижений науки и техники. Требовать предоставления принудительной лицензии заинтересованное лицо, желающее и готовое использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец, может при наличии следующих условий:

- а) изобретение или промышленный образец не используется либо недостаточно используется патентообладателем в течение четырех лет со дня выдачи патента, а полезная модель — в течение трех лет со дня выдачи патента;

- б) такое неиспользование приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров, работ или услуг на рынке;
- в) патентообладатель отказывается заключить лицензионный договор с этим заинтересованным лицом;
- г) патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование запатентованного объекта обусловлено уважительными причинами.

Принудительная лицензия может быть предоставлена также в случаях, когда патентообладатель не может использовать изобретение, на которое он имеет исключительное право, не затрагивая при этом прав другого патентообладателя.

Решение о предоставлении принудительной лицензии принимается судом. Принудительная лицензия может быть только простой (неисключительной).

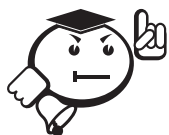
Принудительная лицензия на селекционные достижения. Патентообладатель не вправе уклоняться от заключения лицензионных договоров, если такое уклонение не обусловлено уважительными причинами. Через три года после выдачи патента на селекционное достижение любое лицо, желающее и готовое использовать селекционное достижение, вправе в судебном порядке требовать предоставления простой (неисключительной) лицензии на использование селекционного достижения на территории России (ст. 1423 ГК РФ). Такое требование может быть предъявлено, если патентообладатель уклоняется от заключения договора на обычных условиях.

8.3 Договор коммерческой концессии

8.3.1 Понятие и предмет договора коммерческой концессии



.....
Договор коммерческой концессии — это соглашение, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока 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, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау) (ст. 1027 ГК).



.....
 Договор коммерческой концессии называется также договором франчайзинга.

Предметом договора коммерческой концессии является использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правооб-

ладателя в определенном объеме. Договором может устанавливаться минимальный и/или максимальный объем использования.

Объектами договора коммерческой концессии являются:

- комплекс исключительных прав на средства индивидуализации и результаты интеллектуальной деятельности (подробно они будут изучаться в последнем разделе курса);
- деловая репутация правообладателя и его коммерческий опыт (специфика этих объектов — в их связанности с личностью правообладателя, что не препятствует их передаче по некоторым договорам, в том числе по договору коммерческой концессии и по договору о совместной деятельности, который будет рассмотрен в следующей теме).

Использование указанных объектов относится к определенной сфере предпринимательской деятельности: продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг.

В договоре коммерческой концессии могут указываться территория и срок использования комплекса прав.

8.3.2 Форма и регистрация договора коммерческой концессии

Договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме, под угрозой недействительности.

Договор коммерческой концессии подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (т. е. в Федеральной службе по интеллектуальной собственности — Роспатенте).

Других требований к форме договора коммерческой концессии законодательство не предъявляет.

8.3.3 Стороны договора коммерческой концессии

Сторонами договора коммерческой концессии являются:

- правообладатель;
- пользователь.

Сторонами по договору коммерческой концессии (и правообладателем, и пользователем) могут быть коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Данное ограничение круга субъектов установлено в связи с тем, что передаваемый по договору комплекс прав предназначен для использования в предпринимательской деятельности.

Договором коммерческой концессии может быть предусмотрено право или обязанность пользователя разрешать другим лицам использование предоставленного ему комплекса исключительных прав или части этого комплекса на условиях *субконцессии*, согласованных им с правообладателем либо определенных в договоре коммерческой концессии.

Схема отношений по коммерческой субконцессии аналогична схеме по субаренде (рис. 8.5):



1 – договор коммерческой концессии; 2 – договор субконцессии

Рис. 8.5 – Схема отношений по коммерческой субконцессии

Субконцессионерами также могут быть коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. В целом договор коммерческой субконцессии строится в соответствии с обычными правилами о субдоговорах.

8.3.4 Содержание договора коммерческой концессии

Обязанности правообладателя

1. Правообладатель обязан передать пользователю техническую и коммерческую документацию и предоставить иную информацию, необходимую пользователю для осуществления прав, предоставленных ему по договору коммерческой концессии.
2. Правообладатель обязан проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением этих прав.
3. Если договором коммерческой концессии не предусмотрено иное, правообладатель обязан:
 - обеспечить государственную регистрацию договора коммерческой концессии (в ином случае ее обеспечивает пользователь, или же — обе стороны, но без регистрации договор просто не будет действительным);
 - оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников (если содействие, обучение и т. п. не требуется, стороны исключают эту обязанность своим соглашением);
 - контролировать качество товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых, оказываемых пользователем на основании договора коммерческой концессии (это необходимо, в первую очередь, для защиты интересов конечного потребителя).

Обязанности пользователя

1. Пользователь обязан использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации правообладателя указанным в договоре образом.
2. Пользователь обязан выплачивать правообладателю вознаграждение. Вознаграждение по договору коммерческой концессии может выплачиваться пользователем правообладателю в форме фиксированных разовых или

периодических платежей, отчислений от выручки, наценки на оптовую цену товаров, передаваемых правообладателем для перепродажи, или в иной форме, предусмотренной договором.

3. Пользователь обязан обеспечивать соответствие качества производимых им на основе договора товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем.
4. Пользователь обязан в целях соблюдения интересов конечного потребителя:
 - соблюдать инструкции и указания правообладателя, направленные на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав тому, как он используется правообладателем, в том числе указания, касающиеся внешнего и внутреннего оформления коммерческих помещений, используемых пользователем при осуществлении предоставленных ему по договору прав;
 - оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая (заказывая) товар (работу, услугу) непосредственно у правообладателя.
5. Пользователь обязан соблюдать конфиденциальность охраняемой информации — не разглашать секреты производства (ноу-хау) правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию.
6. Пользователь обязан информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что он использует коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии.

Часть обязанностей сторон договора коммерческой концессии сформулирована как *ограничения прав сторон*, иными словами, это обязанности воздерживаться от определенных действий, в частности:

- обязательство правообладателя не предоставлять другим лицам аналогичные комплексы исключительных прав для их использования на закрепленной за пользователем территории либо воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории;
- обязательство пользователя не конкурировать с правообладателем на территории действия договора коммерческой концессии;
- отказ пользователя от получения по договорам коммерческой концессии аналогичных прав у конкурентов (потенциальных конкурентов) правообладателя;
- обязательство пользователя согласовывать с правообладателем место расположения коммерческих помещений, используемых при осуществлении предоставленных по договору исключительных прав, и их оформление.

Предусматриваемые договором ограничения не должны противоречить антимонопольному законодательству. В частности, правообладатель не вправе определять

цену продажи товара пользователем или цену работ (услуг), выполняемых (оказываемых) пользователем, либо устанавливать верхний или нижний предел этих цен; пользователь не вправе продавать товары исключительно определенной категории покупателей.

В интересах конечного потребителя товаров, работ и услуг пользователя установлена:

- субсидиарная ответственность правообладателя по требованиям, предъявляемым к пользователю в связи с несоответствием качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии;
- солидарная ответственность правообладателя и пользователя по требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя.

8.4 Передача и предоставление патентных прав в соответствии с иными договорами

Патентные права могут возникать, передаваться и предоставляться в соответствии и с иными договорами. Примерами таких договоров могут служить договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, договоры подряда, договоры инжиниринга (не указанные в ГК РФ, но не противоречащие ему и содержащие черты договора подряда и договора возмездного оказания услуг), трудовой договор и некоторые другие.

Возможен также договор залога исключительного права, передача патентного права в соответствии с ним может произойти отсроченно, а может и не произойти.

Трудовой договор становится основой для перехода патентных прав в том случае, когда создается служебный результат интеллектуальной деятельности.

8.4.1 Служебные изобретения, полезные модели и промышленные образцы

Особым образом урегулирован порядок осуществления прав в отношении служебных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Объект патентного права считается *служебным*, если он создан в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (ст. 1370 ГК РФ). Право авторства на такой объект принадлежит работнику, а вот право на получение патента и соответственно исключительное право — работодателю. В связи с этим законодательно установлено право работника на вознаграждение.

Определение патентоспособности созданного технического решения или изделия и оформление прав на них — трудоёмкие процессы, требующие специальных знаний, а также и определенных затрат. В связи с этим в законодательстве чётко определен алгоритм действий в связи с созданием объекта, который может быть признан служебным изобретением, служебной полезной моделью или служебным промышленным образцом:

- 1) на работника возлагается обязанность письменно извещать работодателя о создании в связи с работой таких решений или изделий, которые могут быть патентоспособны (существующая в некоторых организациях практика требования сообщать обо всех потенциально патентоспособных решениях, даже созданных не в связи с выполнением трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, противоречит закону; в соглашении между работником и работодателем может быть только устранена обязанность работника по уведомлению работодателя);
- 2) работодатель в течение четырех месяцев со дня уведомления решает, целесообразно ли оформлять права на соответствующее решение, и в соответствии с принятым решением вправе осуществить одно из следующих действий:
 - а) подать заявку в Роспатент;
 - б) передать право на получение патента другому лицу;
 - в) сообщить работнику о сохранении информации о соответствующем техническом решении или изделии в тайне;
- 3) если ни одно из указанных действий работодателем не осуществлено, право на получение патента принадлежит работнику;
- 4) если работодатель осуществил свои права (см. п. 2), то он обязан выплатить работнику вознаграждение;
- 5) если патент получил работник, то работодатель имеет право использовать соответствующее изобретение, полезную модель или промышленный образец на условиях неисключительной лицензии.

Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора — судом. Причём из законодательства следует, что в отношении произведения, созданного в рамках исполнения трудового договора, может быть заключен гражданско-правовой договор. Более того, заключение такого договора весьма желательно, поскольку в ином случае либо ущемляются интересы работника (не получающего вознаграждение), либо работодатель оказывается в затруднительном положении, не имея возможности обосновать размер выплачиваемого работнику вознаграждения.

Если же работник создал изобретение, полезную модель или промышленный образец не в связи с трудовыми отношениями, но с использованием материальных средств работодателя (например, оставаясь по окончании рабочего дня на работе и используя для создания изобретения оборудование работодателя), то право на получение патента принадлежит самому работнику, но работодатель и в этом случае вправе использовать соответствующее изобретение, полезную модель или промышленный образец на условиях простой лицензии — но только для собственных нужд. Как альтернативное решение работодателю дана возможность требовать возмещение расходов, понесенных им в связи с созданием соответствующего объекта патентного права.

Сходным образом регулируются и отношения по поводу изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, созданных при выполнении работ по договору, по заказу и по государственному контракту.

8.4.2 Договор залога исключительного права

Исключительное право является правом имущественным, в связи с чем может быть предметом залога, что в настоящее время (после введения в действие четвертой части ГК РФ) является бесспорным. Все установленные действующим законодательством правила о договорах залога прав применимы и к договору залога исключительного права, вместе с тем залог исключительного права имеет и свои особенности.

В соответствии со ст. 1232 ГК РФ в случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит государственной регистрации, залог этого права также подлежит государственной регистрации посредством государственной регистрации соответствующего договора о залоге. Регистрация эта должна осуществляться или Роспатентом (в отношении залога исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания), или Госсорткомиссией (в отношении залога исключительных прав на селекционные достижения).

Обратим внимание на следующий нюанс: «При залоге исключительного права срок действия соответствующего права нужно рассматривать со следующей точки зрения. Как уже было отмечено, цель залогового кредитора заключается в том, чтобы его интересы не были ущемлены в случае неисполнения обязательства должником. Это обеспечивается обращением взыскания на заложенные исключительные права и их реализацией. Представляется, что как начальная продажная цена заложенного исключительного права, так и интерес потенциальных приобретателей будут напрямую зависеть от того, в течение какого срока после приобретения исключительных прав на торгах можно будет использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности, запрещать такое использование другим лицам и распоряжаться исключительными правами на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.»¹

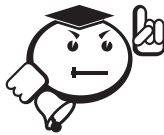
В соответствии с п. 5 ст. 1233 ГК РФ в случае заключения договора о залоге исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации залогодатель вправе в течение срока действия этого договора использовать такой результат интеллектуальной деятельности или такое средство индивидуализации и распоряжаться исключительным правом на такой результат или на такое средство без согласия залогодержателя, если договором не предусмотрено иное. «Иное» — это может быть сужение правомочий залогодателя (правообладателя) в интересах соблюдения будущих интересов залогодержателя.

8.4.3 Договор инжиниринга (договор об оказании инжиниринговых услуг)

Под термином «инжиниринг» часто понимается целый комплекс услуг в сфере инженерного консультирования коммерческого характера. При оказании услуг инжиниринга клиент получает консультации, связанные с подготовкой и обеспечением процесса производства, эксплуатации, обслуживания сооружений, хозяйственных объектов, а также их реализации. Или проще: *инжиниринг* — это предостав-

¹Кастальский В. Н. Залог исключительных прав. М. : Статут, 2008.

ление услуг по доведению научно-исследовательских и опытно-конструкторских разработок до стадии производства.



.....
Существует и несколько другое понимание этого термина. Инжиниринг (англ. *engineering*) — инженерно-консультационные услуги, работы исследовательского, проектно-конструкторского, расчетно-аналитического характера, подготовка технико-экономических обоснований проектов, выработка рекомендаций в области организации производства и управления, реализации продукции.
.....

Исходя из второго определения, мы видим, что термином «инжиниринг» могут охватываться не только собственно услуги, но и работы, в частности урегулированные главами 37 и 38 ГК РФ.

Таким образом, в зависимости от того, какой смысл вкладывается в понятие «инжиниринг», различным окажется и содержание договора на оказание инжиниринговых услуг.



..... **Пример 8.1**

Например, один из вариантов предлагаемого заказчиком инжиниринга включает в себя:

- 1) инженерно-консультационные услуги по подготовке, обеспечению процесса строительства и ввода в эксплуатацию объектов;
- 2) технические исследования и услуги, связанные с подготовкой строительства, к которым относятся:
 - а) проведение предпроектных работ;
 - б) проведение научных исследований;
 - в) составление технических заданий и технико-экономических обоснований строительства;
 - г) проведение инженерно-изыскательских работ для строительства;
 - д) разработка проектной и технической документации;
- 3) послепроектные услуги при монтаже и пусконаладочных работах, а также специальные услуги, связанные с особенностями создания каждого объекта (например, анализ экологических проблем);
- 4) общее техническое содействие, обеспечивающее оптимальный процесс строительства объектов, включая консультации и авторский надзор, консультации экономического и финансового характера, конъюнктурные и маркетинговые исследования, консультации по внедрению систем информационного обеспечения и др.;
- 5) участие в работах по формированию объемов подрядных работ, обеспечивающих окончание строительства в установленные Заказчиком сроки;

- 6) оказание содействия в обеспечении строительства материалами, конструкциями, изделиями, транспортными средствами, машинами и механизмами;
 - 7) контроль за состоянием строительства временных сооружений и объектов; организация контроля качества;
 - 8) решение совместно с Заказчиком, проектными и строительными организациями возникающих в ходе строительства организационных и технических вопросов;
 - 9) участие в разработке и осуществлении организационно-технических мероприятий по восполнению допущенных отставаний и обеспечению ввода объектов в эксплуатацию;
 - 10) координация деятельности третьих лиц при строительстве объектов.
-

Несмотря на то, что приведенный вариант инжиниринга самим исполнителем обозначен как комплекс «инжиниринговых услуг», большей частью составляющие этого комплекса являются работами. В одних случаях это — работы, регулируемые главой 37 ГК РФ (изыскательские работы — подпункт «г» пункта 2 приведенного перечня), в других — работы, регулируемые главой 38 ГК (научные исследования — подпункт «б» пункта 2 приведенного перечня), в третьих — отдельные обязанности, совпадающие с предусмотренными главами 37 или 38, в четвертых — посреднические услуги (здесь могут использоваться нормы глав 49, 51 или 52 ГК), в пятых — услуги, не имеющие в настоящее время специального регулирования и потому подпадающие под общие нормы главы 39 ГК.

8.4.4 Патентные права сторон договоров

Патентные права, возникающие в ходе или в результате исполнения различных договоров, могут по-разному распределяться между сторонами этих договоров.

В приведенной ниже таблице 8.1 в качестве примера приводится распределение патентных прав на топологию интегральных микросхем между сторонами различных договоров.

Таблица 8.1 – Права на топологию, созданную
в связи с договорными отношениями разных видов

№	Вид договорных отношений, в связи с которыми создана топология	Исключительное право	Право на безвозмездное использование топологии	Право автора на вознаграждение
1.	Трудовой договор (создание топологии входит в трудовые обязанности работника либо обусловлено конкретным заданием работодателя)	Принадлежит <i>работодателю</i> , если договором не предусмотрено иное	Не предусмотрено	Предусмотрено. Размер определяется соглашением сторон, либо в судебном порядке
2.	Наличие трудовых отношений (не предусматривающих создание топологии, но вместе с тем позволяющих использовать материальные средства работодателя для создания топологии)	Принадлежит <i>работнику</i> (если договором не предусмотрено иное)	Предоставляется <i>работодателю</i> по его требованию — на основании договора безвозмездной неисключительной лицензии	Не предусмотрено
3.	Договор подряда, прямо не предусматривающий создание топологии	Принадлежит <i>подрядчику</i> , если договором не предусмотрено иное	<i>Заказчику</i> на основании договора безвозмездной неисключительной лицензии	Право на вознаграждение имеет автор, но только при условии, что он не является правообладателем в отношении данной топологии интегральной микросхемы
4.	Договор на выполнение НИР, ОКР* или технологических работ, прямо не предусматривающий создание топологии	Принадлежит <i>исполнителю</i> , если договором не предусмотрено иное	предоставляется право использовать топологию в целях, для достижения которых был заключен договор	Право на вознаграждение имеет автор, но только при условии, что он не является правообладателем в отношении данной топологии интегральной микросхемы
5.	Договор о создании топологии интегральной микросхемы	Принадлежит <i>заказчику</i> (если договором не предусмотрено иное)	Не предусмотрено	Принадлежит автору, не являющемуся правообладателем

*НИР, ОКР — научно-исследовательские работы, опытно-конструкторские работы.

8.5 Иные случаи использования объектов патентных прав

Выше уже отмечено, что право использовать объект интеллектуальной собственности принадлежит обладателю исключительного права на этот объект. Такое право он может предоставить и иному лицу, например заключив с ним лицензионный договор.

Предусмотрен кодексом (ст. 1241) и переход исключительного права к другим лицам без договора, например в случае разделения или иной реорганизации юридического лица.

Закон допускает и использование результатов интеллектуальной деятельности (в том числе — объектов патентных прав) без согласия правообладателя. Такие допущения установлены в общественных интересах.

8.5.1 Свободное использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

Согласно ст. ст. 1359–1361 и 1400 ГК не являются нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец следующие способы использования этих объектов, осуществляемые без согласия правообладателя:

- 1) применение продукта или изделия, в котором использован объект патентного права, исключительно для нужд транспортных средств или космической техники иностранных государств — при условии, что эти транспортные средства или эта космическая техника временно или случайно находятся на территории России;
- 2) проведение научного исследования объекта патентного права;
- 3) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (с последующей выплатой патентообладателю соразмерной компенсации);
- 4) использование объектов патентного права в личных целях (не предполагающих получение прибыли или дохода);
- 5) разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием изобретения;
- 6) введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта либо изделия, в котором использован запатентованный объект, если этот продукт или это изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя. В данном случае речь идёт об исчерпании прав — патентообладатель исчерпывает свои права на введение в оборот в отношении конкретного изделия или продукта, единожды введя его в оборот или дав соответствующее разрешение другому лицу;
- 7) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в интересах национальной безопасности (с разрешения Правительства);

- 8) осуществление права преждепользования на изобретение, полезную модель или промышленный образец. *Право преждепользования* (то есть пользования, осуществлявшегося и прежде) заключается в следующем — лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории России созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема использования. Действующим законодательством установлена возможность отчуждения права преждепользования — но только вместе с предприятием, где соответствующее решение использовалось;
- 9) осуществление *права послепользования*, схожего с правом преждепользования (отличающегося от него тем, что использование решения, тождественного запатентованному, происходило в период между датой временного прекращения действия патента и датой восстановления его действия).

8.5.2 Использование селекционных достижений

Не являются нарушением исключительного права на селекционное достижение действия, совершаемые для удовлетворения личных или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью таких действий не является получение прибыли или дохода, а также действия, совершаемые в целях научного исследования, и некоторые другие, предусмотренные законом действия.

Любое лицо может использовать селекционное достижение и тогда, когда права патентообладателя утрачены.

Права патентообладателя утрачиваются:

- в случае несохранения заявленных свойств селекционного достижения;
- вследствие признания патента недействительным. В частности, возможно признание патента на селекционное достижение недействительным, если будет установлено, что патент выдан на основании неподтвердившихся данных об однородности и о стабильности селекционного достижения, представленных заявителем;
- если выяснится, что селекционное достижение не было новым или не соответствовало критерию отличимости (патент признаётся недействительным);
- если лицо, на имя которого выдан патент, не имело для этого законных оснований (патент признаётся недействительным);
- если сорт растений или порода животных утратили признаки однородности и стабильности;
- если патентообладатель не исполняет своих обязанностей (по предоставлению материалов в орган власти или по уплате пошлин);
- если патентообладатель не желает продолжения действия патента и заявил об этом.

8.5.3 Переход патентных прав по наследству



.....
 Исключительные права входят в состав наследства и переходят к наследникам правообладателей.

В этом нет сомнений, так как исключительное право является правом имущественным и не связано с личностью, поэтому его вхождение в состав наследства прямо соответствует нормам российского наследственного права.

Но помимо исключительного права существуют и иные интеллектуальные имущественные права. Если их имущественный характер бесспорен, то они автоматически (по общему правилу) подпадают под норму части 1 ст. 1112 ГК РФ и включаются в состав наследства.

К числу таких прав следует отнести:

- право на получение вознаграждения, предусмотренного договором об отчуждении исключительного права или лицензионным договором;
- право получения вознаграждения автором музыкального произведения, использованного в аудиовизуальном произведении (п. 3 ст. 1263 ГК РФ);
- право следования (ст. 1293 ГК РФ);
- право на получение вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (ст. 1245 ГК РФ);
- право автора на получение вознаграждения за служебное произведение (ст. 1295 ГК РФ) и за служебное изобретение (ст. 1370 ГК РФ).

Перечисленные права переходят по наследству на основе части 1 ст. 1112 ГК РФ. Вместе с тем доктор юридических наук О. Ю. Шиловхост¹ утверждает, что право автора на получение вознаграждения за использование служебного результата интеллектуальной деятельности по наследству не переходит.



..... **Выводы**

Таким образом, патентные права могут входить в состав наследства, но в отношении части их вопрос о возможности наследования остается дискуссионным.

.....

Относящиеся к числу патентных прав личные неимущественные права в состав наследства входить не могут в силу их неразрывной связанности с личностью лица, которому они принадлежали при жизни.

¹Шиловхост О. Ю. Наследование прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации // Патенты и лицензии. 2008 г., №1. С. 25–35.



Контрольные вопросы по лекции 8

- 1) Что представляет собой договор о распоряжении исключительным правом?
- 2) Может ли договор о распоряжении исключительным правом быть заключен в устной форме?
- 3) Требуется ли государственная регистрация договора о распоряжении исключительным правом?
- 4) Каковы существенные условия договора о распоряжении исключительным правом?
- 5) Может ли в договор о распоряжении исключительным правом на изобретение быть включено условие, ограничивающее право автора изобретения создавать в дальнейшем технические решения в определенной области?
- 6) Что представляет собой договор об отчуждении патента?
- 7) Что представляет собой лицензионный договор?
- 8) В какой форме должен быть заключен лицензионный договор?
- 9) Каковы существенные условия лицензионного договора?
- 10) Что представляет собой договор коммерческой концессии?
- 11) Какие договоры могут опосредовать оборот патентных прав?
- 12) В каких случаях объекты патентных прав могут использоваться свободно (без разрешения правообладателя)?

Лекция 9

МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ ПАТЕНТНОГО ПРАВА

- 1) *Основные направления международного сотрудничества в сфере патентного права*
- 2) *Основные международные конвенции в сфере патентного права*
- 3) *Международные организации, созданные для решения вопросов, связанных с установлением и реализацией прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации*

9.1 Основные направления международного сотрудничества в сфере патентного права

Патентное право имеет общемировую значимость, потому сотрудничество в данной сфере является и давним, и неизбежным. Такому сотрудничеству способствуют и ставшие уже неразрывными культурно-экономические связи между государствами.

Международное сотрудничество в сфере патентного права было ярким и значимым уже в XIX веке, когда принимались первые глобальные конвенции об интеллектуальной (в т. ч. промышленной) собственности. На сегодняшний день без международного сотрудничества патентную сферу уже невозможно представить.

Целями международного сотрудничества по вопросам патентных прав является способствование, во-первых, научно-техническому прогрессу, и во-вторых, расширению охраны прав различных лиц.

Основные направления международного сотрудничества в сфере патентного права в XXI веке таковы:

- создание условий для охраны патентных прав, возникших в одном государстве, на территории других государств;

- унификация правил о критериях патентоспособности, о патентовании и защите патентных прав;
- содействие в разработке и совершенствовании национальных законодательств;
- содействие доступности информации о патентных правах и их объектах;
- борьба с правонарушениями в сфере патентного права.



.....
Основные пути международного сотрудничества в сфере патентного права:

- заключение международных договоров;
- создание международных организаций.

.....

9.2 Основные международные конвенции в сфере патентного права

В настоящее время в области охраны интеллектуальной собственности приняты и действуют многочисленные конвенции, в том числе насчитывающие более чем вековую историю.

Значительная часть этих конвенций ратифицирована и Российской федерацией, кроме того, Россия стала участницей многих конвенций как правопреемница СССР.

(Далее приведены основные международные акты, касающиеся патентных прав, в которых участвует наше государство.)

Общие вопросы охраны промышленной собственности регулируются следующими международными соглашениями:

- Конвенция, учреждающая всемирную организацию интеллектуальной собственности (подписана в Стокгольме 14.07.67 г. и изменена 02.10.79 г.), РФ участвует с 26 апреля 1970 г.;
- Всемирная декларация по интеллектуальной собственности (от 26.06.2000 г.).

Договоры об охране технических решений:

- Договор о патентном праве (ПЛТ) (принят Дип. конференцией 01.06.2000 г.), РФ присоединилась с 12.08.2009 г.;
- Парижская конвенция об охране промышленной собственности (от 20.03.1883 г.); Россия является участником с 1 июля 1965 года;
- Договор о патентной кооперации (Вашингтон, 19.06.70 г.), ратифицированный Указом Президиума Верховного Совета СССР от 23 декабря 1977 г. №6758-IX «О ратификации Договора о патентной кооперации», Россия присоединилась с 29 марта 1978 г.;

- Инструкция к Договору о патентной кооперации с изменениями, вступившими в силу в 2004 и 2005 гг.;
- Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов, 1925 год; Россия не участвует в данном соглашении;
- Евразийская Патентная Конвенция (Москва, 09.09.94 г.), подписанная 9 сентября 1994 г., ратифицированная Федеральным законом от 1 июня 1995 г. №85-ФЗ «О ратификации Евразийской патентной конвенции».

Договоры об охране товарных знаков и иных символов

- Мадридское соглашение «О международной регистрации знаков» от 14 апреля 1891 года (пересмотренное в Брюсселе 14 декабря 1990 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г., в Лондоне 2 июня 1934 г., в Ницце 15 июня 1957 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и измененное 2 октября 1979 г.; Россия — с 1976 г.;
- Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков (Мадрид, 28.06.89 г.);
- Инструкция к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков;
- Общие правила Мадридского соглашения о международной регистрации знаков и Мадридского протокола к соглашению;
- Административная инструкция по применению Мадридского соглашения о международной регистрации знаков и Мадридского протокола к соглашению;
- Найробский договор об охране олимпийского символа (от 26.09.81 г.), Россия участвует с 17 апреля 1986 г.;
- Договор о законах по товарным знакам (Женева, 27.10.94 г.), Россия участвует с 11 мая 1998 г.

Соглашения о классификациях

- Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов (Локарно, 08.10.68 г.), Россия участвует с 15 декабря 1972 г.; следует обратить внимание на то, что в классификацию, установленную Локарнским соглашением, вносились изменения, последняя (девятая) редакция действует с 01.01.2009 г.;
- Ниццкое соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (от 15.06.57 г.), Россия участвует с 26 июля 1971 г.;
- Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации (от 24.03.71 г., в редакции, действующей с 01.01.2009), Россия — с 1976 г.

Международные акты о селекционных достижениях

- Международная конвенция по охране новых сортов растений от 2 декабря 1961 г., пересмотренная в г. Женеве 10 ноября 1972 г., 23 октября 1978 г. и 19 марта 1991 г.; Россия присоединилась к конвенции в 1997 году;
- Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры (Будапешт, 28.04.77 г.), Россия присоединилась с 22 апреля 1981 г.;

- Инструкция к Будапештскому договору о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры;
- Изменения Инструкции к Будапештскому договору о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры.

Договоры о топологиях интегральных микросхем

- Вашингтонский договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем (не вступил в силу).

Рассмотрим подробнее основные из названных конвенций.

Парижская конвенция об охране промышленной собственности принята 20 марта 1883 г. Парижская конвенция об охране промышленной собственности ратифицирована Указом Президиума Верховного Совета СССР от 19 сентября 1968 г. №3104-VII «О ратификации Стокгольмского акта Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности».

Основные положения конвенции:

- Каждая страна-участница Конвенции должна предоставлять такую же охрану гражданам других стран, какую она предоставляет своим гражданам (национальный режим).
- Заявитель на основании первой заявки, поданной в одном из договаривающихся государств, имеет право в течение определенного времени испрашивать охрану в любом другом государстве Конвенции с сохранением приоритета по дате первой заявки (право приоритета).
- Выданные в разных договаривающихся государствах патенты на одно и то же изобретение являются независимыми друг от друга.

Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г., Россия является участником с 1 июля 1976 г.

Соглашение предусматривает подачу международной заявки (на французском языке) в Международное бюро ВОИС через национальное ведомство на основе базовой регистрации.

- Протокол к соглашению от 1989 г. предусматривает подачу международной заявки (на французском или английском языке) в Международное бюро ВОИС через национальное ведомство на основе базовой регистрации или базовой заявки.
- Срок для отказа в предоставлении охраны международной регистрации сторон составляет 18 месяцев и более.
- Введены индивидуальные пошлины, которые ведомство каждой Договаривающейся стороны может получать вместо стандартных пошлин, установленных Мадридским соглашением.
- В случае аннулирования международной регистрации по причине того, что базовая заявка (регистрация) была отклонена (аннулирована) в течение пяти лет с даты международной регистрации, можно преобразовать международную регистрацию в национальные (или региональные) заявки с сохранением даты международной регистрации.

Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации от 24.03.71 г., в котором Россия участвует с 3 октября 1976 г. Соглашение предусматривает создание единой системы классификации патентов на изобретения. МПК, являясь средством для единообразного в международном масштабе классифицирования патентных документов, представляет собой эффективный инструмент для патентных ведомств и других потребителей, осуществляющих поиск патентных документов с целью установления новизны и оценки вклада изобретателя в заявленное техническое решение (включая оценку технической прогрессивности и полезного результата или полезности). С 1 января 2009 г. действует Девятая редакция Международной патентной классификации (МПК-2009).

Договор о патентном праве. Для Российской Федерации действует с августа 2009 года. Договор призван гармонизировать и упростить процедурные нормы международного патентного права. Он дополняет действующий Договор о патентной кооперации (РСТ), заключенный в 1970 г. в Вашингтоне, и связан с ним. Один из основополагающих принципов Договора — отсутствие в нем регулирования норм материального патентного права. Этот Договор посвящен процедурным нормам патентного права. В нем предусмотрены упрощенные формальные требования, которые могут устанавливать национальные и региональные патентные ведомства при подаче заявок, упорядочены процедуры получения и сохранения патента в силе. Для заявителей и патентовладельцев обеспечены сокращение затрат, меньший риск совершения ошибок и возможность их исправления без утраты прав, а для патентных ведомств — возможность более эффективной работы.

9.3 Международные организации, созданные для решения вопросов, связанных с установлением и реализацией прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации

9.3.1 ВОИС — Всемирная организация интеллектуальной собственности

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) — это специализированное учреждение Организации Объединенных Наций. Ее деятельность посвящена развитию сбалансированной и доступной международной системы интеллектуальной собственности, которая обеспечивает вознаграждение за творческую деятельность, стимулирует инновации и вносит вклад в экономическое развитие, соблюдая при этом интересы общества.

ВОИС была создана Конвенцией ВОИС в 1967 г. Штаб-квартира Организации находится в Женеве, Швейцария.

Основные направления деятельности ВОИС:

- содействие в разработке новых международных соглашений и проектов по гармонизации национальных законодательств в области охраны интеллектуальной собственности;

- обеспечение международной регистрации объектов интеллектуальной собственности;
- сбор и распространение технической, научной и другой информации, относящейся к охране интеллектуальной собственности, и др.

Многие международные договоры об охране интеллектуальной собственности администрирует именно Всемирная организация интеллектуальной собственности. К числу таких конвенций относится Парижская конвенция об охране промышленной собственности, Мадридское соглашение о международной регистрации знаков и др. Есть среди администрируемых ВОИС и такие конвенции, в которых Российская Федерация не участвует, например Мадридское соглашение о пресечении ложных и вводящих в заблуждение указаний происхождения на товарах, принятое еще в конце XIX века.

Международный союз по охране новых сортов растений создан для осуществления сотрудничества государств в области охраны сортов растений как селекционных достижений. Союз учрежден Международной конвенцией по охране новых сортов растений от 2 декабря 1961 г. Российская Федерация вступила в Международный союз по охране новых сортов растений в соответствии с постановлением Правительства РФ от 18 декабря 1997 г. №1577 «О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции по охране новых сортов растений».

Межгосударственный совет по вопросам охраны промышленной собственности (МГСОПС). Межгосударственный совет по вопросам охраны промышленной собственности создан в соответствии с Соглашением о мерах по охране промышленной собственности и создании Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности от 12 марта 1993 года. Свою деятельность Совет осуществляет на основании Положения о МГСОПС и формируется из полномочных представителей государств-участников Соглашения и их заместителей, назначаемых правительствами.

В состав МГСОПС входят представители Азербайджанской Республики, Республики Армения, Республики Беларусь, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Молдова, Российской Федерации, Республики Таджикистан, Республики Узбекистан и Украины. Каждый участник Соглашения имеет право назначить в Совет одного полномочного представителя и одного его заместителя.

Совет избирает из своего состава Председателя и его заместителя, срок полномочий которых составляет три года. Полномочные представители участников Соглашения или их заместители могут привлекать к работе референтов и экспертов.

МГСОПС является постоянно действующим органом, который создан и предназначен для совместного решения существующих проблем функционирования систем правовой охраны всех объектов промышленной собственности, и организует свою деятельность в соответствии с Регламентом работы. Деятельность Совета осуществляется в виде заседаний, а также в текущей работе членов Совета и создаваемых им рабочих групп.

МГСОПС призван выполнять следующие функции:

- а) координация совместной деятельности участников Соглашения по созданию межгосударственной системы охраны изобретений, промышленных образцов, товарных знаков и знаков обслуживания, гармонизации национального законодательства в области правовой охраны объектов промышленной собственности;

- б) содействие участникам Соглашения в обмене законодательной, нормативной, методической и другой информацией в области охраны промышленной собственности и патентной документацией;
- в) разработка рекомендаций для участников Соглашения по гармонизации национального законодательства в области правовой охраны объектов промышленной собственности;
- г) оказание помощи участникам Соглашения в подготовке национальных законодательных и других актов в области правовой охраны объектов промышленной собственности;
- д) стимулирование изобретательства и инновационной деятельности в государствах СНГ.

МГСОПС осуществляет сотрудничество по вопросам правовой охраны объектов промышленной собственности с Исполкомом СНГ, Евразийским патентным ведомством, Всемирной организацией интеллектуальной собственности, Европейским патентным ведомством, Совместной рабочей комиссией государств-участников Соглашения о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности, Коалицией в защиту прав интеллектуальной собственности и другими международными организациями.

С 1995 года МГСОПС предоставлен статус постоянного наблюдателя во Всемирной организации интеллектуальной собственности (протокол 26 серии Ассамблей ВОИС, 25 сентября–3 октября 1995 года).

В настоящее время в рамках МГСОПС функционируют Рабочая группа по гармонизации национальных законодательств и Постоянная рабочая группа по обсуждению вопросов по поддержке малого и среднего предпринимательства, развитию инновационной деятельности, учету и оценке стоимости объектов интеллектуальной собственности, вопросам осуществления прав и учета баланса интересов государства на объекты интеллектуальной собственности, созданные за счет государственного бюджета.

Решением 17-го заседания МГСОПС (июнь 2008 года) создана Временная рабочая группа по рассекречиванию секретных изобретений.

В рамках МГСОПС функционирует Координационный совет проекта по выпуску регионального патентно-информационного продукта стран СНГ на CD-ROM. На выпускаемых дисках CISPATENT размещается информация патентных ведомств Республики Армения, Грузии, Республики Беларусь, Кыргызской Республики, Республики Казахстан (с октября 2008 года), Республики Молдова, Российской Федерации, Республики Таджикистан, Республики Узбекистан, Украины и Евразийского патентного ведомства. Роспатент как Координатор работ обеспечивает выпуск диска CISPATENT и включение его в международный обмен с патентными ведомствами Австрии, Германии, Канады, США, Латвии, Литвы и Европейского патентного ведомства.

В перспективе намечается расширение сферы деятельности МГСОПС на область авторского права и смежных прав.

Вопросами интеллектуальной собственности занимаются также: *Европейская экономическая комиссия ООН*, Всемирная торговая организация (*ВТО*) и др.

Международное сотрудничество может осуществляться и вне постоянно действующих организаций. Так, сотрудничество с зарубежными патентными ведомствами осуществляется в рамках проекта ускоренного патентного делопроизводства.

Процедура «Ускоренное патентное делопроизводство» (Patent Prosecution Highway — РРН) создана в целях разделения труда между патентными ведомствами ведущих стран мира. Такое разделение предлагается осуществлять за счет учета Ведомством второй подачи результатов экспертизы, включающей информационный поиск в Ведомстве первой подачи. Таким образом, исключается дублирование работ при проведении патентного поиска и переписки с заявителем по уточнению его притязаний. Результатом является то, что РРН позволяет ускорять (снижая до 2–3 месяцев) срок рассмотрения заявки, поданной на выдачу патента на изобретение в Ведомстве второй подачи, используя результаты, полученные в Ведомстве первой подачи.

В проекте участвуют Россия, Великобритания, Япония, США, Канада, Корея, Австрия, Австралия, Германия, Финляндия и ряд других государств.

РРН позволяет проводить ускоренное рассмотрение заявки и в случае наличия различий между законодательствами стран-участниц, поскольку допускает возможность признания патентоспособными изобретения, охарактеризованные не только в идентичных пунктах формулы, но и по существу, соответствующие в достаточной степени друг другу. Преимуществом также является то, что сеть двусторонних соглашений по РРН постоянно расширяется, что может явиться основой для построения в будущем единой системы ускоренной патентной экспертизы и преодоления проблемы нерассмотренных заявок.



Контрольные вопросы по лекции 9

- 1) Назовите основные направления международного сотрудничества в сфере патентного права.
- 2) Перечислите основные конвенции, действующие в сфере патентного права.
- 3) Когда была принята Парижская конвенция об охране промышленной собственности?
- 4) Каково содержание Страсбургского соглашения о Международной патентной классификации?
- 5) С какого года Российская Федерация участвует в договоре о патентном праве?
- 6) Какие международные организации созданы с целью способствовать развитию интеллектуальной собственности?
- 7) Какие международные организации осуществляют защиту нарушенных патентных прав?
- 8) Когда и для чего была создана Всемирная организация интеллектуальной собственности?
- 9) Какие функции выполняет Межгосударственный совет по вопросам охраны промышленной собственности?
- 10) Какие государства участвуют в проекте «Ускоренное патентное делопроизводство»?

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Патентное право — одна из самых сложных областей современного частного права.

Структура предложенного учебного пособия построена таким образом, чтобы выделить основные проблемные области патентного права и тем самым дать возможность студенту разобраться с материалом патентного права попроблемно и научиться видеть и решать проблемы как в теории, так и в практической деятельности.

Автор выражает надежду на то, что данное учебное пособие окажется полезным студентам и всем читателям.

ЛИТЕРАТУРА

- [1] Бадыр Ю. Выставочный приоритет и льгота по новизне в законодательстве стран СНГ // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. — 2011. — №3. — С. 39–48.
- [2] Богацкая С. Г. Право интеллектуальной собственности : учеб. пособие / С. Г. Богацкая. — 2-е изд. — М. : РИОР, [2009]. — 111, [1] с.
- [3] Большой энциклопедический политехнический словарь. — М., 2004.
- [4] Гаврилов Э. Судебная практика по охране интеллектуальной собственности // Хозяйство и право. — 2010. — №7. — С. 27–40.
- [5] Гражданский кодекс РФ. Часть 4.
- [6] Гражданское право : учебник для вузов : в 3 т. / Е. Ю. Валявина [и др.]; под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. — 4-е изд., перераб. и доп. — М. : Проспект, 2006. — Т. 3.
- [7] Дедков Е. Пресечение и запрещение нарушения исключительного права // Хозяйство и право. — 2011. — №2. — С. 88–96.
- [8] Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности : информационное письмо Президиума ВАС РФ. — URL: http://www.arbitr.ru/as/pract/vas_info_letter/18474.html.
- [9] Калачева Т. Л. Товарный знак как средство индивидуализации и объект интеллектуальной собственности // Закон и право. — 2011. — №1. — С. 108–110.
- [10] Кастальский В. Н. Залог исключительных прав / В. Н. Кастальский. — М. : Статут, 2008.
- [11] Касьянов А. С. Участие исключительных прав в обороте // Адвокат. — 2010. — №4. — С. 37–42.

- [12] Нетбай Е. М. Договор об отчуждении исключительного права по законодательству Российской Федерации : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Е. М. Нетбай. — М., 2010. — 34 с.
- [13] Право интеллектуальной собственности : учебник / И. А. Близнец [и др.]; под ред. И. А. Близнеца; Рос. гос. ин-т интеллектуал. собственности. — М. : КноРус, 2010.
- [14] Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством обороны Российской Федерации государственной услуги по организации рассмотрения заявок и выдачи патентов на секретные изобретения, относящиеся к средствам вооружения и военной техники : приказ Министра обороны России от 23 июля 2012 г. №2020 // Российская газета. — 2012. — №289.
- [15] Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по регистрации договоров о предоставлении права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, охраняемые программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем, а также договоров коммерческой концессии на использование объектов интеллектуальной собственности, охраняемых в соответствии с патентным законодательством Российской Федерации : приказ Минобрнауки РФ от 29 окт. 2008 г. №321 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. — 2009. — №22.
Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на изобретение и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на изобретение : приказ Минобрнауки РФ от 29 окт. 2008 г. №327 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. — 2009. — №21.
- [16] Робинов А. А. Проблемы применения патентного законодательства в практике Верховного Суда РФ // Журнал российского права. — 2010. — №4. — С. 98–104.
- [17] Сергеев А. П. Патентное право : учеб. пособие / А. П. Сергеев. — М. : БЕК, 1994.
- [18] Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации : учебник для вузов / А. П. Сергеев. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Проспект, 2007.
- [19] Судариков С. А. Право интеллектуальной собственности : учебник / С. А. Судариков. — М. : Проспект, 2009.

- [20] Об установлении почетного звания «Заслуженный изобретатель Российской Федерации» : указ Президента РФ от 24 окт. 2012 г. №1436 // Собр. законодательства Рос. Федерации. — 2012. — №44. — ст. 5996.
- [21] Шеленговский П. Г. Проблемы соотношения интеллектуальных прав и интеллектуальной собственности / П. Г. Шеленговский, О. А. Рузакова // Современное право. — 2011. — №1. — С. 70–73.
- [22] Шиловост О. Ю. Наследование прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации // Патенты и лицензии. — 2008. — №1. — С. 25–35.
- [23] Юрга В. Коммерческое обозначение: проблемы правового регулирования // Хозяйство и право. — 2010. — №9. — С. 42–49.

ГЛОССАРИЙ

Автор — это гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности.

ВОИС — см. «Всемирная организация интеллектуальной собственности».

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) — это специализированное учреждение Организации Объединенных Наций, ее деятельность посвящена развитию сбалансированной и доступной международной системы интеллектуальной собственности, которая обеспечивает вознаграждение за творческую деятельность, стимулирует инновации и вносит вклад в экономическое развитие, соблюдая при этом интересы общества.

Договор коммерческой концессии — это соглашение, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока 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, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Договор об отчуждении исключительного права — это соглашение, по которому одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю).

Договор об отчуждении патента — это соглашение, по которому одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение в полном объеме другой стороне (приобретателю).

Договор франчайзинга — см. «договор коммерческой концессии».

Изобретение — это новое решение технической задачи, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое.

Инжиниринг — это предоставление услуг по доведению научно-исследовательских и опытно-конструкторских разработок до стадии производства.

Интегральная микросхема — это микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функции электронной

схемы, элементы и связи которого неразрывно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

Интеллектуальная собственность — это результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Интеллектуальные права — это права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации товаров, работ, услуг и их производителей.

Исключительная лицензия — предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу исключительно, т. е. без возможности предоставлять такие же права третьим лицам.

Исключительное право — это возможность его обладателя использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации любым способом, кроме способов, прямо запрещенных законом.

Исчерпание прав — это утрата правообладателем права запрещать дальнейшее отчуждение материального носителя с выраженным в нем или нанесенным на него результатом интеллектуальной деятельности или средством индивидуализации в связи с однократным правомерным введением этого носителя в гражданский оборот.

Коммерческое обозначение — средство индивидуализации торговых, промышленных и других предприятий.

Контрафактные носители — это материальные носители, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводящие к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство.

Лицензиар — сторона лицензионного договора, предоставляющая другой стороне (лицензиату) право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Лицензиат — сторона лицензионного договора, получающая право использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, исключительные права на которые принадлежат другой стороне (лицензиару).

Лицензионный договор — это соглашение, по которому одна сторона — обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Наименование места происхождения товара — это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Неисключительная лицензия — см. «простая лицензия».

Ноу-хау — см. «секрет производства».

Патент — это выдаваемый специализированным государственным органом документ, который удостоверяет приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца или селекционного достижения, авторство на них, а также исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение.

Патентное право в объективном смысле — это совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, а также других результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации, установлением режима их пользования, материальным и моральным стимулированием и защитой права их авторов и патентообладателей.

Патентное право в субъективном смысле — это имущественное или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным результатом интеллектуальной деятельности или средством индивидуализации.

Патентный поверенный — это обладающее специальной квалификацией лицо, областью деятельности которого является оказание юридической помощи в области патентного права, в том числе оказание защиты интересов и прав в суде и патентном ведомстве. В некоторых странах для обозначения такого рода лиц используются термины «патентный агент» (patentagent) и «патентный юрист» (patentlawyer).

Патентообладатель — это лицо, получившее патент в установленном законом порядке и пользующееся всем объемом правовой охраны, предоставляемой патентом.

Полезная модель может быть определена как принципиально новое, промышленно применимое техническое устройство.

Право авторства — это право признаваться автором изобретения, полезной модели или иного результата интеллектуальной деятельности.

Право послепользования — это право лица, которое в период между прекращением действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и восстановлением действия этого патента добросовестно использовало соответствующее техническое решение или сделало необходимые к этому приготовления, на дальнейшее безвозмездное использование этого решения без расширения объема использования.

Право преждепользования — это право лица, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории России созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема использования.

Приоритет выставочный — приоритет товарного знака, устанавливаемый с даты помещения экспоната на официальной выставке.

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

Простая лицензия (неисключительная лицензия) — предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу с сохранением за лицензиаром права предоставлять такие же права третьим лицам.

Секрет производства (ноу-хау) — это сведения любого характера, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа и в отношении которых введен режим коммерческой тайны.

Селекционер, автор селекционного достижения — гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение.

Селекционное достижение — это результат творческой деятельности в области создания биологически новых объектов с определенными свойствами, на который в установленном порядке признается исключительное право физического или юридического лица путем официального признания его таковым после выполнения определенных действий — составления заявки на выдачу охранного документа, подачи ее в уполномоченный орган, экспертизы заявки, проведения испытания заявленного объекта и вынесения названным органом решения о выдаче охранного документа.

Служебный результат интеллектуальной деятельности — результат интеллектуальной деятельности, который создан в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя.

Стабильность селекционного достижения — это способность сохранять основные признаки неизменными после неоднократного размножения.

Суд по интеллектуальным правам — это специализированный арбитражный суд, рассматривающий в пределах своей компетенции в качестве суда первой и кассационной инстанций дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав.

Техническое решение — это устройство, сооружение, изделие, являющееся конструктивным элементом или совокупностью конструктивных элементов, находящихся в функционально-конструктивном единстве; способ, процесс выполнения взаимосвязанных действий над материальным объектом и с помощью материальных объектов; вещество, искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов, ингредиентов.

Товарный знак — это обозначение, которое предназначено для индивидуализации товаров и позволяет отличать товары одних производителей от других, подлежит специальной регистрации.

Топология интегральной микросхемы — это зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Фирменное наименование — это словесное обозначение, индивидуализирующее юридическое лицо как участника гражданского оборота.

Учебное издание
Холмова Елена Геннадьевна

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

Курс лекций

Корректор Осипова Е. А.
Компьютерная верстка Насынова Н. Е.

Подписано в печать 20.06.13. Формат 60x84/8.
Усл. печ. л. 16,74. Тираж 500 экз. Заказ

Издано в ООО «Эль Контент»
634029, г. Томск, ул. Кузнецова д. 11 оф. 17
Отпечатано в Томском государственном университете
систем управления и радиоэлектроники.
634050, г. Томск, пр. Ленина, 40
Тел. (3822) 533018.