

**Рузакова О.А.**

**Право интеллектуальной  
собственности**

**Москва 2004**

Рузакова О.А. Право интеллектуальной собственности. /  
Московская финансово-промышленная академия, М., 2004. 308 с.

© Рузакова О.А., 2004

© Московская финансово-промышленная академия, 2004

## Содержание

Принятые сокращения .....	9
Введение.....	11
Тема 1. Понятие интеллектуальной собственности .....	13
1. История развития охраны интеллектуальной собственности .....	13
2. Формирование понятия интеллектуальной собственности и понятий, связанных с ним.....	16
3. Источники права интеллектуальной собственности .....	27
Литература к теме 1.....	32
Тест к теме 1.....	34
Тема 2. Авторское право .....	38
1. Понятие авторского права.....	38
2. Источники авторского права.....	38
3. Объекты авторских прав.....	38
4. Возникновение и осуществление авторских прав .....	44
5. Субъекты авторских прав.....	45
6. Содержание авторских прав.....	48
7. Пределы осуществления авторских прав.....	53
8. Срок действия авторских прав.....	56
9. Права на программы для ЭВМ и базы данных. История развития законодательства о правовой охране программ для ЭВМ и баз данных .....	57
10. Понятие программы для ЭВМ и базы данных .....	58
11. Общие признаки правовой охраны программ для ЭВМ и баз данных с другими объектами авторских прав.....	59
12. Характерные особенности правовой охраны программ для ЭВМ и баз данных по сравнению с другими объектами авторских прав .....	60
13. Пределы осуществления авторских прав на программу для ЭВМ или базу данных.....	62
Литература к теме 2.....	68
Тест к теме 2.....	71
Тема 3. Смежные права .....	74
1. История развития правовой охраны смежных прав .....	74
2. Источники правового регулирования смежных прав.....	74
3. Объекты смежных прав .....	75
4. Субъекты смежных прав.....	75
5. Роль организаций по коллективному управлению имущественными правами в осуществлении авторских и смежных прав .....	76
6. Возникновение и осуществление смежных прав.....	79
7. Права субъектов смежных прав.....	79
8. Пределы осуществления смежных прав .....	81
9. Срок действия смежных прав .....	81

10. Способы защиты авторских и смежных прав.....	82
11. Административная и уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав .....	85
Литература к теме 3.....	87
Тест к теме 3.....	88
<b>Тема 4. Патентное право.....</b>	<b>91</b>
1. Понятие патентного права.....	91
2. Источники правового регулирования .....	91
3. Объекты патентного права .....	92
4. Субъекты патентного права .....	94
5. Возникновение прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы.....	97
6. Права патентообладателей .....	100
7. Пределы осуществления патентных прав.....	102
8. Прекращение исключительных прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец.....	106
9. Способы защиты патентных прав.....	107
10. Административная и уголовная ответственность за нарушение патентных прав .....	108
Литература к теме 4.....	113
Тест к теме 4.....	115
<b>Тема 5. Средства индивидуализации предпринимателей и их продукции .....</b>	<b>118</b>
1. Правовое значение средств индивидуализации предпринимателей и их продукции .....	118
2. Фирменные наименования .....	118
2.1. Источники правового регулирования прав на фирменное наименование.....	119
2.2. Субъекты прав на фирменное наименование.....	123
2.3. Возникновение и осуществление прав на фирменное наименование.....	123
2.4. Прекращение права .....	125
2.5. Защита прав на фирменное наименование .....	126
3. Товарные знаки (знаки обслуживания).....	127
3.1. История развития законодательства о товарных знаках.....	127
3.2. Понятие товарного знака (знака обслуживания) .....	128
3.3. Требования к товарным знакам при их регистрации.....	128
3.4. Соотношение прав на товарные знаки и фирменные наименования .....	136
3.5. Виды товарных знаков.....	138
3.6. Возникновение прав на товарный знак .....	139
3.7. Субъекты прав на товарные знаки.....	145
3.8. Осуществление прав на товарный знак.....	146

3.9. Прекращение действия исключительных прав на товарный знак .....	150
3.10. Защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака.....	150
4. Наименования мест происхождения товаров.....	151
4.1. Понятие наименования места происхождения товаров .....	151
4.2. Соотношение прав на наименования мест происхождения товаров и товарные знаки .....	151
4.3. Возникновение прав на наименование места происхождения товара .....	152
4.4. Субъекты права на наименование мест происхождения товаров .....	154
4.5. Осуществление права на наименование места происхождения товара .....	154
4.6. Прекращение права на использование наименования места происхождения товара .....	155
4.7. Защита прав на наименование места происхождения товара....	156
5. Административная и уголовная ответственность за нарушение прав на товарный знак (знак обслуживания) и наименование мест происхождения товара.....	157
Литература по теме 5 .....	163
Тест к теме 5.....	165

Тема 6. Права на нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности .....	169
1. Особенности нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности .....	169
2. Топологии интегральных микросхем.....	169
2.1. История развития охраны прав на топологии интегральных микросхем.....	169
2.2. Понятие и условия правовой охраны топологий .....	170
2.3. Субъекты прав на топологию .....	170
2.4. Возникновение прав на топологии .....	172
2.5. Осуществление прав на топологии.....	173
2.6. Срок действия прав на топологию.....	174
2.7. Пределы осуществления прав на топологии .....	175
2.8. Защита прав на топологию .....	175
3. Права на селекционные достижения .....	176
3.1. Понятие селекционных достижений и условия охраноспособности.....	176
3.2. Субъекты прав на селекционные достижения.....	177
3.3. Возникновение прав на селекционные достижения .....	178
3.4. Осуществление прав на селекционное достижение .....	179
3.5. Пределы осуществления прав на селекционное достижение ....	180
3.6. Защита прав на селекционное достижение.....	180

4. Ноу-хау (промышленные секреты) как объект интеллектуальной собственности .....	181
4.1. Понятие и правовая природа ноу-хау.....	181
4.2. Возникновение прав на ноу-хау.....	184
4.3. Защита прав.....	184
5. Доменные имена как объекты интеллектуальной собственности ..	186
5.1. Понятие и значение доменных имен .....	186
5.2. Возникновение прав на доменные имена .....	188
5.3. Субъекты прав на доменные имена.....	189
5.4. Осуществление прав на доменные имена.....	190
5.5. Защита прав на доменные имена .....	190
Литература к теме 6.....	198
Тест к теме 6.....	199

Тема 7. Обязательства по приобретению и использованию интеллектуальной собственности.....	203
1. Вовлечение прав на объекты интеллектуальной собственности в гражданский оборот .....	203
2. Права на объекты интеллектуальной собственности в качестве вклада в уставный капитал юридического лица .....	203
3. Объекты интеллектуальной собственности и договор простого товарищества .....	204
4. Наследование прав на объекты интеллектуальной собственности.	204
5. Классификация договоров об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности.....	208
6. Авторские договоры.....	210
6.1. Понятие и виды авторских договоров.....	210
6.2. Субъекты авторского договора.....	211
6.3. Содержание авторских договоров .....	212
6.4. Прекращение авторских договоров.....	218
6.5. Форма авторского договора .....	218
6.6. Договоры о передаче прав на топологии интегральных микросхем.....	221
7. Договоры о передаче смежных прав .....	222
7.1. Особенности договоров о передаче смежных прав .....	222
7.2. Договоры о передаче прав на исполнения.....	222
7.3. Договоры о передаче прав на фонограмму.....	224
7.4. Договоры о передаче прав на передачи эфирного и кабельного вещания.....	224
8. Патентно-лицензионные договоры .....	224
8.1. Договоры об уступке патента.....	224
8.2. Понятие и стороны лицензионного договора.....	226
8.3. Виды лицензионных договоров .....	227
8.4. Содержание лицензионного договора.....	231

8.5. Патентно-лицензионные договоры, предметом которых являются права на селекционные достижения .....	231
8.6. Патентно-лицензионные договоры, предметом которых являются права на товарный знак .....	233
9. Договор коммерческой концессии /франчайзинга/ .....	236
9.1. Понятие и историческое развитие договора коммерческой концессии .....	236
9.2. Содержание договора коммерческой концессии .....	237
9.3. Виды договора коммерческой концессии .....	238
9.4. Форма договора коммерческой концессии .....	239
9.5. Субъекты договора франчайзинга .....	240
9.6. Прекращение договора коммерческой концессии .....	241
10. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКТР) .....	242
11. Договор о передаче ноу-хау .....	244
Литература к теме 7 .....	250
Тест к теме 7 .....	252
Тема 8. Международно-правовая охрана объектов интеллектуальной собственности .....	256
1. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) .....	256
2. Международная охрана авторских прав .....	257
3. Международная охрана смежных прав .....	259
4. Международная охрана объектов промышленной собственности .....	262
5. Международная охрана товарных знаков, знаков обслуживания .....	264
Литература к теме 8 .....	265
Тест к теме 8 .....	268
Тема 9. Процессуальные особенности рассмотрения споров в сфере интеллектуальной собственности .....	272
1. Источники правового регулирования .....	272
2. Подведомственность .....	272
3. Подсудность споров .....	279
4. Уплата госпошлины .....	279
5. Меры по обеспечению иска .....	280
6. Вопросы доказывания по делам в сфере интеллектуальной собственности .....	283
7. Обращение взыскания .....	285
Литература к теме 9 .....	287
Тест к теме 9 .....	288
Словарь по интеллектуальной собственности .....	292
Алфавитно-предметный указатель .....	304

В предлагаемом учебно-практическом пособии рассматриваются основные вопросы правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности.

Настоящее пособие включает основной текст, тесты, список литературы, словарь, алфавитно-предметный указатель. В книге учтены положения нормативных правовых актов в сфере интеллектуальной собственности на 01.06.2003 г. Содержание пособия включает в себя многочисленные примеры из судебно-арбитражной практики, практики Российского Агентства по патентам и товарным знакам, что позволит студентам легче усвоить теоретический материал и убедиться в практической значимости действующих норм в сфере интеллектуальной собственности.

Пособие предназначено для студентов и слушателей, обучающихся на всех формах обучения, а также для преподавателей высших и средних специальных учебных заведений.

Автор: Рузакова Ольга Александровна, кандидат юридических наук, советник юстиции 2 класса, доцент кафедры правового обеспечения рыночной экономики Российской Академии государственной службы при Президенте Российской Федерации.



## Принятые сокращения

### 1. Официальные издания

БНА — Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств (Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти).

Бюллетень ВС (РСФСР, РФ) — Бюллетень Верховного Суда.

Ведомости (СССР, РСФСР, РФ) — Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР), Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (СССР, РСФСР, РФ).

Вестник ВАС РФ — Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

РГ — "Российская газета".

СА РФ — Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации.

СЗ РФ — Собрание законодательства Российской Федерации.

СП (СССР, РСФСР) — Собрание постановлений Совета Министров (Правительства).

### 2. Нормативные правовые акты

**АПК РФ** — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации (СЗ РФ, 2002, № 30, ст. 3012).

**ГК РФ** – Гражданский кодекс РФ, часть первая (СЗ РФ, 1994, № 32, ст. 3301), часть вторая (СЗ РФ, 1996, № 5, ст. 410), часть третья (СЗ РФ, 2001, N 49, ст. 4552).

**ГПК РФ** – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (СЗ РФ, 2002, N 46 ст. 4532).

**Закон о госпошлине** - Закон РФ «О государственной пошлине» (СЗ РФ, 1996, N 1, ст. 19).

**Закон о товарных знаках** - Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (Ведомости РФ, 1992, ст. 2322).

**Закон о третейских судах** – Федеральный закон «О третейских судах в Российской Федерации» (СЗ РФ, 2002, N 30, ст. 3019).

**ЗоАП** - Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» (Ведомости РФ, 1993., N 32, ст. 1242).

**ЗоТИМ** - Федеральный закон «О правовой охране топологий интегральных микросхем» (РГ. № 127. 13.07.2002).

**КоАП РФ** – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (СЗ РФ, 2002, N 1 (ч. 1), ст. 1).

**Основы** - Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик (Ведомости СССР, 1991, N 26, ст. 733).

**Патентный закон** – Патентный закон Российской Федерации (Ведомости РФ, 1992, N 42 ст. 2319).

**Положение о фирме** - постановление Центрального Исполнительного Комитета СССР и Совета Народных Комиссаров СССР от 22 июня 1927 г. «О введении в действие положения о фирме» (Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР, 1927 г., N 40, ст. 394, 395).

**СК РФ** – Семейный кодекс РФ (СЗ РФ, 1996, № 1, ст. 16).

**ТК РФ** – Трудовой кодекс РФ (СЗ РФ, 2002, N 1 (ч. 1), ст. 3).

**УК РФ** – Уголовный кодекс РФ (СЗ РФ, 1996, № 25, ст. 2954).

**УПК РФ** – Уголовный процессуальный кодекс РФ (СЗ РФ, 2001, N 52 (1 ч.), ст. 4921).

### *3. Прочие сокращения*

сл. — следующие.

абз. — абзац.

в т.ч. — в том числе.

гл. — глава, главы.

др. — другой (-ая, -ое, -ие).

МРОТ — минимальный размер оплаты труда.

п., пп. — пункт, пункты.

подп. — подпункт.

разд. — раздел.

ред. — редакция.

с. — страница, страницы.

см. — смотри.

ср. — сравнить.

ст. — статья, статьи.

т.д. — так далее.

т.е. — то есть.

т.к. — так как.

т.н. — так называемый (-ая, -ое, -ые).

т.п. — тому подобное.

утв. — утвержденный (-ая, -ое, -ые).

ч. — часть, части.

## Введение

В современном гражданском обороте вопросы правового регулирования отношений, связанных с интеллектуальной собственностью, приобретают все большее значение. Сегодня их значение приравнивается к отношениям в области материального производства, являвшихся ранее единственной сферой гражданско-правового регулирования. К примеру, в странах Запада реализация только авторских прав обеспечивает от 4 до 7 процентов валового национального продукта.

В конце 90 гг. Международное общество интеллектуальной собственности (ИПРА) опубликовало доклад, в котором утверждалось, что связанные с авторскими правами отрасли промышленности, включая аудиовизуальное производство, компьютерные игры и программы, остаются одним из важнейших секторов американской экономики, на долю которого в 1996 году приходилось 3,65% валового внутреннего продукта и 3% всех трудовых ресурсов США. В течение последних 20 лет ежегодные темпы роста в этом секторе были в три раза выше, чем в экономике в целом<sup>1</sup>.

Одной из основных проблем в этой сфере является необходимость охраны прав на объекты интеллектуальной собственности.

В Российской Федерации резкий спад объема продаж легальной продукции на рынке видео- и аудиозаписей, программ для ЭВМ произошел после кризиса 17 августа 1998 года. Так, например, последнее время доля лицензионных видеокассет составляет менее 10% от общего количества этой продукции, реализуемой ежемесячно в Москве. В сфере компьютерных программ уровень «пиратства» достигает 95%<sup>2</sup>.

Показатели музыкального пиратства в России достигают 70%, что ежегодно наносит материальный ущерб в размере 300 млн. долларов. По этим показателям Россия занимает одно из первых мест в мире, после Китая и Болгарии<sup>3</sup>.

Не менее серьезные проблемы существуют и в сфере охраны промышленной собственности. Сотни изобретений российских авторов, применяемых как на существующих, так и на только разрабатываемых системах вооружений и военной техники, уже запатентованы зарубежными фирмами, и в ближайшее время возможны серьезные правовые проблемы при продвижении российского оружия и другой продукции на мировой рынок<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Сост. Л.Г. Кравец. М., 2001. С. 66.

<sup>2</sup> См.: Тарасов Б., Баюшкин С. Независимая экспертиза - гарантия надежной защиты авторских прав. // Интеллектуальная собственность. 1999. № 4. С. 123-124.

<sup>3</sup> Завидов Б., Миронова Е. Криминалистическая характеристика преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав. // Интеллектуальная собственность. 1999. № 5. С. 96.

<sup>4</sup> Патентная война против России // Интеллектуальная собственность. 1999. № 4. С. 111-112.

Несмотря на безусловную актуальность обозначенных проблем специалистов в сфере интеллектуальной собственности не хватает, в том числе и потому, что «Право интеллектуальной собственности» не так давно стал изучаться в виде специальной дисциплины в ВУЗах, в то время как в развитых странах уже в школах уделяется внимание проблемам охраны интеллектуальной собственности.

В связи с этим изучение вопросов использования и охраны интеллектуальной собственности является весьма важным, в том числе для студентов ВУЗов и средних специальных учреждений юридического профиля.

Настоящее пособие состоит из девяти тем, включающие в себя тексты лекций по интеллектуальной собственности с приложениями и контрольные тесты. В лекциях приводятся многочисленные примеры из практики судов и арбитражных судов. В пособии использовано новейшее законодательство по состоянию на 1.09.2002 г., в том числе Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, Арбитражный процессуальный кодекс РФ, федеральный закон «О третейских судах» и другие, а также проекты законов (Четвертой части Гражданского кодекса РФ, Гражданского процессуального кодекса РФ и др.) В заключении приводится список основной литературы ко всему курсу и дополнительной по отдельным темам.

## Тема 1. Понятие интеллектуальной собственности

### 1. История развития охраны интеллектуальной собственности

Охрана прав на объекты творческой деятельности признается в мире совсем недавно по сравнению с охраной вещных прав. «Не только в правовых системах примитивных народов,- писал известный российский цивилист И.А.Покровский, - но даже еще в праве римском духовная деятельность подобного рода не давала никаких субъективных прав на ее продукты их авторам и не пользовалась никакой правовой защитой. Всякий мог опубликовать или воспроизвести без согласия автора его произведение, осуществить его техническое изобретение. Насколько мало ценилась в римском праве духовная деятельность сама по себе, видно уже из того, что в классическую эпоху, например, поэма, написанная на чужом писчем материале, или картина, нарисованная на чужой доске, принадлежали не поэту или художнику, а собственнику писчего материала или доски. Правда, для Юстиниана такая норма показалась уже конфузной и была отменена, но тем не менее о каких бы то ни было авторских правах в Юстиниановом Своде нет речи».<sup>5</sup>

Идея защиты прав авторов на их произведения реально возникла лишь с открытием искусства книгопечатания. Французский король Людовик XII назвал это открытие «изобретением скорее божественным, чем человеческим», что, в свою очередь породило новый источник дохода, а вместе с тем и новые проблемы, связанные с защитой авторских прав, и прежде всего, прав издателей. «Первые издатели, предпринимавшие какое-нибудь издание, должны были затрачивать расходы на приобретение рукописи, на сличение с другими рукописями, на сличение ошибок и т.д. На деле же оказывалось, что, выпустив в свет книгу, они вскоре встречали убыточную для себя конкуренцию в лице других издателей, которые, пользуясь отпечатанным экземпляром, перепечатывали его, не затрачивая никаких предварительных расходов, какие имели первые издатели, и продавали книгу по цене более дешевой, убивая таким образом первое издание»<sup>6</sup>.

Для защиты авторских прав первоначально стали выдаваться привилегии, которые предоставляли исключительное право издателю на определенное произведение и запрещали другим издательствам выпускать произведение.

Первый закон по авторскому праву был принят в Англии в 1710 году. «Статут королевы Анны» закрепил личное право автора на охрану опубликованного произведения сроком на 14 лет, который при жизни автора мог быть продлен еще на 14 лет.

---

<sup>5</sup> Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 133.

<sup>6</sup> Канторович Я.А. Авторское право. Систематизированный комментарий к постановлению ЦИКа и СНК Союза ССР от 30 января 1925 г. «Об основах авторского права». М., 1926. С. 7.

История патентного права начинается с привилегий на изобретения, появившиеся уже к концу средних веков. Этому способствовали два фактора: первый - это процесс постепенного «облагораживания» в сознании народа понятия «ручной труд», а второй - значительное развитие ремесленного искусства и появление так называемых «цехов», объединявший в себя группы ремесленников, и действующих строго в соответствии с их регламентами. Эти цеха вели принципиальную борьбу со всякими рода новшествами, каков бы ни был их характер, так как по их соображениям данные новшества вели к затруднению «здоровой конкуренции» между цехами и могли служить причиной закрытия источников рабочей силы<sup>7</sup>.

Первым Патентным законом была Декларация Венецианской республики 1474 г., в соответствии с которой каждый гражданин, сделавший машину, ранее не применявшуюся на территории государства, получал привилегию, по которой всем остальным запрещалось в течение десяти лет изготавливать подобные машины<sup>8</sup>.

На защиту прав изобретателей в то время встала королевская власть, выдавая, так называемые, «личные привилегии», которые фактически были прообразом современных патентов на изобретения. Целью данных привилегий являлось освобождение изобретателя (индивида) от контроля цеха.

Первоначально выдаваемые привилегии основывались на королевской воле, поэтому никто был не вправе требовать, чтобы правительство выдало ему привилегию.

В России до воцарения Петра 1 не существовало ничего похожего на привилегии. Это явление было вполне естественным, так как промышленность в России того времени находилась в зачаточном состоянии, которое даже и не допускало возникновения вопроса о защите технических новинок. Выдача привилегий на изобретения в России началась в середине 18 века, и первая из них была выдана в 1748 г<sup>9</sup>.

Окончательным и точным прототипом патента 19 века может быть признана выданная в 1752 году профессору М.В. Ломоносову привилегия на производство разнообразных стекол, и других галантерейных вещей. «Дабы Ломоносов как первый в России тех вещей сыскатель, за понесенный им труд удовольствие иметь мог бы впредь от нынешнего времени 30 лет никому другому в заведении тех фабрик дозволения не давать»<sup>10</sup>. В выданной М.В. Ломоносову привилегии обозначались сразу несколько основных принципов патентного права. Во-первых, - монополия производителя, во-вторых, - право на

---

<sup>7</sup> Пиленко А. Право изобретателя. СПб., 1902. С 63.

<sup>8</sup> См.: Матвеева Т.И. Международный трансфер интеллектуальной собственности. СПб., 1993. С. 10.

<sup>9</sup> Колесников А.П. История изобретательства и патентного дела. М., 1998. С.7.

<sup>10</sup> А.Пиленко. Указ. соч. С. 149.

использование патента и получение соответствующего вознаграждения, и в третьих, - срочность патента.

Издание в России общего Закона о привилегиях на изобретения (Высочайший манифест от 17 июня 1812 года «О привилегиях на разные изобретения и открытия в ремеслах и художествах») является первым законодательным актом такого рода. Этим актом была закреплена явочная система выдачи привилегий<sup>11</sup>, устанавливающая формальный подход к выдаче привилегий. В области авторского права привилегии выдавались издательствам, причем в 1816 г. Министерством народного просвещения было издано распоряжение об обязательном предоставлении на цензуру вместе с рукописью доказательств прав издателя на выпускаемое произведение.

Позднее права авторов и изобретателей в России стали признаваться правами для всех, кто создал те или иные результаты интеллектуальной деятельности, удовлетворяющие определенным законодательным требованиям. Такие нормы были закреплены в цензурных уставах 1828, 1830 гг., содержащих ряд норм по охране прав авторов; законе «Об авторском праве» 1911 г., Положении о привилегиях на изобретения и усовершенствования 1896 г.

После революции 1917 г. устанавливается государственная монополия на результаты интеллектуальной деятельности. Так, Положением об изобретениях, утвержденным декретом от 30 июня 1919 г., за государством признавалось право отчуждать в свою пользу любое изобретение, признанное полезным. Декрет СНК от 26 ноября 1918 г. «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием» предоставлял возможность объявлять достоянием государства любые произведения, за что авторам выплачивалось вознаграждение.

В 20-е годы происходит возрождение института исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Исключительное право авторов на произведения науки, литературы и искусства провозглашалось в Основах авторского права 1925, 1928 гг., а также законе «Об авторском праве» 1928 г.; на объекты промышленной собственности - в Положении о патентах на изобретения, утвержденном ЦИК СССР 12 сентября 1924 г.

С 30-х гг. вплоть до 80-х патентное право базировалось на следующих принципах:

- две возможные формы охраны прав изобретателей- авторское свидетельство и патент;
- разрешительный порядок патентования за рубежом;
- возможность принудительного выкупа патента государства и др.

---

<sup>11</sup> Подробнее см.: Вишневецкий Л.М., Иванов Б.И., Левин Л.Г. Формула приоритета. Возникновение и развитие авторского и патентного права. Л., 1990. С.116-117.

В сфере авторского права до 70-х гг. срок действия исключительных прав составлял 15 лет после смерти автора. Однако при этом предусматривался широкий перечень случаев свободного использования произведений без согласия автора, например, перевод произведения на другой язык. С 1973 г., когда СССР присоединился к Всемирной конвенции об авторском праве было закреплено право автора на перевод и срок действия авторских прав был увеличен до 25 лет.

В 1991 г. Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик увеличили срок действия авторских прав до 50 лет после смерти автора, впервые ввели охрану смежных прав, предусмотрели охрану ноу-хау. В настоящее время положения Основ содержатся в действующих специальных законах, регламентирующих охрану исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности.

## ***2. Формирование понятия интеллектуальной собственности и понятий, связанных с ним***

К 18 веку относится зарождение доктрины «промышленной собственности». Ее родоначальником можно считать Д. Боуфлера, который писал, что «дерево, выросшее в поле, менее, несомненно, принадлежит своему собственнику, чем идея - автору». Впоследствии слово «принадлежность» заменяется понятием «собственность»<sup>12</sup>.

Произошедшая подмена терминов надолго «сбивает» юридическую науку с истинного пути, заставляя ее отождествлять патентное право с вещным правом.

Положения теории промышленной собственности нашли свое отражение во вводной части первого французского патентного закона, провозгласившей, что «всякое изобретение или открытие есть собственность его автора»<sup>13</sup>.

В России права автора на созданное им произведение во всех нормативных актах по авторскому праву 19 – начала 20 века, начиная с 1828 г., и в последующем (1830, 1887, 1911) трактовались как «право собственности, которым можно торговать».<sup>14</sup>

Аналогичные нормы были закреплены в законодательстве Франции, США, Дании и других стран. Так, в законе об авторском праве Великобритании 1956 г. авторское право рассматривалось как право собственности. Автору предоставлялись те же права и средства защиты, что и собственнику вещи. Предусматривалась возможность полной или частичной передачи авторских прав. Частичная осуществлялась на

<sup>12</sup> Цит. по Пиленко А. Указ. соч. С.87.

<sup>13</sup> См. о теории «промышленной собственности» Богатых Е.А., Левченко В.И. Патентное право капиталистических и развивающихся государств. М., 1978. С.13-14.

<sup>14</sup> Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательский договор. Авторский гонорар. М., 1988. С. 7-8.



основе исключительной лицензии. При этом собственник лишался права совершения тех действий, которые были предоставлены по лицензии другому лицу<sup>15</sup>.

В 19 веке сформировались основные подходы к пониманию интеллектуальной собственности.

Проприетарный подход, заключался в том, что авторское право относится к разновидности права собственности («литературная собственность»), другой - в том, что авторское право скорее является правом исключительным (имущественным), которое не относится к понятию вещного права и тем более не поглощается им.

Первый, так называемый, проприетарный подход (от лат. *proprietas* – «собственность»), отождествляет право создателя на достигнутый результат с правом собственности лица, создавшего материальный объект. Его зарождение относят к возникновению гуманистической естественнонаучной теории во Франции в 18 веке, хотя некоторые этнографы полагают, что некое понятие интеллектуальной собственности существовало на самых ранних этапах истории. Так, уже в Древней Греции и Риме плагиат порицался как бесчестный поступок.<sup>16</sup>

Французские философы 18 века обосновывали идею интеллектуальной собственности тем, что труд, в том числе труд творческий, порождает собственность. Во Франции впервые было закреплено понятие «умственной, духовной, интеллектуальной собственности».<sup>17</sup>

Сущность проприетарной концепции прав на результаты творческой деятельности состоит в том, что, создавая какой-либо творческий объект, его автор (патентообладатель) становится собственником и приобретает права и обязанности аналогично собственнику материальных предметов, т.е. объектам интеллектуальной собственности предоставляется такой же правовой режим как и вещам.

Возникновение и существование рассматриваемой концепции объясняется как историческими, так и экономико-правовыми предпосылками. Проприетарная концепция прав на результаты интеллектуальной деятельности с момента ее возникновения и по настоящее время подвергается серьезной критике. Под влиянием этого происходит трансформация взглядов на объекты интеллектуальной собственности как на «собственность особого рода, которая требует специального регулирования ввиду ее нематериального характера»<sup>18</sup>.

Несмотря на то, что термин литературная и художественная собственность закрепился в действовавшем в 19 веке российском законодательстве и законодательстве ряда зарубежных стран, в

<sup>15</sup> Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: сборник нормативных актов: авторское право. Под ред. В.К.Пучинского, М.Н.Кузнецовой. М., 1988. С. 8-10.

<sup>16</sup> Азбука авторского права. М., 1982. С. 18-19.

<sup>17</sup> Там же. С. 19.

<sup>18</sup> См.: Poillet. Traite de la propriete litteraire et artistique.//Цит. по Ролан Дюма. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции. М., 1993. С. 19.

юридической науке он просуществовал до 80-х годов 19-ого века, когда наряду с ним начал употребляться термин «авторское право». О данном термине упоминает в своих работах Г.Ф. Шершеневич<sup>19</sup>, говоря, что авторские права - это права на «литературные, художественные и музыкальные произведения».

Поэтому в законодательстве того времени термин «литературная собственность» понемногу начинает приобретать другое значение. Изначально сторонники литературной собственности рассматривали его как вещную собственность, и в сущность термина «литературная собственность» уже закладывается понятие не вещных прав, а прав исключительных.

Юридическое значение исключительных прав точно определил Г.Ф.Шершеневич. Так как цель юридической защиты исключительных прав состоит в предоставлении «исключительной возможности совершения известных действий с запрещением всем прочим возможности подражания, то эти права могут быть названы исключительными. Исключительные права занимают место в системе абсолютных прав, рядом с вещными правами. Как вещное право является юридической возможностью пользования материальными вещами с устранением всех прочих от пользования теми же объектами, так и исключительное право представляет юридическую возможность совершения известного рода действий с устранением всех прочих от подражания. Пассивными субъектами исключительных прав являются все сограждане. Право возникает независимо от воли пассивных субъектов. Нарушителем права может быть каждый, позволивший себе подобные действия. Различие между вещными и исключительными правами заключается в их объекте».<sup>20</sup>

В советский период понятие «интеллектуальная собственность» полностью отрицалось в связи с ее «буржуазной и эксплуататорской сущностью» и использовалось лишь при рассмотрении международно-правовых вопросов<sup>21</sup>.

В тот период «право промышленной собственности» рассматривалось как право, защищающее интересы буржуазии, а «капиталистический патент - как весьма эффективный юридический инструмент, который используется предпринимателями в их конкурентной борьбе с целью завоевания доминирующего положения на рынках, получения сверхприбылей»<sup>22</sup>.

В действующем законодательстве логика запретительного и дозволительного принципов построена иначе, а именно:

---

<sup>19</sup> Шершеневич Г.Ф. Авторские права на литературные произведения. Казань. 1891, Учебник торгового права. М., 1994. Учебник гражданского права. М., 1995.

<sup>20</sup> Шершеневич Г.Ф. Учебник гражданского права. М., 1995. С. 254.

<sup>21</sup> Например, см. Кузнецов М.Н. Охрана авторских прав в международном частном праве. М., 1986. С.8.

<sup>22</sup> Богатых Е.А., Левченко В.И. «Патентное право капиталистических и развивающихся государств». М., 1978. С.12.

исключительное право включает в себя, прежде всего, право на использование охраняемых патентом объектов. Законодательство не устанавливает для правообладателя возможности прямого запрета другим лицам использовать созданное им изобретение.

Современная доктрина также признает двойственную природу авторских прав, выделяя имущественные и так называемые моральные права. «Моральные права автора, по сути дела, представляют собой права личности, потому что произведение является порождением этой личности. Личность создает наряду с правами собственности еще и неимущественные права, которые обладают всеми признаками личного права, что позволяет сделать вывод о смешанной природе авторского права, выделяя права, относящиеся к категории имущественных прав, а также права личности, относящиеся к категории неимущественных прав».<sup>23</sup>

Другой подход к определению правовой природы прав на результаты творческой деятельности осуществляется сквозь призму категории исключительных прав. В юридической литературе существуют различные трактовки исключительного характера авторских прав: от понимания их как неотчуждаемых и неотторжимых от личности автора в течение всей его жизни до полного отрицания этого понятия<sup>24</sup>.

Понятие исключительных прав берет свое начало из так называемой теории частноправовой монополии Рогэня<sup>25</sup>. Изучая правовую природу авторского права, он усматривал его сущность не в возможности пользования предметом, а в возможности воспрепятствовать всякому другому присвоению предмета, идеи. Под монополией он понимал невозможность пользоваться другим данной вещью как свойство, присущее всем абсолютным правам.

В действующем законодательстве и в современной науке гражданского права эта теория получила свое развитие. Сложившееся в настоящее время понимание исключительного характера авторских прав состоит в том, что принадлежащие создателю произведения авторские права препятствуют другим лицам использовать произведение, иными словами, обеспечивают их носителям правомочия на совершение различных действий (внесения изменений в произведение, его использования, получения вознаграждения и т.д.) с одновременным запрещением всем другим лицам совершать указанные действия.

Кроме того, исключительность рассматриваемых прав состоит в том, что права на результаты интеллектуальной деятельности связаны не с физическим или юридическим лицом вообще, а с конкретным

---

<sup>23</sup> Klod Kolombe. Propriete litteraire et artistique. // Цит. по Ролан Дюма. Указ. соч. С. 20.

<sup>24</sup> Подробнее см.: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. С. 189-190.

<sup>25</sup> Roguin. La regle de droit. 1889.// Цит. по: Шершеневич Г.Ф. Авторские права на литературные произведения. Казань. 1891. С. 113-115.

субъектом - автором либо его правопреемником, являющимся исключительным носителем данных прав.

Понятие «интеллектуальная собственность» в Российской Федерации получило свое распространение в научном и правовом обороте в начале 90-х годов. Термин «интеллектуальная собственность» упоминается в статье 44 Конституции Российской Федерации, в соответствии с которой каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества.

В международной практике понятие «интеллектуальная собственность» определено в Конвенции, учредившей Всемирную организацию интеллектуальной собственности - ВОИС<sup>26</sup>. Интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к:

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

Приведенный в Конвенции перечень объектов интеллектуальной собственности и прав на них не является исчерпывающим, что подразумевает возможность возникновения прав, относящихся к новым объектам интеллектуальной собственности. В Российской Федерации правовой охране подлежат практически все перечисленные объекты, за исключением научных открытий и защите против недобросовестной конкуренции. В отношении открытий не может быть применен режим исключительных прав в силу их объективного существования и невозможности запрета третьим лицам не использовать в практической жизни сделанных открытий. Автор может приобрести право авторства и право на имя, а также на признание обществом и получение вознаграждения. Права на защиту от недобросовестной конкуренции охраняются в Российской Федерации с помощью норм законодательства о конкуренции и ограничении монополистической деятельности.

---

<sup>26</sup> Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Подписана в Стокгольме 14 июля 1967 г. Ратифицирована Указом Президиума Верховного Совета СССР от 19 сентября 1968 г.// Ведомости Верховного Совета СССР.1968.№ 40. Ст.363.

Вопрос о том, что представляет собой интеллектуальная собственность в современном понимании, в настоящий момент широко обсуждается в юридической литературе<sup>27</sup>, и до настоящего времени наука не выработала единого подхода к его определению.

Применяемый в российском законодательстве термин «интеллектуальная собственность» скорее условен, чем несет какую-либо правовую нагрузку.

В соответствии со статьей 138 Гражданского Кодекса Российской Федерации интеллектуальной собственностью признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг.

Такая формулировка законодателя приводит к тому, что понятие «интеллектуальная собственность» применяется одновременно и к объектам и правам. Различие между понятиями собственность и право собственности очевидно, но оно не затрагивает интеллектуальную собственность и право интеллектуальной собственности. Четкого разграничения между двумя последними понятиями в настоящее время не проводится.

На практике, даже суды иногда упоминают об интеллектуальной собственности как о разновидности материальной собственности. **Так, например, при обосновании вопроса о подведомственности решения по протесту фирмы «Хьюблайн ИНК» (США) против регистрации товарного знака № 99074 «П.А.Смирнов и потомки в Москве» и товарного знака № 99075 «Торговый домъ Петра Смирнова и потомков в Москве» Президиум Верховного Суда РФ применил по аналогии нормы о вещном праве собственности. В частности, суд установил, что «в данном случае речь идет о защите права интеллектуальной собственности, к объектам которой относятся товарные знаки. В соответствии с ч. 2 ст. 10 Конституции РФ государство обеспечивает равную защиту всех форм собственности. Следовательно, судебная защита права собственности (в данном случае - права интеллектуальной собственности) должна равным образом гарантироваться и гражданам и организациям»<sup>28</sup>.**

Таким образом, при решении данного спора Верховный Суд приравнивал право интеллектуальной собственности к праву собственности как вещному праву.

Подобные примеры дают возможность сделать вывод о том, что в настоящее время отсутствует единое доктринальное понимание природы

---

<sup>27</sup> Дозорцев В.А. Исключительные права и их развитие. Вступительная статья.//Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское право. Патентное право. Другие исключительные права. Сборник нормативных актов. М., 1994, Зенин И.А. Исключительные права (Интеллектуальная собственность).//Гражданское право. Том 1. М.,1998, Сергеев А.П. Указ. соч. и др.

<sup>28</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 9 ноября 1994 г.// Бюллетень Верховного Суда РФ. 1995. № 1. С. 11.

прав на результаты интеллектуальной деятельности, несмотря на то, что ст.ст. 128 и 138 ГК РФ говорят об исключительных правах на рассматриваемые объекты гражданского права.

Такое положение, с одной стороны объясняется «стремлением отечественных создателей различных творческих достижений иметь права на плоды своего труда, сходные с правами собственников имущества, вещей»<sup>29</sup>, а с другой стороны, - влиянием публично-правового регулирования, в частности, иные отрасли права, например, финансовое право, объединяют одним правовым режимом в целях налогообложения нематериальные объекты, в том числе объекты интеллектуальной собственности, с материальными. Так, например, с товарных знаков и знаков обслуживания, ноу-хау, объектов патентных прав, внесенных в качестве вклада в уставный капитал или приобретенных иными способами, взимается налог на имущество предприятий<sup>30</sup>. Кроме того, при оценке нематериальных активов учитывается их износ.

Большинство проблем, возникающих на практике, обусловлены несовершенством законодательства об интеллектуальной собственности. Так, например, при установлении возможности отнесения интеллектуальной собственности как к разновидности имущества ГК РФ дает на этот вопрос два совершенно противоположных ответа. В статье 128 ГК РФ интеллектуальная собственность рассматривается как самостоятельный объект гражданских прав, отличающихся от имущества, имущественных прав. В то же время исключительные права на объекты интеллектуальной собственности включают в себя имущественные права на использование этих объектов и личные неимущественные права.

С другой стороны в статье 132 ГК РФ права на объекты интеллектуальной собственности входят в состав имущественного комплекса предприятия, состоящих из разных видов имущества, и признаваемого в целом недвижимостью. Ст. 1013 ГК РФ к объектам доверительного управления относит имущество, в состав которого входят исключительные права. Таким образом, законодатель не последователен в ответе на основной вопрос: что такое интеллектуальная собственность, исключительные права и как эти понятия соотносятся между собой и с понятием имущества.

Такое противоречие в действующем законодательстве вполне объяснимо. Так как законодатель в сущности смешал в одном понятии «интеллектуальная собственность» два разных: права на объекты интеллектуальной собственности и сами объекты - как имущество. В

---

<sup>29</sup> Зенин И.А. Основы гражданского права России (конспект лекций для специалистов по праву интеллектуальной собственности). М., 1993. С. 162.

<sup>30</sup> Пп. «а» п. 4 раздела П Инструкции Госналогслужбы РФ № 33 «О порядке исчисления и уплаты в бюджет налога на имущество предприятий» от 8 июня 1995 г., ст. 2 закона РФ «О налоге на имущество предприятий» от 13 декабря 1991 г.// Ведомости РСФСР. 1992. № 12. Ст. 599.

связи с этим возникает противоречие при определении взаимосвязанных друг с другом понятий «интеллектуальная собственность» (применяемое к объектам творческой деятельности - имуществу) и «право интеллектуальной собственности» (применяемое к правам на объекты творческой деятельности).

В соответствии со статьей 138 ГК РФ в понятие интеллектуальной собственности включены не только исключительные права, но и объекты этих исключительных прав. В международных договорах понятие интеллектуальной собственности и исключительных прав не отождествляется, что предусмотрено, например, статьей 2 Конвенции, учредившей ВОИС, статьей 54 Соглашение о партнерстве и сотрудничестве между Россией и Европейским сообществом понятие «интеллектуальной собственности» и «исключительного права» не идентичны. Как писала С.А. Чернышева: «...между исключительными правами и интеллектуальной собственностью не может стоять знак равенства»<sup>31</sup>.

Объекты интеллектуальной собственности и объекты исключительных прав также не всегда совпадают. К объектам интеллектуальной собственности иногда относят объекты, на которые не распространяется режим исключительных прав, но являющиеся результатами творческой деятельности, например, секреты производства (ноу-хау). Некоторые ученые считают, что на ноу-хау распространяется особый режим исключительных прав.

Так, американский юрист П.Розенберг предлагал различать исключительные права де-юре и де-факто. «Исключительное право де-факто, по его мнению, означает, что для использования изобретателем созданного изобретения нет необходимости оформлять соответствующим образом свои права. Это право эффективно до тех пор, пока сущность изобретения и способы его использования сохраняются в тайне от других лиц. При отсутствии правоустанавливающего документа на изобретение любое лицо может использовать данное изобретение, если оно не прибегает при этом к противоправным способам его применения»<sup>32</sup>.

К исключительным правам в целом не применима категория «де-факто», поскольку возникновение режима исключительных прав связано с наступлением определенных юридических фактов, регулируется соответствующими правовыми нормами и в ряде случаев обусловлено выполнением определенных формальностей.

Секреты производства (ноу-хау) – это неохранные объекты. На ноу-хау не существует исключительного права его разработчика или носителя. На ноу-хау существует лишь фактическая монополия. Иными словами, ноу-хау как таковое вообще существует до тех пор, пока

---

<sup>31</sup> Чернышева С.А. Авторское право России современные проблемы теории, М., 1997.

<sup>32</sup> Розенберг П. Основы Патентного права США. М., 1979. С. 94-95.

подобная монополия сохраняется<sup>33</sup>. Интеллектуальную собственность нельзя приравнивать к информации, так как в соответствии со статьей 128 ГК РФ, информация является самостоятельным объектом гражданского оборота, со своими особенностями правового регулирования.

Несмотря на разнообразие подходов в определении природы прав на результаты интеллектуальной деятельности, трактовки понятия «интеллектуальная собственность» и понятий, смежных с ним, нет сомнения, что природа прав на рассматриваемые объекты представляет собой особую категорию прав, отличных от вещных прав. Для них характерны следующие признаки:

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

В рамках данного понятия можно выделить следующие виды объектов интеллектуальной собственности:

– объекты авторского права (произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ и базы данных);

– объекты смежных прав (фонограммы, исполнения, постановки, передачи);

– объекты патентных прав (изобретения, полезные модели и промышленные образцы);

– средства индивидуализации предпринимателей, продукции, работ и услуг (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров);

– нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и др.).

Далеко не все из перечисленных объектов являются результатами интеллектуальной деятельности. Элемент творчества присущ в основном объектам авторских и патентных прав, а также в какой-то степени исполнениям и в некоторых случаях, средствам индивидуализации предпринимателей. Понятие объекта исключительных прав является более широким, поскольку многие объекты не являются результатами интеллектуальной деятельности, а в какой-то степени производны от них, но имеют аналогичную природу прав (исключительные права).

2. Абсолютный характер исключительных прав. Теория исключительных прав состоит в том, что первичное полномочие на объект творческой деятельности принадлежит одному лицу и закон, охраняющий это право, запрещает неправомерно пользоваться правами

---

<sup>33</sup> См.: Зенин И.А. Гражданское право (общая часть). М., 1994. С. 141.



интеллектуальной собственности другим, преследует нарушителей и предусматривает по отношению к ним санкции.

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

4. Возможность совершения различных действий, связанных с созданным объектом (в том числе по его использованию) с одновременным запрещением всем другим лицам совершать какие-либо действия с данным объектом, за исключением случаев, специально предусмотренных в законе.

5. Срочность исключительных прав.

6. Территориальный характер<sup>34</sup>.

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

8. Исключительные права основываются на законе, а не на фактической монополии.

Таким образом, объекты интеллектуальной собственности включают в себя не только объекты исключительных прав, но и другие объекты, созданные в результате творческой деятельности человека, в частности ноу-хау, правовой режим которого также будет рассматриваться в данном курсе.

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

Исторически сложилось две традиционные группы объектов интеллектуальной собственности: объекты авторских прав и объекты промышленной собственности. Для первой группы характерно то, что созданные авторами произведения не могут повторяться, они являются результатом творческой деятельности и в них охраняется прежде всего неповторимая форма. В связи с этим авторские права не требуют какой-либо специальной регистрации и возникают в силу создания самого объекта и придания ему какой-либо человекодоступной формы. Объекты промышленной собственности в принципе повторяемы. Разные люди могут создать одно и то же изобретение, пожелать использовать одно и то же обозначение для своих товаров. В связи с этим для возникновения исключительных прав на них необходимо государственное признание первенства автора, его прав, что выражается

---

<sup>34</sup> Подробнее см.: Богуславский М.М. Вопросы авторского права в международных отношениях. М., 1973. С.11-18.

путем государственной регистрации соответствующего объекта. Таким образом, права на объекты патентного права и средства индивидуализации предпринимателей, которые входят в число объектов промышленной собственности возникают с момента государственной регистрации.

За последнее время появились новые объекты интеллектуальной собственности, которые не подпадают под вышеуказанные категории объектов. Их правовой режим отличается от традиционных. К ним относятся доменные имена, топологии интегральных микросхем, ноу-хау. Такие объекты можно назвать нетрадиционными объектами интеллектуальной собственности.

Понятие **«интеллектуальная собственность»** имеет три значения:

– во-первых, это совокупность отношений между людьми по поводу нематериальных благ, являющихся результатами интеллектуальной деятельности или производными от них;

– во-вторых, это собирательное понятие, относящееся к результатам интеллектуальной деятельности человека (объекты интеллектуальной собственности);

– в-третьих, в широком смысле (которое имел ввиду законодатель в Гражданском кодексе РФ) - это объекты и права на них.

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

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности включают в себя две группы прав. Первая - личные неимущественные права: право авторства, право на имя, право на защиту репутации, которые не могут отчуждаться от личности автора, и право на обнародование (отзыв), которое может переходить по наследству. Вторая группа - имущественные права на использование результатов интеллектуальной деятельности, которые должны входить в состав имущества, предусмотренного в ст. 128 ГК РФ и соответственно в состав предприятия (ст. 132 ГК РФ).

### ***3. Источники права интеллектуальной собственности***

Источники права интеллектуальной собственности как и источники гражданского права включают в себя нормативно-правовые акты, международные договоры, в которых участвует Российская Федерация, и общепризнанные принципы и нормы международного права. Обычай делового оборота являются источниками права при условии, что они регулируют отношения в сфере предпринимательской деятельности, которые не характерны для права интеллектуальной собственности, поскольку в качестве основного субъекта данных правоотношений выступает автор - физическое лицо.

Основополагающим нормативным актом является Конституция Российской Федерации. Ст. 44 Конституции РФ гарантирует свободу литературного, художественного научного, технического и других видов творчества. При этом особо отмечается, что интеллектуальная собственность охраняется законом.

С учетом положений п. «о» ст. 71 Конституции РФ вопросы охраны интеллектуальной собственности отнесены к предмету ведения Российской Федерации. Это означает, что в отношении интеллектуальной собственности могут приниматься только федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории России (ч. 1 ст. 76 Конституции РФ). Акты субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления в соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ не могут содержать нормы об интеллектуальной собственности.

Основным звеном структурной иерархии законодательства об интеллектуальной собственности является гражданское законодательство, состоящее из Гражданского кодекса Российской Федерации, принятых в соответствии с ним федеральных законов, иных правовых актов (указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации), актов министерств и федеральных органов исполнительной власти (статья 3 ГК РФ).

До настоящего времени нормы об интеллектуальной собственности не унифицированы в ГК РФ. Четвертая часть ГК РФ, необходимость в принятии которой неоднократно обосновывалась и которая должна быть посвящена интеллектуальной собственности, до настоящего времени не принята.

Помимо гражданского законодательства отдельные правовые нормы об интеллектуальной собственности содержатся также в уголовном (например, ст.ст. 146, 147, 180 УК РФ<sup>35</sup>), административном и процессуальном законодательстве.

---

<sup>35</sup> СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

Итак, первым уровнем источников права интеллектуальной собственности являются федеральные законы. Основным законом в сфере авторского права считается Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» 1993 г. (далее ЗоАП). Предметом регулирования данного закона выступают две группы самостоятельных отношений: отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право) и отношения, возникающие в связи с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

Наряду с указанным выше законом можно выделить следующие законы, регулирующие отношения в сфере авторского права и смежных прав на федеральном уровне: Закон Российской Федерации «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», Закон РСФСР «О средствах массовой информации» 1991 г.<sup>36</sup>, Закон Российской Федерации «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» 1995 г.<sup>37</sup> и др.

Основными источниками права промышленной собственности являются: Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. в ред. Федерального закона от 7 февраля 2003 г. № 22-ФЗ, Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. в ред. Федерального закона от 11 декабря 2002 г. № 166-ФЗ.

Кроме того, законодательство об интеллектуальной собственности включает в себя законы, регулирующие права на особые нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности – топологии интегральных микросхем и селекционные достижения: федеральный закон «О правовой охране топологий интегральных микросхем» (далее ЗоТИМ) был принят 23 сентября 1992 г. в ред. фед.з. от 9 июля 2002 г. № 82-ФЗ<sup>38</sup>, Закон РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях»<sup>39</sup>.

Следующим уровнем источников правового регулирования выступают указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации, а также акты министерств, федеральных органов исполнительной власти, в частности акты Российского Агентства по патентам и товарным знакам, которое осуществляет практически все основные функции в сфере интеллектуальной собственности. Так, например, в соответствии с постановлением Правительства РФ от 12 апреля 1999 г. № 413 «О совершенствовании деятельности федеральных органов исполнительной

---

<sup>36</sup> Закон РФ от 27 декабря 1991 г. «О средствах массовой информации» // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1992. № 7. Ст.300.

<sup>37</sup> Закон РФ от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации»//Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 47. Ст. 4473.

<sup>38</sup> РГ. № 127. 13.07.2002.

<sup>39</sup> Ведомости РФ. 1993. № 36. Ст. 1436.

власти в области авторского права и смежных прав»<sup>40</sup>, на Российское Агентство по патентам и товарным знакам возложены функции по вопросам совершенствования законодательства, международного сотрудничества и взаимодействия с общественными организациями в области авторского права и смежных прав. До 1999 г. Роспатент осуществлял функции только в сфере промышленной собственности.

В большинстве развитых стран в настоящее время действуют либо специальные органы, осуществляющие государственную политику в сфере авторского права и смежных прав, либо государственные учреждения, компетентные в обеих сферах - промышленной собственности и авторском праве. Так, например, раздельное управление промышленной собственностью и авторским правом имеет место в Австрии, Бельгии, Дании, Финляндии, Франции, Греции, Италии и некоторых других странах.

В Канаде, Германии, Ирландии, Великобритании, США, Швейцарии созданы государственные учреждения, объединяющие в своей компетенции все вопросы интеллектуальной собственности.

В Великобритании определение основных направлений политики в сфере интеллектуальной собственности, включая авторское право и смежные права, входит в компетенцию Британского патентного ведомства, являющегося Исполнительным органом Департамента торговли и промышленности. Одним из шести управлений ведомства является Управление по авторскому праву, которое занимается вопросами законодательства и стратегии Великобритании в области авторского права и смежных прав, обеспечивает деятельность секретариата Суда по авторским правам, отвечает за работу в рамках Европейского сообщества, которая заключается главным образом в проведении переговоров и исполнению Директив Европейского союза.

В Канаде существуют два органа, которые выполняют государственные функции в сфере авторского права и смежных прав. Это Отделение по авторскому праву и промышленным образцам Канадского ведомства по интеллектуальной собственности, занимающееся регистрацией авторских прав, распространением информации по авторскому праву, и Управление по политике интеллектуальной собственности Министерства промышленности, в компетенцию которого входит определение внутренней политики и международные отношения в области авторского права.

В Швейцарии действует Федеральный институт интеллектуальной собственности, являющийся самостоятельным органом федеральной власти, в число основных задач которого в сфере авторского права входят подготовка проектов законодательства для Федерального правительства, международные связи, руководство обществами по сбору

---

<sup>40</sup> СЗ РФ. 1999. № 16. Ст. 2004.

авторских вознаграждений, а также предоставление необходимой информации и консультаций.

Ведомство по патентам и товарным знакам США, входящее в структуру Министерства торговли, имеет в своем составе специальный Отдел политики в области авторского права, в функции которого входит определение государственной политики в данной сфере. Отдел готовит заключения по законопроектам, занимается текущей работой в рамках ВОИС по разработке новых договоров, по вопросам обучения и оказания технической помощи в области авторского права и смежных прав.

Таким образом, в ряде стран функции в сфере интеллектуальной собственности, включая авторское право и смежные права, сосредоточены в едином государственном органе, что должно способствовать созданию хорошо организованной системы охраны прав интеллектуальной собственности, единства в координации решений разных ветвей власти в данных вопросах.

Важнейшими источниками российского права интеллектуальной собственности являются международные договоры и соглашения. К их числу относятся как те из них, что были заключены еще бывшим Советским Союзом, так и те, что подписаны Россией как самостоятельным государством. В настоящее время Россия участвует в следующих международных конвенциях:

- Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г., пересмотренной в 1971 г.;
- Бернской конвенции об охране литературной и художественной собственности 1886 г, с изменениями и дополнениями от 1896 г., 1908 г., 1914 г., 1928., 1948 г., 1967 г., 1971 г.;
- Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г.;
- Римской конвенции об охране прав артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г.;
- Конвенции о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники 1974 г.;
- Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г. с изменениями и дополнениями от 1900 г., 1911 г., 1925 г., 1934 г., 1958 г., 1967 г.;
- Договоре о патентной кооперации 1970 г.;
- Евразийской патентной конвенции 1994 г.;
- Мадридском соглашении о международной регистрации знаков 1891 г.;
- Ницком соглашении о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1957 г.;
- Локарнском соглашении о международной классификации промышленных образцов 1968 г. и др.

Россия пока не присоединилась к Договору ВОИС об авторском праве 1996 г., Договору ВОИС об охране исполнений и фонограмм 1996 г. и др.

Говоря об источниках права интеллектуальной собственности, следует отметить судебную практику. В прямом смысле судебная практика не является источником авторского и патентного права, так как правовая система России достаточно четко разделяет сферу правоотношений и сферу правоприменения. Тем не менее, судебные прецеденты по делам, вытекающим из авторских и патентных споров, играют важную роль в деятельности судов, функционировании законодательства и развитии юридической науки. Ее место и роль в системе правового регулирования определяются, с одной стороны, необходимостью конкретизации правовых норм в процессе их применения, а с другой - необходимостью восполнения пробелов в праве, которые неизбежно появляются.

Постановления Пленумов Верховного суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного суда Российской Федерации являются актами официального толкования, например, Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 6/8 от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». С учетом основных положений судебной практики издаются информационные письма Президиума Высшего Арбитражного суда РФ, Верховного суда РФ, также имеющие большое значение в сфере единообразия применения законодательства и практики разрешения споров, связанных с интеллектуальной собственностью.

В их числе информационное письмо ВАС РФ от 28.09.99 г. № 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»<sup>41</sup>, информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29.07.97 г. № 19 «Обзор практики разрешения споров, связанных с защитой прав на товарный знак»<sup>42</sup>.

---

<sup>41</sup> Ведомственное приложение к «Российской газете». 1999. 6 ноября.

<sup>42</sup> РГ. 1998. 4 апреля.

## *Литература к теме 1*

1. Близнец И.А. Правовое обеспечение интеллектуальной собственности. М., 2000.
2. Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика. М., 1997.
3. Бромберг Г.В., Розов Б.С. Интеллектуальная собственность: действительность переходного периода и рыночные перспективы. М., 2000.
4. Вишневецкий Л.М., Иванов Б.И., Левин Л.Г. Формула приоритета. Возникновение и развитие авторского и патентного права. Л., 1990.
5. Всемирная организация интеллектуальной собственности. Введение в интеллектуальную собственность. 1998.
6. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: сборник нормативных актов: авторское право. Под ред. В.К.Пучинского, М.Н.Кузнецовой. М., 1988.
7. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996.
8. Дозорцев В.А. Исключительные права и их развитие. Вступительная статья. / Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское право. Патентное право. Другие исключительные права. Сборник нормативных актов. М., 1994.
9. Дюма Р. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции. М., 1989.
10. Еременко В.И. Антимонопольное законодательство зарубежных стран. М., 1997.
11. Еременко В.И. Законодательство о пресечении недобросовестной конкуренции в зарубежных странах. М., 1997.
12. Зенин И.А. Интеллектуальная собственность и ноу-хау. Учебно-практическое пособие. М., 2001.
13. Интеллектуальная собственность: правовое регулирование, проблемы и перспективы // Законодательство. 2001, № 3,4.
14. Интеллектуальная собственность: правовые, экономические и социальные проблемы. Отв. ред. В.П.Черданцева. Часть 1. М.
15. Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике М., 1967.
16. Как защитить интеллектуальную собственность в России. Под редакцией Корчагина А.Д. М., 1995.
17. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (исключительные права). Учебник для вузов. М., 2000.
18. Канторович Я.А. Авторское право. Систематизированный комментарий к постановлению ЦИКа и СНК Союза ССР от 30 января 1925 г. «Об основах авторского права». М., 1926.
19. Кодекс интеллектуальной собственности Франции. М., 1997.



20. Колесников А.П. История изобретательства и патентного дела. М., 1998.
21. Матвеева Т.И. Международный трансфер интеллектуальной собственности. СПб., 1993.
22. Мейер Д.И. Русское гражданское право в двух частях. М., 1997. Часть 2.
23. Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. Под ред. В.В.Залесского. М., 1999.
24. Пиленко А.А. Право изобретателя. М., 2001 г.
25. Правовая охрана интеллектуальной собственности. Под редакцией Дементьева В.Н. М., 1995.
26. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998.
27. Право промышленной и интеллектуальной собственности. Новосибирск, 1992.
28. Применение законов о защите прав на интеллектуальную собственность в Соединенных Штатах Америки. М., 1998.
29. Проблемы правового обеспечения реализации прав Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности. Издание Государственной Думы. М., 2000.
30. Рузакова О.А. Защита авторства - часть политики государства // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2000. № 5-6.
31. Рузакова О.А. Охрана интеллектуальной собственности в России // Юридический консультант. 2001. № 9.
32. Рузакова О.А. Правовой режим объектов интеллектуальной собственности // Юридический консультант. 2001. № 4.
33. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1999.
34. Спасович В. Права авторские и контрафакция. СПб., 1865.
35. Спасович В. Проект положения об авторских правах. СПб., 1894.
36. Табашников И.Г. Литературная, музыкальная и художественная собственность с точки зрения гражданского права и по постановлениям законодательства: Северной Германии, Австрии, Франции, Англии и России. СПб., 1878.
37. Халфина Р.О. Современный рынок: правила игры. М., 1993.
38. Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права. М., 1994.
39. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995.
40. Шишков Г.Б. Духовное производство и интеллектуальная собственность: теория, методология, практика. М., 1991.

## *Тест к теме 1*

**1. Что признается интеллектуальной собственностью по российскому законодательству?**

- а) исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг;
- б) вещные права на материальные носители, в которых выражено произведение;
- в) результаты интеллектуальной деятельности.

**2. В каком международном договоре не участвует Российская Федерация?**

- а) в Бернской конвенции об охране литературной и художественной собственности 1886 г.;
- б) в Договоре ВОИС об авторском праве 1996 г.;
- в) в Стокгольмской Конвенции, учреждающей ВОИС 1967 г.

**3. Как соотносятся понятия интеллектуальная собственность и информация в гражданском праве РФ?**

- а) интеллектуальная собственность является разновидностью информации;
- б) это разные объекты гражданских прав;
- в) информация является разновидностью интеллектуальной собственности.

**4. Какие нормативные акты не регулируют отношения в сфере интеллектуальной собственности?**

- а) Гражданский кодекс РФ;
- б) акты субъектов Российской Федерации;
- в) постановления Правительства РФ.

**5. В чем ведении находится законодательство об интеллектуальной собственности?**

- а) в исключительном ведении РФ;
- б) в исключительном ведении субъектов РФ;
- в) в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.

**6. Какие объекты не охраняются законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности?**

- а) топологии интегральных микросхем;
- б) защита от недобросовестной конкуренции;
- в) полезные модели.

**7. В каком международном договоре перечисляются охраняемые объекты интеллектуальной собственности?**

а) в Стокгольмской Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности 1967 г.;

б) в Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.;

в) в Бернской конвенции об охране литературной и художественной собственности 1886 г.

**8. Распространяется ли режим вещных прав на объекты интеллектуальной собственности?**

а) нет, на эти объекты распространяется режим исключительных прав;

б) да;

в) нет, права на эти объекты не охраняются в Российской Федерации.

**9. Все ли объекты интеллектуальной собственности являются результатами творческой деятельности?**

а) да;

б) нет, исключение составляют, например, фонограммы и некоторые другие объекты;

в) нет, объекты интеллектуальной собственности не являются результатами творческой деятельности.

**10. Как соотносятся такие объекты гражданских прав как ноу-хау и объекты исключительных прав?**

а) это тождественные объекты;

б) это разные объекты гражданских прав;

в) некоторые объекты исключительных прав являются коммерческой тайной.

**11. В каком веке был принят первый нормативный акт, охраняющий права авторов?**

а) 17 веке;

б) 18 веке;

в) 19 веке.

**12. Какой правовой режим распространяется на секреты производства (ноу-хау)?**

а) режим вещных прав;

б) режим исключительных прав;

в) фактическая монополия разработчика.

**13. С чьего согласия может осуществляться третьими лицами использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав?**

- а) с согласия Министерства юстиции РФ;
- б) только с согласия правообладателя;
- в) с согласия авторов данных результатов и средств индивидуализации.

**14. Обладают ли вещественной формой объекты интеллектуальной собственности?**

- а) да;
- б) нет, эти объекты носят нематериальный (идеальный) характер;
- в) обладают только произведения литературы.

**15. Являются ли понятия «интеллектуальная собственность» и «право интеллектуальной собственности» тождественными?**

- а) да;
- б) нет;
- в) интеллектуальная собственность входит в понятие право интеллектуальной собственности.

**16. Какой орган в Российской Федерации осуществляет основные государственные функции в сфере интеллектуальной собственности, в том числе совершенствование законодательства в сфере авторского и патентного права?**

- а) Российское Агентство по патентам и товарным знакам;
- б) Министерство юстиции Российской Федерации;
- в) Министерство культуры Российской Федерации.

**17. Является ли судебная практика источником права интеллектуальной собственности в Российской Федерации?**

- а) нет;
- б) да;
- в) да, но лишь постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ.

**18. В каком веке в Российской Федерации стали выдаваться привилегии на изобретения, подтверждающие права изобретателей?**

- а) 18 веке;
- б) 19 веке;
- в) 20 веке.

**19. В каком нормативном акте была предусмотрена охрана прав на секреты производства (ноу-хау)?**

а) в Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г.;

б) в Основах авторского права 1925 г.;

в) в Патентном законе Российской Федерации 1992 г.

**20. Какие из признаков не характерных для объектов исключительных прав?**

а) абсолютный характер прав на них;

б) вещественный характер прав на них;

в) срочность исключительных прав на них.

## **Тема 2. Авторское право**

### ***1. Понятие авторского права***

Авторское право можно рассматривать в объективном и субъективном смыслах. В объективном смысле - это подотрасль гражданского права, которая регулирует отношения по использованию и охране прав на произведения науки, литературы и искусства. В субъективном смысле это имущественные и личные неимущественные права авторов и других лиц на объекты авторских прав.

### ***2. Источники авторского права***

Основным нормативным актом, регулирующим отношения в сфере авторского права, является Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» Закон РФ от 9 июня 1993 г. № 5351-1 в редакции Федерального закона от 16 июня 1995 г. № 110-ФЗ<sup>43</sup>, а также Закон Российской Федерации «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных»<sup>44</sup>, Закон РСФСР «О средствах массовой информации» 1991 г.<sup>45</sup>, Закон Российской Федерации «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» 1995 г.<sup>46</sup> и др. Важное значение в числе источников авторского права имеют указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и акты федеральных органов исполнительной власти. Так, постановлением Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» установлены минимальные размеры вознаграждения, которые должны быть уплачены авторам за их произведения<sup>47</sup>.

### ***3. Объекты авторских прав***

Объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства.

ЗоАП не дает определения произведения, но называет его виды. К ним относятся:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;

<sup>43</sup> Ведомости РФ. 1993. № 32. Ст. 1242.; СЗ РФ. 1995. № 30. Ст. 2866.

<sup>44</sup> Ведомости РФ 1992. № 42, ст. 2325.

<sup>45</sup> Ведомости РСФСР. 1992. № 7. Ст.300.

<sup>46</sup> СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4473.

<sup>47</sup> СА РФ.1994. № 13. Ст. 994.

- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- другие произведения.

**Произведение** - это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения<sup>48</sup>. Можно выделить два элемента произведения - нематериальный (совокупность идей, мыслей, образов) и вещественный (форма его выражения - рукопись, рисунок, скульптура и т.д.) элементы.

Авторское право распространяется не только на обнародованные, но и необнародованные произведения, которые существуют в какой-либо объективной форме. П. 2 ст. 6 ЗоАП называет некоторые из таких форм:

- письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.);
- устная (публичное произнесение, публичное исполнение и т.д.);
- звуко- и видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.д.);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- и фотокадр и т.д.);
- объемно-пространственный (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.).

При этом авторское право не связано с правом собственности на вещественный объект, в котором выражено произведение. Купив книгу, покупатель не приобретает прав на использование произведения, выраженного в этой книге: он не сможет опубликовать ее, распространять ее экземпляры и т.д. Поскольку действие ЗоАП не распространяется на охрану идей, методов, концепций и т.п., можно

---

<sup>48</sup> Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М., 1956. С.32.

сказать что, авторское право фактически охраняет форму произведения, а не его содержание.

Части произведений, в том числе и их названия также охраняются авторским правом при условии, что они являются результатами творческой деятельности и могут использоваться самостоятельно. В противном случае на часть произведения или его название не распространяется действие авторских прав.

**Так, акционерное общество обратилось в арбитражный суд с иском к издательству о запрещении ответчику использовать в качестве наименования выпущенной в свет серии книг название «Энциклопедия для детей и юношества».**

**Истец полагал, что использование этого названия нарушает его авторские права на часть (название) произведения, опубликованного истцом раньше, чем ответчиком и состоящего из нескольких томов под общим названием «Энциклопедия для детей».**

**Арбитражный суд правомерно отказал в иске по следующим основаниям.**

**Согласно статье 6 ЗоАП к объектам авторского права относится и часть произведения (включая его название), которая является результатом творческой деятельности и может использоваться самостоятельно. Однако истец не доказал творческого (оригинального) характера названия, использованного им для серии книг. Наоборот, неоригинальность словосочетания «Энциклопедия для детей» очевидна.<sup>49</sup>**

Законодательством охраняются произведения независимо от их достоинств, назначения, способа выражения и от того, удовлетворяют ли они духовные и эстетические потребности человека.

Правовой защите подлежат также произведения литературы, в которых воплощен труд автора по составительству, а именно сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Во всех этих случаях составитель приобретает исключительное право на форму, в которой он издал материал, а не на сам материал, за исключением тех случаев, когда составитель является одновременно и автором произведений, входящих в составное произведение.

Авторское право распространяется также на производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений наук, литературы и искусства).

---

<sup>49</sup> П. 2 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», утвержденного Информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1999. № 11.



Производные и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

Ст. 8 ЗоАП определяет перечень произведений, не являющихся объектами авторского права. К ним относятся:

- официальные документы;
- государственные символы и знаки;
- произведения народного творчества;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Например, авторское право не охраняет информацию о номерах телефонов в телефонных справочниках, но охраняет форму, в которой эта информация выражена.

**Так, товарищество с ограниченной ответственностью «Театр актера и куклы «Гонг» обратилось в Арбитражный суд Свердловской области с иском о признании исключительного имущественного права на использование создаваемых его работниками в порядке исполнения служебных обязанностей еженедельных программ передач телекомпании «Гонг». Истец также просил обязать ответчиков (муниципальное унитарное предприятие «Редакция газеты «Каменский рабочий», муниципальное предприятие «Редакция газеты «Каменские ведомости», некоммерческое партнерство «Редакция газеты «Новый компас») прекратить публикацию в своих газетах упомянутых программ и взыскать с них компенсацию в сумме 20 минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством.**

**Решением от 16.01.98 г. суд обязал муниципальное унитарное предприятие «Редакция газеты «Каменский рабочий» и некоммерческое партнерство «Редакция газеты «Новый компас» прекратить публикацию программ передач телекомпании «Гонг», в остальной части иска отказал.**

**Постановлением апелляционной инстанции от 16.03.98 г. решение оставлено без изменения.**

**Федеральный арбитражный суд Уральского округа постановлением от 23.04.98 г. оставил решение и постановление без изменения.**

**В протесте первого заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации предлагается названные судебные акты частично отменить, в удовлетворении исковых требований полностью отказать.**

**Президиум считает, что протест подлежит удовлетворению по следующим основаниям.**

**ТОО «Театр актера и куклы «Гонг» является учредителем средства массовой информации - телекомпании «Гонг», программы**

которой транслируются по пятому частотному каналу в городе Каменск-Уральском. Информация о программах телепередач, публикуемая истцом в бесплатной газете «Удача», перепечатывается ответчиками.

В обоснование своих требований истец сослался на то, что телепрограммы являются результатом творческой деятельности сотрудников товарищества, поэтому у него возникло исключительное право на использование их как служебных произведений в силу части 2 статьи 14 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».

При разрешении спора суд пришел к правильному выводу о том, что данные телепрограммы представляют собой информацию о передачах и времени их выхода в эфир, поэтому в соответствии со статьей 8 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» не являются объектом авторского права, и отказал в применении мер защиты авторских прав, установленных статьей 49 названного Закона.

Удовлетворяя иск о пресечении действий ответчиков по перепечатке телепрограмм в соответствии со статьей 12 Гражданского кодекса Российской Федерации, суд необоснованно сослался на право истца запретить перепечатку в газетах программ телеканала «Гонг» без его согласия, то есть установить ограничения в пользовании сведениями, получившими распространение через средства массовой информации.

Согласно статье 128 Гражданского кодекса Российской Федерации информация является объектом гражданских прав, которая в соответствии со статьей 139 Гражданского кодекса Российской Федерации может охраняться как служебная или коммерческая тайна либо в режиме промышленной собственности. При этих условиях действует запрет на использование информации без согласия ее правообладателя.

Для режима служебной или коммерческой тайны главным требованием является неизвестность информации третьим лицам, отсутствие свободного доступа к охраняемой информации, то есть обеспечение ее владельцем условий конфиденциальности.

Названным требованиям программы телепередач, подготовленные истцом, не соответствовали.

Судебные акты в части обязанности двоих ответчиков прекратить публикацию программ телепередач подлежат отмене в связи с неправильным применением норм материального права. В удовлетворении исковых требований следовало полностью отказать<sup>50</sup>.

---

<sup>50</sup> Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 ноября 1998 г. № 3900/98 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1999. № 2.

К официальным документам относятся законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера, а также их официальные переводы. Запрещение свободного использования таких актов противоречило бы государственным и общественным интересам.

По мнению некоторых ученых, нормативные акты и аналогичные им документы являются также произведениями, а исключены они из сферы правового регулирования в силу прямого указания закона для того, чтобы обеспечить их широкое и беспрепятственное использование<sup>51</sup>. Существуют и другие позиции на этот счет. Так, Н.В.Макагонова считает, что факт авторства на официальный документ должен означать, что у лиц, создавших документ, существуют определенные авторские права (в первую очередь право авторства), но комплекс их значительно меньше того, который присущ субъектам авторского права в отношении произведений, обладающих авторско-правовой охраной<sup>52</sup>.

Создавая произведение в качестве официального документа, автор теряет исключительные права на него, в том числе и личные неимущественные (такие как право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения). У него возникает лишь право на вознаграждение от государства, которое приобретает право на этот объект. Причем, если создание официальных документов входит в круг служебных обязанностей автора (например, судьи), то вознаграждением признается заработная плата, предоставляемая государством. Относительно проектов, предложений, сделанных частными лицами, и впоследствии использованных в официальных документах, хотелось бы согласиться с мнением И.Г.Табашникова, который считал, что «если такие проекты войдут в официальные акты, то эти произведения становятся общественным достоянием. И то, что автор предоставил такое произведения Правительству свидетельствует о его отказе от авторского права»<sup>53</sup>.

Во всех иных случаях (когда подобные произведения создаются вне рамок служебных функций и автор по своей инициативе не предоставил его для официального использования) необходимо заключение договора с автором о выкупе всех имущественных прав на такой объект. В договоре может быть оговорено сохранение за автором личных неимущественных прав (например, публикация гимна под именем автора), но это будет скорее исключением, чем правилом. В

---

<sup>51</sup> Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». М. 2003. С.101.

<sup>52</sup> Макагонова Н.В. Некоторые проблемы гражданско-правовой охраны авторских прав в Российской Федерации. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. М., 1996. С. 10-11.

<sup>53</sup> Табашников И.Г. Литературная, музыкальная и художественная собственность с точки зрения гражданского права и по постановлениям законодательства: Северной Германии, Австрии, Франции, Англии и России. СПб. 1878. С. 487-488.

большинстве случаев автор теряет на созданное произведения как имущественные, так и личные неимущественные права.

Относительно произведений народного творчества необходимо иметь ввиду, что в некоторых странах произведения народного творчества подлежат правовой охране. Такая охрана направлена против распространенной практики извлечения в ходе использования фольклора коммерческой выгоды за пределами сообществ, создавших их, без какого-либо для них вознаграждения. Охрана от подобного использования осуществляется в Алжире, Сенегале, Кении, Тунисе, Мали, Марокко, Чили, Сенегале, Боливии и других странах.

#### ***4. Возникновение и осуществление авторских прав***

Для возникновения и осуществления авторского права не требуется выполнение каких-либо формальностей, в том числе регистрации объектов и прав на них. В истории развития страны были времена, когда авторско-правовая защита возникала только при соблюдении определенных формальностей. Свод законов Российской Империи предусматривал, что для возникновения права на художественное произведение необходимо было не только создание формы, но и соблюдение некоторых мер регистрации. Так, художник-автор обязан был предъявить свое произведение у нотариуса или пригласить его для осмотра не дом, а затем, на основании полученного удостоверения, известить Императорскую Академию художеств, которая публиковала о том в ведомостях (т. X ч. 1, ст. 420, прил. ст. 29 Свода законов Российской империи). Соблюдение этого сложного порядка представлялось весьма затруднительным, но только при соблюдении этого порядка возникало право<sup>54</sup>. Если раньше регистрация объектов авторского права в США была обязательна, то в настоящее время это необходимо лишь для подачи в федеральный суд США иска о нарушении авторского права на произведение, созданное в США. Иск о нарушении авторского права на произведение, созданное за пределами США, можно подать без регистрации<sup>55</sup>.

Для возникновения и осуществления авторского права в Российской Федерации не требуется выполнение каких-либо формальностей, в том числе регистрации объектов и прав на них, что соответствует международным принципам авторского права. В то же время в отличие от ряда других стран в настоящее время в Российской Федерации нет единой государственной информационной базы, которая содержала бы сведения о субъектах и объектах авторских и смежных прав. Своего рода регистрация в целях обеспечения доказательств авторских прав может осуществляться общественными организациями

---

<sup>54</sup> Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995. С. 259.

<sup>55</sup> Применение законов о защите прав на интеллектуальную собственность в Соединенных Штатах Америки. М., 1998. С.18-19.

(Российским авторским обществом), Российской книжной палатой<sup>56</sup>, нотариусами<sup>57</sup>. Факультативная государственная регистрация предусмотрена в отношении программ для ЭВМ и баз данных. Ее осуществление производится Роспатентом в соответствии с Законом РФ «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных» 1992 г. Ответственность за достоверность указанных сведений несет заявитель.

Кроме того, существует обязательная государственная регистрация аудиовизуальных произведений, предусмотренная постановлением Правительства Российской Федерации «О регистрации кино- и видеофильмов и регулировании их публичной демонстрации» от 28 апреля 1993 г. № 396. Регистрации подлежат все кинофильмы, предназначенные для:

- публичной демонстрации (исполнения) в кинотеатрах, видеосалонах и других общественных местах;
- тиражирования (воспроизведения) в целях продажи, сдачи в прокат и аренду;
- трансляции (сообщения для всеобщего сведения) по кабельному телевидению.

Для того, чтобы проинформировать читателей и других пользователей об авторских правах, обладатель исключительных авторских прав может проставлять знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов:

- латинской буквы С в окружности;
  - имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;
  - года первого опубликования произведения.
- Например, © Иванов Борис Борисович, 2002.

## ***5. Субъекты авторских прав***

Субъектами авторского права, являются лица, которым принадлежит субъективное авторское право в отношении произведения. Согласно положениям ЗоАП, а также с учетом норм ГК РФ - это могут быть граждане РФ, иностранцы, их наследники, иные правопреемники, а также государство в целом. Права на произведения для каждой категории субъектов возникают в связи с различными юридическими

---

<sup>56</sup> Подробнее о регистрации объектов смежных прав см. Крюков М. Закрепление (усиление) смежных прав.//Интеллектуальная собственность. 1999, № 4. С. 113-115.

<sup>57</sup> Подробнее о регистрации объектов авторских прав см.: Силонов И. От «копирайта» - к регистрации.// Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2000, № 3. С. 58-64.

фактами - создание произведения, переход авторских прав по наследству, авторскому договору и т.д.

Субъектами авторского права являются прежде всего авторы произведений, то есть лица творческим трудом которых данное произведение создано (ст. 5 ЗоАП), а также создатели производных (зависимых) произведений, таких как переводы, переработки, аранжировки и т.д. Для последующего использования производных произведений необходимо получить согласие как автора оригинального произведения, так и автора переработки, перевода.

Субъектами авторского права могут быть лица, не обладающие полной дееспособностью. Так, например, пятилетний Моцарт был автором созданных им в этот период произведений. Однако осуществлять авторские права могут лица, достигшие 14 летнего возраста (пп. 2 п. 2 ст. 26 Гражданского кодекса). До этого возраста от имени детей в гражданско-правовых отношениях, в том числе при заключении авторских договоров, выступают их законные представители. Это правило распространяется также на недееспособных граждан, от имени которых выступают их опекуны.

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

Произведения могут быть созданы совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство). Авторское право принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Различают два вида соавторства: делимое и неделимое. Если в произведение можно выделить части, созданные творческим трудом каждого из соавторов, то это делимое соавторство (например, музыка и слова песни, отдельные главы учебника). В неделимом соавторстве такие части выделить нельзя, например, произведения братьев Гримм, Ильфа и Петрова.

Соавторами являются и лица, создавшие совместным трудом аудиовизуальное произведение. Под аудиовизуальным произведением понимается произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации. Согласно п. 1 ст. 13 ЗоАП авторами аудиовизуального произведения являются:

- режиссер-постановщик;
- автор сценария;
- автор музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

При создании аудиовизуального произведения авторы заключают с изготовителем аудиовизуального произведения договоры на его создание, в результате которых передаются исключительные права на воспроизведение, распространение, публичное исполнение, сообщение по кабелю для всеобщего сведения, передачу в эфир и любое другое публичное сообщение аудиовизуального произведения, а также на субтитрирование и дублирование текста, если иное не предусмотрено договором. Таким образом, в отношении аудиовизуального произведения его соавторы по общему правилу не сохраняют исключительные права, а передают их лицу, взявшему на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения.

Автором произведения может быть работник, который создал его при выполнении служебных функций или служебного задания. В связи с этим между работником и работодателем должен быть заключен трудовой, а не гражданско-правовой договор. В то же время на практике иногда один договор подменяют другим. В связи с этим ч. 3 ст.11 ТК РФ предусматривает, что в тех случаях, когда в судебном порядке установлено, что договором гражданско-правового характера фактически регулируются трудовые отношения между работником и работодателем, к таким отношениям применяются положения трудового законодательства. Наглядным примером может быть следующее судебное дело, рассматривавшееся в Хорошевском суде г. Москвы. **Автор М. подал исковое заявление в суд, потребовав взыскать с ЗАО издательство «Кузьма» и ЗАО Издательский центр «Аванта+» вознаграждение, а также признать за истцом исключительные имущественные авторские права на произведения, вошедшие в книги «Биология», «История России XX века» и выпущенные в 1994 г. На основании объяснений истца, ответчика, свидетелей суд установил, что с 1992 г. по 1996 г. М. работал в качестве редактора в издательстве «Аванта+»(преобразовано позднее в издательство «Кузьма»). С автором был заключен подрядный договор, однако в договоре предусматривалось, что написание статей входит в его служебные обязанности. Каждый месяц автор получал зарплату, получал премии, подчинялся внутреннему трудовому распорядку. На основании изложенного суд пришел к выводу, что между издательством и автором существовали трудовые отношения и в соответствии со ст.14 ЗоАП исключительное право на использование принадлежит издательству, в иске автору было отказано.**

Законодательство не содержит понятия служебных обязанностей и служебного задания. Круг служебных обязанностей работника определяется трудовым договором, должностными инструкциями и другими локальными актами. Например, штатный журналист газеты пишет для нее статьи. Согласно ст. 14 ЗоАП исключительные права на использование служебного произведения принадлежит работодателю, а авторское право на произведение (личные неимущественные права) принадлежат самому автору, если иное не предусмотрено договором. При этом размер авторского вознаграждения за каждый вид использования служебного произведения устанавливается договором между автором и работодателем.

Вышеназванные правила не применяются к создаваемым в служебном порядке энциклопедиям и периодическим изданиям.

Другими субъектами авторских прав являются лица, получившие права на произведение в силу закона или по договору. Так, например, авторские права переходят наследникам после смерти автора. Не переходит по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения. Наследники автора вправе осуществлять защиту указанных прав. Эти правомочия наследников сроком не ограничиваются. При отсутствии наследников автора защиту указанных прав осуществляет специально уполномоченный орган Российской Федерации. В настоящее время такого органа в России нет.

Кроме того, авторские права могут переходить по договорам физическим и юридическим лицам.

## ***6. Содержание авторских прав***

В соответствии со ст. 15 и 16 ЗоАП автору в отношении его произведения принадлежат имущественные и неимущественные авторские права.

К личным неимущественным правам относятся:

- право авторства;
- право на имя;
- право на обнародование, включая право на отзыв;
- право на защиту репутации автора.

Право авторства - это право признаваться автором произведения, нарушение которого довольно часто имеет место на практике. **В Никулинском межмуниципальном районном суде г. Москвы рассматривалось исковое заявление автора из г. Волгограда к МГУ о защите нарушенных авторских прав и о взыскании компенсации в размере 3000 минимальных размеров оплаты труда.**

**Исковые требования основывались на том, что на книжных лотках в МГУ продавалась брошюра для поступающих с ответами на билеты по математике, автором которой являлся истец. Однако в**



качестве правообладателя был указан МГУ, а не автор, и никакого авторского договора с автором не было заключено. Издательство, выпустившее в свет его произведение не только не заключило с ним авторского договора и не выплатило вознаграждение, но даже не указало на экземплярах книги его фамилии, а под значком «copyright» © было указано МГУ для того, чтобы книга пользовалась большим спросом. Ведь авторитет старейшего учебного заведения и его преподавателей непрерываем.

Разобравшись в материалах дела и представленных доказательствах, суд отказал в удовлетворении иска в отношении МГУ, а поскольку в числе ответчиков было привлечено издательство, опубликовавшее книгу, которое к моменту рассмотрения дела преобразовалось, и его вина была установлена, то требования истца были удовлетворены и сумма компенсации за нарушение авторских прав была взыскана с издательства.

Право на имя - право использовать произведение под своим именем, псевдонимом или анонимно. При использовании произведения анонимно автор приобретает права и обязанности под своим подлинным именем, но через представителя, в качестве которого выступает, как правило, издатель.

Право на защиту репутации автора - право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора). Так, незаконная переработка произведения сопровождается незаконным использованием переработанного произведения, а также нарушением права на неприкосновенность произведения. Например, мебельный центр «На Каховке» в своей рекламе использовал известную революционную мелодию Исаака Дунаевского «Каховка» под рекламу мебельного салона, в связи с чем наследницей правообладателя был предъявлен иск о незаконной переработке произведения<sup>58</sup>.

В ряде стран данное право трактуется более широко и предусмотрено в законодательстве как право на неприкосновенность произведения. Так, например, в ст. 11 Закона Швейцарии об авторском праве и смежных правах от 9 октября 1992 г. автор обладает правом на неприкосновенность произведения и даже при наличии у третьих лиц права (в силу закона или договора) на внесение в произведение изменений или на его переделку автор вправе воспротивиться всякому изменению произведения, наносящему ущерб авторской личности.

Важным личным правомочием автора является право на обнародование - обеспечение доступа к произведению третьих лиц. Это право не может переходить по договору. Автор реализует свое право на обнародование произведения при заключении договора о первом использовании не обнародованного произведения или при передаче его работодателю.

---

<sup>58</sup> Иск наследников И.Дунаевского.//Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2000, № 1. С.10.

Право на обнародование произведения включает в себя право на его отзыв, в соответствии с которым автор имеет право отказаться от ранее принятого решения обнародовать данное произведение. При этом особо отмечается, что автор может осуществить свое право при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду (п. 2 ст. 15 Закона об авторском праве). В некоторых странах существуют специальные гарантии защиты пользователя от злоупотребления правом автора на отзыв произведения. Так, ст. 32 Закона об охране литературной и художественной собственности 1957 г. устанавливает, что если автор после отзыва произведения все же решил его обнародовать, то право приоритета в использовании будет принадлежать первоначальному контрагенту и на ранее определенных условиях.

В судебной практике довольно часто встречаются дела, связанные с защитой личных неимущественных прав. Так, А.С. Горохов будучи автором текстов музыкальных произведений с текстом песен «Королева красоты» и «солнцем опьяненный» (музыка А. Бабаджаняна) обратился в суд с иском к «ОРТ» о взыскании компенсации за нарушение авторских прав. В 1997 г. произведения А.С. Горохова прозвучали в программе «Королева красоты», посвященной творчеству А. Бабаджаняна, при этом имя А.С.Горохова как автора текста песен указано не было.

В исковом заявлении автор указал, что действия ответчика, не указавшего его имени как автора при использовании произведения, затрудняют его нахождение другими потенциальными пользователями и заказчиками для заключения соответствующих договоров об использовании его произведений, в связи с чем истец просил взыскать в его пользу компенсации в размере 500 минимальных размеров оплаты труда.

Следующая группа прав - имущественные права, режим которых регламентирован ст. 16 ЗоАП. В п. 1 ст. 16 закреплено исключительное право автора на использование созданного им произведения. Это значит, что автор не только решает вопрос об обнародовании произведения, но и определяет, в каких формах и пределах будет оно использоваться для неопределенного круга лиц.

Законодатель устанавливает исчерпывающий перечень видов использования произведения, в том числе, право:

- воспроизводить произведение (право на воспроизведение);
- распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);
- импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);
- публично показывать произведение (право на публичный показ);

- публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);
- сообщать произведение, (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
- переводить произведение (право на перевод);
- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

**Так, нарушением последнего являются действия заказчика, поручившего без согласия правообладателя разработку документации для строительства иной организации.**

**Акционерное общество «Институт экспериментального проектирования» обратилось в арбитражный суд с иском к строительной компании о признании за ним исключительных прав на архитектурный проект, а также права на осуществление авторского надзора за строительством архитектурного объекта и запрещение ответчику использовать техническую документацию, разработанную другой организацией, для реализации проекта.**

**При разрешении спора судом установлено, что институт в соответствии с договором, заключенным со строительной компанией (заказчиком), создал архитектурный проект шумозащитного жилого дома. Авторами проекта являются работающие в институте архитекторы, трудовые договоры которых не предусматривали закрепления за ними исключительных прав на создаваемые произведения архитектуры.**

**Согласно условиям договора институтом была разработана документация для строительства первой очереди объекта. Данные материалы были переданы строительной компании, приняты и оплачены ею.**

**Документацию, подготовленную по договоренности для других этапов строительства, строительная компания не приняла со ссылкой на отсутствие надлежащего финансирования. Однако затем, не расторгая договора с институтом, без его согласия и**

ведома заказала изготовление документации другой проектной организации за меньшую цену и приступила к строительству объекта.

Суд первой инстанции отказал в иске, сославшись на то, что истец, являясь обладателем исключительных прав на архитектурный проект, не доказал их оспаривания или нарушения ответчиком.

Суд апелляционной инстанции отменил названное решение и удовлетворил исковые требования по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 6 Закона Российской Федерации «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» объектами авторского права на произведения архитектуры являются архитектурный проект, разработанная на его основе документация для строительства, а также архитектурный объект.

Согласно статье 16 ЗоАП исключительные права автора на использование архитектурного проекта включают также его практическую реализацию. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Договор между сторонами не предусматривал условия о возможности разработки документации иной организацией.

Статьей 17 Закона Российской Федерации «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации», регламентирующей имущественные права автора произведения архитектуры, прямо предусмотрено, что автор архитектурного проекта имеет исключительное право использовать проект или разрешать использовать его для реализации путем разработки документации для строительства и строительства архитектурного объекта. Передача этих исключительных прав осуществляется на основании договора. Из материалов дела усматривается, что институт такого договора с разработчиком документации не заключал, разрешение заказчику на его заключение также не давал.

При указанных обстоятельствах изготовление документации для строительства другими лицами без разрешения обладателя исключительных прав на архитектурный проект и использование этой документации является нарушением этих прав, которое должно быть прекращено по требованию правообладателя.

Исковые требования института, обладающего как работодатель авторов архитектурного проекта исключительными правами на использование служебного произведения, в силу статьи 14 ЗоАП удовлетворены правомерно<sup>59</sup>.

---

<sup>59</sup> П. 9 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», утвержденного Информационным письмом

Автор наделен особыми правами в отношении произведений изобразительного искусства. К ним относятся право доступа и право следования. В соответствии со ст. 17 ЗоАП автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения (право доступа). При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору. В некоторых странах право доступа относится не только к произведениям изобразительного искусства, но и к другим объектам авторского права, которые существуют в единственном экземпляре, например, рукопись произведения. Согласно ст.14, 15 Закона Швейцарии об авторском праве и смежных правах автор наделен правом доступа к экземпляру своего произведения, находящегося во владении другого лица, если это оказывается необходимым для осуществления его авторских прав. Кроме того, в Швейцарии авторы обладают «правом на выкуп (или воспроизведение) своего произведения, существующего в единственном экземпляре и находящегося во владении другого лица, которое намеревается это произведение уничтожить»<sup>60</sup>.

Право следования состоит в том, что в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены). Во Франции право следования включает в себя право на 3-процентное участие в доходах от каждой последующей перепродажи указанных произведений, совершаемых на аукционе или при посредничестве коммерсанта, если цена составляет сумму свыше 100 фр. (в настоящее время единица измерения евро). Это право неотчуждаемо.

### ***7. Пределы осуществления авторских прав***

По общему правилу использование произведения допускается только с согласия автора, но в интересах общества для обеспечения доступа к знаниям и распространения информации Закон устанавливает случаи свободного использования произведений (без согласия автора) (ст.ст. 18 - 26). Одним из видов свободного использования является воспроизведение произведения для судебных целей (ст. 23), когда для целей судебного производства произведение может быть воспроизведено, показано, исполнено и т.д. Эта норма относится как к обнародованным, так и не к обнародованным произведениям. Причем,

---

Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1999, № 11.

<sup>60</sup> Цит. по: Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. Под ред. В.В.Залесского. М., 1999. С. 426.

когда произведение не было обнародовано, и не было получено согласие автора на совершение такого действия, судами проводится закрытые заседания.

Свободное использование произведений не следует путать с использованием экземпляров произведений. Если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения. Такой принцип носит название **«принцип исчерпания прав»**. Однако право на распространение экземпляров произведения путем сдачи их в прокат принадлежит автору независимо от права собственности на эти экземпляры.

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

1) цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2) использование произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3) воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такие воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором;

4) воспроизведение в газетах передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения публично произнесенных политических речей в объеме, оправданном информационной целью;

5) воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, путем передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю произведений в объеме, оправданном информационной целью;

б) воспроизведение правомерно обнародованных произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом (для слепых).

В соответствии со ст. 20 ЗоАП допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования **репродуцирование в единичном экземпляре без извлечения прибыли:**

1) правомерно опубликованного произведения библиотеками и архивами для восстановления, замены, утраченных или испорченных экземпляров, предоставления экземпляров, произведения другим библиотекам, утратившим по каким-либо причинам произведения из своих фондов;

2) отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) библиотеками и архивами по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях;

3) отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

При рассмотрении случаев свободного использования произведения следует выделить ст. 26 ЗоАП, регулиющую воспроизведение произведения в личных целях без согласия автора, но с выплатой авторского вознаграждения (запись на кассетах аудиовизуальных произведений, песен, музыки). Эта норма устанавливает особый сбор с изготовителей и импортеров оборудования и материалов, с помощью которых или на которых воспроизводятся аудиовизуальные произведения или звукозаписи.

Особый сбор (вознаграждение) может взиматься с изготовителей и импортеров того оборудования и тех материалов, с помощью которых или на которых воспроизводятся охраняемые правом аудиовизуальные произведения и звукозаписи. Допускаются и некоторые иные случаи свободного использования произведения, прямо предусмотренные ЗоАП.

Во всех других случаях осуществление действий, указанных в ст. 16 ЗоАП без согласия правообладателя, является нарушением авторских прав и подлежащих защите. Например, лицо, распространяющее экземпляры произведения без разрешения правообладателя, несет ответственность за нарушение исключительных прав на это произведение.

**Так, товарищество обратилось в арбитражный суд с иском к торговой фирме о конфискации у ответчика видеокассет с художественным фильмом, находящихся в продаже, и взыскании с него полученного дохода вместо возмещения убытков.**

**Установив, что истец является обладателем исключительных прав на указанный фильм, суд удовлетворил иск.**

**Суд обоснованно отклонил довод ответчика о приобретении им продаваемых кассет у третьего лица по договору купли-продажи и невозможности в связи с этим нести ответственность.**

**В соответствии с пунктом 2 статьи 16 ЗоАП распространение экземпляров произведения является самостоятельным имущественным правом автора (правообладателя), поэтому нарушением авторских прав является любое распространение без разрешения правообладателя.**

**Торговая фирма не отрицала, что ее действия привели в возникновению у правообладателя убытков. Покупая товар у третьего лица, фирма не проверила наличия у него права на распространение видеокассет с упомянутым фильмом (тогда как истец доказал отсутствие у третьего лица такого права), то есть не приняла всех зависящих от нее мер, позволяющих предотвратить нанесение правообладателю убытков вследствие незаконного распространения видеокассет.**

**Таким образом, суд сделал правильный вывод о причинении убытков истцу неправомерными действиями ответчика и принял в соответствии с подпунктом 4 пункта 1 и пунктом 4 статьи 49 названного Закона решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения и взыскании дохода вместо возмещения убытков.**

### ***8. Срок действия авторских прав***

Исключительные авторские права действуют в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения.

Исключение составляют право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора, которые охраняются бессрочно.

Охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом Российской Федерации.

Авторское право на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, действует в течение 50 лет после даты его правомерного обнародования.

Если в течение указанного срока автор произведения, выпущенного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то авторское право будет действовать в течение 50 лет после смерти автора.

Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.



В случае, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав, предусмотренный настоящей статьей, начинается действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

В случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав, предусмотренный настоящей статьей, увеличивается на 4 года.

Исчисление сроков охраны авторских прав начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока (например, год опубликования произведения или год смерти автора).

### ***9. Права на программы для ЭВМ и базы данных. История развития законодательства о правовой охране программ для ЭВМ и баз данных***

Программы для электронных вычислительных машин и базы данных являются особыми видами объектов авторских прав, получивших правовую охрану сравнительно недавно. Впервые в мире программа ЭВМ была зарегистрирована в качестве объекта правовой охраны в 1961 году в США. В 1980 г. в законодательстве США, а именно в Законе 1976 г. об авторском праве, компьютерная программа была включена в перечень объектов авторского права. В большинстве стран (Германия, Япония, Великобритания и др.) программы для ЭВМ охраняются законодательством об авторском праве. В настоящее время теоретически обосновываются три возможные формы охраны программ для ЭВМ: авторским правом, патентным правом и законодательством о коммерческой тайне.

В России правовая охрана программного обеспечения была введена Основами гражданского законодательства Союза ССР и республик в 1991 году, когда программы для ЭВМ и базы данных стали объектом авторского права и были приравнены к литературным произведениям. Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» в ред. Федерального закона от 24 декабря 2002 г. № 177-ФЗ вступил в силу в 1992 г. до принятия Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», в связи с чем в настоящее время на практике возникают коллизии между нормами указанных законов и даже возникает вопрос о целесообразности действия специального закона, посвященного программам для ЭВМ и базам данных.

## *10. Понятие программы для ЭВМ и базы данных*

**Программа для ЭВМ** - это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Правовая охрана распространяется на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.

Под **базой данных** понимают объективную форму представления и организации совокупности данных (например: статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ. Предоставляемая настоящим Законом правовая охрана распространяется на базы данных, представляющие собой результат творческого труда по подбору и организации данных. Базы данных охраняются независимо от того, являются ли данные, на которых они основаны или которые они включают, объектами авторского права.

Программам для ЭВМ предоставляется правовая охрана как произведениям литературы, а базам данных - как сборникам. При этом программа для ЭВМ и база данных должна представлять собой результат творческой деятельности автора (соавторов). Правовая охрана не распространяется на идеи и принципы, лежащие в основе программы для ЭВМ или базы данных или какого-либо их элемента, в том числе на идеи и принципы организации интерфейса и алгоритма, а также языки программирования. Аналогичные принципы закреплены и в зарубежном законодательстве (США, Япония и др.) **Так, в США рассматривался иск компании «Apple Computer Inc.» к корпорации «Microsoft».** Последняя обвинялась в нарушении прав истца на его пользовательский интерфейс, якобы скопированный в программе **Windows 3.0.** Истец первым разработал такой интерфейс для рабочего места конечного пользователя, благодаря чему устранялась необходимость его знакомства с компьютерным языком посредством вывода на экран дисплея визуальных пиктограмм, обозначающих ту или иную функцию компьютера. Применяв новшество в **Windows 3.0,** ответчик воспользовался пиктограммами, указав, что они являются усовершенствованием пиктограмм «Apple». Суд отклонил иск, поскольку принцип интерфейса компании «Apple» существенно не отличается от изобразительного представления функций на клавишах приборной доски автомобиля.

Аналогическое решение было принято и по делу «Lotus v. Borland International Inc.». По мнению суда, иерархия команд в меню «Lotus 1-2-3» - лишь метод осуществления операций, не охраняемый авторским правом. Суд сравнил систему меню с клавишами на видеомагнитофоне. То есть, на практике любой функциональный элемент программных материалов не подпадает под авторское право независимо от наличия других методов достижения того же результата».<sup>61</sup>

### *11. Общие признаки правовой охраны программ для ЭВМ и баз данных с другими объектами авторских прав*

Программа для ЭВМ и база данных как объекты авторского права имеют много общего с другими объектами. Авторское право распространяется на любые программы для ЭВМ и базы данных, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, представленные в объективной форме, независимо от их материального носителя, назначения и достоинства. Авторское право возникает в силу создания этих объектов. Для признания и осуществления авторского права на программу для ЭВМ или базу данных не требуется депонирования, регистрации или соблюдения иных формальностей. Правообладатель для оповещения о своих правах может, начиная с первого выпуска в свет программы для ЭВМ или базы данных, использовать знак охраны авторского права.

Имущественные права на программу для ЭВМ или базу данных, созданные в порядке выполнения служебных обязанностей или по заданию работодателя, принадлежат работодателю, если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное

В отношении программ для ЭВМ и баз данных как и в отношении других объектов авторских прав действуют личные (ст. 9 ЗоПЭВМ) и имущественные (ст. 10 ЗоПЭВМ) права. Личные права автора на программу для ЭВМ или базу данных охраняются бессрочно. Так, автору программы для ЭВМ или базы данных принадлежит право авторство, право на имя, право на неприкосновенность (целостность) и право на обнародование программы для ЭВМ или базы данных. Право на обнародование означает право обнародовать или разрешать обнародовать путем выпуска в свет (опубликования) программы для ЭВМ или базы данных, включая право на отзыв.

Срок действия имущественных прав на программы для ЭВМ и базы данных совпадает с общим сроком. Авторское право действует с момента создания программы для ЭВМ или базы данных в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Срок окончания действия

---

<sup>61</sup> Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Сост. Л.Г. Кравец. М., 2001. С. 30-31.

авторского права на программу для ЭВМ и базу данных, созданные в составе, исчисляется со времени смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

Если программа для ЭВМ или база данных выпущена анонимно или под псевдонимом, то авторское право на нее действует в течение 50 лет с момента их выпуска в свет.

## ***12. Характерные особенности правовой охраны программ для ЭВМ и баз данных по сравнению с другими объектами авторских прав***

Можно выделить ряд особенностей, характерных только для программ для ЭВМ и баз данных. Так, в ст. 9 Закона РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» в числе личных неимущественных прав названо право на неприкосновенность (целостность), хотя по существу оно аналогично праву на защиту репутации автора. **Право на неприкосновенность (целостность)** – это право на защиту как самой программы для ЭВМ или базы данных, так и их названий от всякого рода искажений или иных посягательств, способных нанести ущерб чести или достоинству автора.

В числе специфических имущественных прав автора можно выделить:

- право на использование программы (или ее копии) в ЭВМ или хранение в ЭВМ;
- право на создание копий программ любыми средствами и в любой форме;
- право на адаптацию программы;
- право на модификацию, в том числе право на перевод на другие машинные языки или в другой код;
- право на раскрытие содержания программы настолько, насколько это дает возможность создания аналогичной программы;
- право на вознаграждение.

Так, **право на адаптацию** программы для ЭВМ или базы данных означает внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя. **Право на модификацию (переработку)** программы для ЭВМ или базы данных предполагает любые их изменения, не являющиеся адаптацией.

Особо следует остановиться на форме авторских договоров о передаче программ для ЭВМ. При продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных допускается применение особого порядка заключения договоров, который носит название «оберточных» лицензий. В «оберточной» лицензии указывается, что вскрытием упаковки экземпляра программы

для ЭВМ или базы данных пользователь выражает свое согласие с условиями данной лицензии.

В отличие от других объектов авторских прав программы для ЭВМ и базы данных, за исключением программ для ЭВМ и баз данных, составляющих государственную тайну, могут быть зарегистрированы по желанию правообладателя в Российском Агентстве по патентам и товарным знакам. Это единственная разновидность государственной регистрации объектов авторского права. Порядок регистрации регулируются **Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных**, утвержденные Приказом Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 25. При этом заявителем может быть как физическое, так и юридическое лицо, получившие исключительные права на использование программы для ЭВМ (базы данных) по закону (в силу факта создания или по наследству) либо по договору с правообладателем. Ответственность за достоверность указанных сведений несет заявитель. В качестве правообладателя может выступать работодатель при условии, что программ для ЭВМ или база данных создана в связи с выполнением трудовых обязанностей или по заданию работодателя. Исключительное право в этом случае принадлежит работодателю, если иное не предусмотрено договором между ним и работником. При этом работник (автор) имеет право на вознаграждение, порядок выплаты и размер которого устанавливаются договором между работником и работодателем.

Особое внимание в ЗоПЭВМ уделено правовому режиму программ для ЭВМ и баз данных, созданных при выполнении работ по государственному контракту для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации. Согласно п. 2 ст. 12 ЗоПЭВМ исключительное право на такую программу ЭВМ или базу данных принадлежит исполнителю, если государственным контрактом не установлено, что это право принадлежит Российской Федерации или субъекту Российской Федерации, от имени которых выступает государственный заказчик. Автор, чьим творческим трудом были созданы программ для ЭВМ или база данных, имеет право на получение вознаграждения от правообладателя, получившего исключительное право.

Правообладатель всех имущественных прав на программу для ЭВМ или базу данных непосредственно или через своего представителя в течение срока действия авторского права может зарегистрировать программу для ЭВМ или базу данных путем подачи заявки. Заявка на официальную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных должна содержать:

- 1) заявление на официальную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных с указанием правообладателя, а также автора, если он

не отказался быть упомянутым в качестве такового, и их местонахождения/местожительства (см. приложение 1);

2) депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат;

3) документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора.

В результате положительного решения о регистрации программа для ЭВМ или база данных вносится Роспатентом соответственно в Реестр программ для ЭВМ или Реестр баз данных, а заявителю выдается свидетельство об официальной регистрации (см. приложение 2). Сведения об официальной регистрации программы для ЭВМ или базы данных публикуются в официальном бюллетене Роспатента.

За последние годы количество зарегистрированных в Роспатенте программ для ЭВМ неуклонно растет. Так, в 1996 г. было зарегистрировано 583 программы, в 1998 г. - 749, в 2000 г. - 1388. Всего за последние пять лет было зарегистрировано 4457 программ<sup>62</sup>.

С 15 до 82 увеличилось число зарегистрированных договоров о полной уступке всех имущественных прав на программ для ЭВМ. Такая регистрация влечет возможность передачи всех имущественных прав на программу (базу) только путем регистрации договора о полной уступке прав в Роспатенте, которые вступают в силу с даты регистрации. Без регистрации сделка будет ничтожна.

В некоторых странах регистрация объектов авторских прав необходима для обеспечения правовой охраны в судах (например, в США).

### ***13. Пределы осуществления авторских прав на программу для ЭВМ или базу данных***

Осуществление авторских прав имеет следующие ограничения. Так, например, лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, вправе без получения дополнительного разрешения правообладателя осуществлять любые действия, связанные с функционированием программы для ЭВМ или базы данных в соответствии с ее назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ, а также исправление явных ошибок.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, вправе без согласия правообладателя и без выплаты ему дополнительного вознаграждения:

1) осуществлять адаптацию программы для ЭВМ или базы данных (внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных

---

<sup>62</sup> Годовой отчет Российского Агентства по патентам и товарным знакам за 2000 г. М., 2001. С. 65.

на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя);

2) изготавливать или поручать изготовление копии программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей и при необходимости (в случае, когда оригинал программы для ЭВМ или базы данных утерян, уничтожен или стал непригодным для использования) для замены правомерно приобретенного экземпляра;

3) декомпилировать или поручать декомпилирование программы для ЭВМ с тем, чтобы изучать кодирование и структуру этой программы при определенных условиях, установленных законодательством.

Принцип исчерпания прав в отношении программы для ЭВМ и базы данных выражается предусмотрен в ст. 16 Закона «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» и выражается в следующем. Перепродажа или передача иным способом права собственности либо иных вещных прав на экземпляр программы для ЭВМ или базы данных после первой продажи или другой передачи права собственности на этот экземпляр допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему дополнительного вознаграждения.

Во всех иных случаях использование программы для ЭВМ или базы данных должно осуществляться с согласия правообладателя на основании договора. В противном случае такие действия являются нарушением авторских прав и влекут предусмотренную законом ответственность.

**Так, акционерное общество открытого типа «Комлинк» обратилось в Арбитражный суд Республики Хакасия с иском о взыскании с акционерного общества открытого типа «Электрическая связь Республики Хакасия» 275 миллионов рублей компенсации за нарушения прав истца на программу для ЭВМ «Автоматизированное рабочее место «Новая центральная обработка» («АРМ «Новая центральная обработка»).**

**Между тем Абаканская МТТС и АО «Комлинк» 01.07.94 г. заключили договор на разработку комплексной системы обработки междугородных переговоров. В период действия этого договора Чурилов А.Н. заключил трудовой договор (контракт) с АО «Комлинк» и 02.07.94 г. был принят на работу в это акционерное общество на должность инженера-программиста. В августе 1994 года Чурилов А.Н. записал в память ЭВМ Абаканской МТТС программы (в том числе программу «АРМ «Новая центральная обработка»), разработанные им во исполнение договора от 01.07.94 г. между АО «Комлинк» и ответчиком, а с сентября 1994 года приступил по указанию своего работодателя к сопровождению программ.**

**После прекращения по соглашению сторон от 15.12.94 г. действия договора от 01.07.94 г. ответчик продолжал использовать прежние программы, хотя пунктом 3 соглашения предусматривалось,**

что все имущественные отношения, возникшие в связи с договором, должны быть приведены в первоначальное положение. Акционерное общество «Комлинк» 15.05.95 г. как правообладатель получило свидетельство об официальной регистрации программы для ЭВМ «АРМ «Новая центральная обработка», автором которой является Чурилов А.Н. При этом акционерное общество сослалось на создание Чуриловым А.Н. этой программы в порядке выполнения своих служебных обязанностей. Поэтому имущественные права согласно статье 12 Закона Российской Федерации от 23.09.92 г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» принадлежат ему как работодателю автора. По мнению истца, Абаканская МТТС в соответствии со статьей 14 названного Закона является нарушителем авторского права в отношении его исключительных прав на программу для ЭВМ «АРМ «Новая центральная обработка». Поэтому согласно статье 18 этого Закона акционерное общество вправе требовать с нарушителя выплаты компенсации в размере 275 000 000 рублей.

Вместе с тем в соответствии со статьей 18 Закона Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» в качестве средства защиты прав на программу для ЭВМ и базу данных автор программы и иные правообладатели вправе требовать выплаты нарушителем компенсации в определяемой по усмотрению суда сумме от 5000-кратного до 50000-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда в случаях нарушения с целью извлечения прибыли вместо возмещения убытков.

Для правильного разрешения спора Высший Арбитражный Суд РФ указал следующие обстоятельства, которые должны быть установлены:

- 1) в чем выразилось использование программы для ЭВМ со стороны ответчика применительно к тому, что понимает закон (статья 1) под использованием;
- 2) является ли истец единственным законным обладателем имущественных прав на программу для ЭВМ;
- 3) какие конкретно имущественные права правообладателя были нарушены действиями ответчика;
- 4) имелась ли у ответчика цель - извлечение прибыли, какое условие является обязательным при обращении с иском о выплате компенсации.<sup>63</sup>

Способы охраны авторских прав аналогичны смежным правам и будут рассмотрены в следующей теме.

---

<sup>63</sup> Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 июня 1996 г. № 850/96 //Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации. 1996, № 9.



**Приложение 1**

№ Входящий		№ Регистрационный	<b>Форма РП</b>
от	_____ Г.	от	_____ Г.

**В ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ОРГАН ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ  
ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**  
Бережковская наб., 30, корп. 1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995

**ЗАЯВЛЕНИЕ**

НА ОФИЦИАЛЬНУЮ РЕГИСТРАЦИЮ

ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ или  БАЗЫ ДАННЫХ (отметить [X])

Представляя указанные ниже документы, подтверждаю(ем) отсутствие сведений, составляющих государственную тайну, и прошу (просим) зарегистрировать программу для ЭВМ (базу данных)

1. ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ (ЗАЯВИТЕЛЬ(И)):

(Полное имя или наименование заявителя(ей) и его (их) местонахождение.

Данные о месте жительства автора(ов)-заявителя(ей) приводятся в п. 9А) (Всего заявителей \_\_\_\_\_)

2. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ПРАВ НА РЕГИСТРИРУЕМЫЙ ОБЪЕКТ: (отметить [X])  
(заполняется, если заявитель является юридическим лицом или состав заявителей не соответствует составу авторов)

заявитель является работодателем автора  передача прав автором или его правопреемником заявителю  
 передача прав работодателем заявителю  право наследования

3. НАЗВАНИЕ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ:

3А. ПРЕДЫДУЩЕЕ ИЛИ АЛЬТЕРНАТИВНОЕ НАЗВАНИЕ: (подчеркнуть) (в свидетельстве не указывается)

4. НАЗВАНИЕ СОСТАВНОГО ПРОИЗВЕДЕНИЯ (если регистрируемая программа для ЭВМ или база данных является частью составного произведения)

5. СВЕДЕНИЯ О ПРЕДЫДУЩЕЙ РЕГИСТРАЦИИ:

Номер предыдущей регистрации \_\_\_\_\_ Дата предыдущей регистрации \_\_\_\_\_ число \_\_\_\_\_ месяц \_\_\_\_\_ год

6. ГОД СОЗДАНИЯ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ: \_\_\_\_\_ год

7. МЕСТО И ДАТА ПЕРВОГО ВЫПУСКА В СВЕТ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ:

страна \_\_\_\_\_ число \_\_\_\_\_ месяц \_\_\_\_\_ год

8. СВЕДЕНИЯ О ПРОИЗВЕДЕНИЯХ, ЯВЛЯЮЩИХСЯ ОБЪЕКТАМИ АВТОРСКОГО ПРАВА:  
(использованных при создании регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных)

9. АВТОРЫ: Всего авторов \_\_\_\_\_  авторы отказались быть упомянутыми в качестве таковых

9А. СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРЕ: (для указания сведений о других авторах необходимо заполнение формы РП/ДОП)

Фамилия Имя Отчество: \_\_\_\_\_

Дата рождения \_\_\_\_\_ число \_\_\_\_\_ месяц \_\_\_\_\_ год

Местожительство, телефон: \_\_\_\_\_

Краткое описание авторского вклада в регистрируемую программу для ЭВМ или базу данных: \_\_\_\_\_

При публикации сведений об официальной регистрации программы для ЭВМ или базы данных прошу: (отметить [X])

упоминать меня как автора под своим именем  не упоминать меня как автора (анонимно)

упоминать меня как автора под псевдонимом \_\_\_\_\_

Приведенные сведения верны. Автор: \_\_\_\_\_ / \_\_\_\_\_  
(подпись) (Фамилия И.О.)

10. СВЕДЕНИЯ О СОДЕРЖАЩИХСЯ В ЗАЯВКЕ ДОКУМЕНТАХ: (отметить [X])

депонированные материалы, идентифицирующие регистрируемую программу для ЭВМ или базу данных:

распечатка исходного текста на \_\_\_ л. в 1 экз.  распечатка объектного кода на \_\_\_ л. в 1 экз.

материалы, идентифицирующие аудиовизуальные отображения, порождаемые программой для ЭВМ, в 1 экз.:

распечатка изображения на \_\_\_\_\_ л.  иное: \_\_\_\_\_

материалы, идентифицирующие базу данных, на \_\_\_\_\_ л. в 1 экз.

реферат в 2 экз.  иные материалы \_\_\_\_\_ в 1 экз.

дополнение к заявлению (форма РП/ДОП) на \_\_\_\_\_ л.  доверенность(и) в \_\_\_ экз. на \_\_\_ л.

иные документы \_\_\_\_\_ на \_\_\_\_\_ л. в 1 экз.

документ об уплате регистрационного сбора на \_\_\_\_\_ л.

документ, подтверждающий наличие оснований для предоставления льготы, на \_\_\_\_\_ л.

документ об уплате тарифа на \_\_\_\_\_ л.

11. Адрес для переписки: (включая почтовый индекс) \_\_\_\_\_

Адресат: \_\_\_\_\_  
Номер телефона (\_\_\_\_\_) \_\_\_\_\_

12. КОНТАКТНЫЕ РЕКВИЗИТЫ для представления третьим лицам: \_\_\_\_\_  
(указываются по желанию правообладателя) (тел., E-mail, адрес и др.)

ПОДПИСЬ(И) ЗАЯВИТЕЛЯ(ЕЙ) ИЛИ ЕГО (ИХ) ПРЕДСТАВИТЕЛЯ

(От имени юридического лица заявление подписывает руководитель с указанием должности или иное лицо, уполномоченное на это учредительными документами, подпись удостоверяется печатью юридического лица. Заявление может подписать лицо, уполномоченное на это по доверенности. Подпись любого лица должна быть расшифрована и указана дата подписания заявления. Подписи правообладателей, которые не могут быть размещены в форме РП, размещаются в форме РП/ДОП.)



**РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ**  
**РОССИЙСКОЕ АГЕНТСТВО ПО ПАТЕНТАМ**  
**И ТОВАРНЫМ ЗНАКАМ**  
**(РОСПАТЕНТ)**

**СВИДЕТЕЛЬСТВО**

**Об официальной регистрации программы для ЭВМ**

**№ 970524**

На основании Закона Российской Федерации “О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных”, введенного в действие 20 октября 1992 года, Российским агентством по патентам и товарным знакам выдано настоящее свидетельство об официальной регистрации программы для ЭВМ

**Визуализатор модели выбора катализаторов-компонентов  
термохимических воспламенителей составов (ВМВККТВТ)**

Правообладатель(ли):

*Белевич Галина Александровна (RU)*

Автор(ы):

*Белевич Галина Александровна (RU)*

Страна: Российская Федерация

по заявке № 970439, дата поступления: 30 марта 1997

Зарегистрировано в  
Реестре программ для ЭВМ

г. Москва, **30 мая 1997 г.**

*Генеральный директор*

*А.Д. Корсагин*

## *Литература к теме 2*

1. Авторские и смежные права в России. Тенденции развития: материалы научно-практической конференции Российского авторского общества. М., 1997. 30 сентября.
2. Азбука авторского права. М., ЮНЕСКО. 1982.
3. Александровский Ю.В. Авторское право. Закон 29 марта 1911 г. СПб., 1911.
4. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. М., 1957.
5. Близнец И.А., Леонтьев К.П. Нужны работающие механизмы защиты авторских прав // Российская юстиция. 1999, № 11.
6. Ваксберг А.И. Издательство и автор. М., 1958.
7. Веинке В. Авторское право. М., 1979.
8. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону РФ об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. М., 2003.
9. Гаврилов Э.П. Об обратной силе действия Закона об авторском праве и смежных правах // Российская юстиция. 1995, № 2.
10. Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. М., 1984.
11. Гульбин Ю. Охрана прав авторов программного обеспечения ЭВМ // Российская юстиция. 1997, № 5.
12. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996.
13. Дмитриев С.В., Рузакова О.А. Авторские и смежные права в Интернете // Законодательство. 2001. № 9.
14. Дозорцев В.А. Основания возникновения и перехода прав на телефильмы // Законодательство и экономика. 2000, № 2.
15. Дозорцев В.А. Право на фильм как сложное многослойное произведение // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2000. № 3,4.
16. Дозорцев В.А. Авторские дела в суде. М., 1985.
17. Дюма Р. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции. М., 1989.
18. Защита авторских и смежных прав по законодательству России. Под ред. И.В.Савельевой. М., 2002.
19. Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике М., 1967.
20. Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. М., 1972.
21. Иоффе О.С. Основы авторского права. М., 1969.
22. Камышев В.Г. Издательский договор на литературные произведения. М., 1986.
23. Камышев В.Г. Права авторов литературных произведений. М., 1972.

24. Канторович Я.А. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. Систематический комментарий к Закону 20 марта 1911 г. с историческим очерком и объяснениями, основанными на законодательных мотивах, литературных источниках, иностранных законодательствах и судебной практике. Пг., 1916.

25. Канторович Я.А. Авторское право. М., 1926.

26. Куликова Е.В. Влияние новых технологий на развитие авторского права и смежных прав: договоры, законодательство, практика. Автореферат кандидатской диссертации. М., 2001.

27. Кузнецов М.Н. Охрана авторских прав в международном частном праве. М., 1986.

28. Макагонова Н.В. Авторское право. Учебное пособие. Под ред. Гаврилова Э.П. М., 1999.

29. Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. Под ред. В.В.Залесского. М.: Норма. 1999.

30. Проблемы советского авторского права. М., 1979.

31. Протопопова О.В. Охрана авторских прав в Англии. //Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: сборник нормативных актов: авторское право. М., 1988.

32. Рузакова О.А. Авторское право и борьба с пиратством в аудиовизуальной сфере // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 3.

33. Рузакова О.А. Гражданско-правовой режим договоров о передачи ноу-хау. // Патенты и лицензии 2002. № 8.

34. Рузакова О.А. Когда знак «копирайт» может ввести в заблуждение? // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 8.

35. Рузакова О.А. Наследники как субъекты авторско-правовых отношений // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2002. № 1.

36. Рузакова О.А. Объекты авторского права и не охраняемые произведения. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 11.

37. Рузакова О.А. Перспективы развития авторского права в России. // Патенты и лицензии. 2002. № 5.

38. Рузакова О.А. Права на объекты интеллектуальной собственности в имуществе супругов // Интеллектуальная собственность. 2001. № 5.

39. Рузакова О.А. Право на перевод в системе имущественных прав автора. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 9.

40. Рузакова О.А., Рузаков Б.И. Перспективы правового регулирования программ для ЭВМ. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2002. № 5.
41. Савельева И.В. Авторский лицензионный договор. Автореферат кандидатской диссертации. М., 1980.
42. Савельева И.В. Правовое регулирование отношений в области художественного творчества. М., 1986.
43. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М., 1956.
44. Силонов И. Авторское право в рекламе // Хозяйство и право. 2000, № 3.
45. Симкин Л.С. Из практики рассмотрения дел о правовой охране программ для ЭВМ.// Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1997. № 8.
46. Спасович В. Права авторские и контрафакция. СПб., 1865.
47. Спасович В. Проект положения об авторских правах. СПб., 1894.
48. Сутулов Д.М. Авторское право. М., 1966.
49. Табашников И.Г. Литературная, музыкальная и художественная собственность с точки зрения гражданского права и по постановлениям законодательства: Северной Германии, Австрии, Франции, Англии и России. СПб., 1878.
50. Хейфец И.Я. Авторское право. М., 1937.
51. Чернышева С.А. Правовое регулирование авторских отношений в кинематографии и телевидении. М., 1984.
52. Чернышева С.А. Авторское право России современные проблемы теории и практики. Диссертация в форме научного доклада на соискание ученой степени доктора юридических наук. М., 1997.
53. Чертков В.Л. Авторское право в периодической печати. М., 1989.
54. Чертков В.Л. Судебная защита прав и интересов авторов. М., 1971.
55. Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. К., 1891.

## *Тест к теме 2*

**1. Может ли охраняться авторским правом название произведения?**

- а) нет;
- б) да, во всех случаях;
- в) да, но при условии, что оно представляет собой результат творческой деятельности.

**2. Кому принадлежат исключительные права на использование «служебного произведения»?**

- а) автору;
- б) всегда работодателю;
- в) работодателю, если иное не предусмотрено договором между автором и работодателем.

**3. Какие из произведений не охраняются авторским правом в Российской Федерации?**

- а) произведения народного творчества;
- б) аудиовизуальные произведения;
- в) произведения, опубликованные анонимно или под псевдонимом.

**4. Охраняются ли в Российской Федерации фотографические произведения?**

- а) да;
- б) нет;
- в) да, если на фотографии указан ее автор.

**5. Может ли соавтор использовать произведение, созданное им в соавторстве, без согласия другого соавтора?**

- а) нет, ни при каких обстоятельствах;
- б) право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно;
- в) да, каждый из соавторов использует созданное ими произведение по своему усмотрению.

**6. Кто из нижеперечисленных лиц является авторам аудиовизуального произведения?**

- а) режиссер-постановщик, автор сценария и автор музыкального произведения, специально созданного для этого аудиовизуального произведения;
- б) продюсер;
- в) режиссер-постановщик, автор сценария и актеры.

**7. Какие права, принадлежащие автору, относятся к личным неимущественным?**

- а) право авторства;
- б) право на воспроизведение;
- в) право на переработку.

**8. В течение какого срока охраняется прав автора на имя?**

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

**9. Кто возмещает пользователю убытки, причиненные в результате отзыва автором произведения?**

- а) автор;
- б) государство;
- в) убытки не подлежат возмещению, поскольку право на отзыв является неимущественным правом.

**10. С какого момента начинается исчисление срока охраны авторских прав?**

- а) с 1 января года, следующего за годом, в течение которого имел место юридический факт, послуживший основанием для начала течения срока;
- б) с 1 января текущего года, в котором имел место юридический факт, послуживший основанием для начала течения срока;
- в) с момента опубликования произведения.

**11. Кому может переходить по наследству право следования?**

- а) только наследникам по закону;
- б) только наследникам по завещанию;
- в) любым наследникам.

**12. В каких случаях не допускается воспроизведение произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения?**

- а) во всех случаях, когда произведение используется в личных целях;
- б) при репродуцировании книг (полностью) и нотных текстов;
- в) при репродуцировании отдельных статей библиотеками по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях.

**13. Каков срок действия авторских прав?**

- а) в течение всей жизни автора и 50 лет после смерти;
- б) в течение всей жизни автора и 70 лет после смерти;
- в) после смерти автора авторское право прекращается.



**14. Какие из авторских прав не переходят по наследству?**

- а) право авторства и право на имя;
- б) право на воспроизведение произведения;
- в) право на обнародование произведения.

**15. Как исчисляется срок действия авторских прав на произведение, созданное в результате соавторства?**

- а) авторское право действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов;
- б) авторское право действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти первого автора;
- в) авторское право действует в течение 50 лет после смерти каждого из соавторов.

**16. Какие произведения являются общественным достоянием?**

- а) произведения, автор которых неизвестен;
- б) произведения, не которые истек срок действия авторского права;
- в) произведения, опубликованные под псевдонимом.

**17. Как охраняются в Российской Федерации программы для ЭВМ?**

- а) как объекты авторского права;
- б) как объекты патентного права;
- в) программы для ЭВМ имеют особый режим, отличный от авторского и патентного права.

**18. Какие из объектов авторского права могут быть по желанию автора зарегистрированы в Российском Агентстве по патентам и товарным знакам?**

- а) программы для ЭВМ и базы данных;
- б) аудиовизуальные произведения;
- в) любые объекты.

**19. Может ли в Российской Федерации юридическое лицо быть субъектом авторских прав?**

- а) может быть автором произведения;
- б) не может;
- в) может получить авторские права по договору либо по наследству (по завещанию).

**20. В каких случаях допускается использование программы для ЭВМ без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения?**

- а) адаптация программ для ЭВМ без каких-либо ограничений;
- б) распространение программ для ЭВМ;
- в) изготовление копии программы для ЭВМ при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей.

## Тема 3. Смежные права

### *1. История развития правовой охраны смежных прав*

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

Термин «смежные права» в основном употребляется в правовых системах романо-германской семьи. Англо-саксонской системе это понятие неизвестно. Так, в США термин авторское право «copyright» относится как к объектам авторского права, так и к фонограммам. В России смежные права стали охраняться с принятием в 1991 г. Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик. Однако вопрос о введении охраны результатов исполнительской деятельности обсуждался задолго до этого в работах известных ученых<sup>64</sup>. Такое понятие было дано в связи с тем, что рассматриваемые права имеют сходный характер с авторскими, и кроме того, большинство объектов смежных прав не могут существовать без объектов авторского права и, соответственно, производны от них. Дело в том, что многие авторы сами не могут и не хотят исполнять свои произведения, а предоставляют это право известным музыкантам, певцам, которые в свою очередь могут передать право на запись своего выступления производителям фонограмм и право на передачу в эфир организации эфирного вещания, права которых также носят исключительный характер и подлежат защите как и авторские права.

### *2. Источники правового регулирования смежных прав*

Основным законодательным актом в области смежных прав является ЗоАП. Среди подзаконных актов важное значение имеют указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. В частности постановлениями Правительства РФ утверждены минимальные ставки авторского вознаграждения за публичное исполнение произведения, за воспроизведение произведений путем звукозаписи, за сдачу экземпляров звукозаписей и аудиовизуальных произведений /видеофильмов/ в прокат.

---

<sup>64</sup> См., например, Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. М., 1957., Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. М., 1984. Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике. М., 1963 и др.

### **3. Объекты смежных прав**

К объектам смежных прав относятся постановки, исполнения, радио- и телевизионные передачи, фонограммы.

Под **исполнением** следует понимать представление произведений, фонограмм, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств /телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств/; показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности /с сопровождением или без сопровождения звуком/.

**Фонограмма** - это любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков, в том числе неохранных авторским правом, например, шум леса, пение птиц и т.д. Исключительные права на фонограмму подлежат охране независимо от того, записано на ней охраняемое авторским правом произведение или нет.

**Передача организации эфирного и кабельного вещания** - передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией.

В отличие от объектов авторских прав не каждый объект смежных прав включает в себя творческий элемент. Творческий характер присущ в определенной мере исполнительской деятельности артистов, режиссеров, постановщиков. Исполнения и постановки можно признать в большинстве случаев результатами творческой деятельности.

Что касается изготовителей звукозаписей и организаций эфирного и кабельного вещания, то их деятельность носит в большей степени технический характер. Смежные права в большинстве случаев являются производными и зависимыми от авторских. Для осуществления смежных прав необходимо получение разрешения автора /правообладателя/ и соблюдение его прав /как имущественных, так и личных неимущественных/.

### **4. Субъекты смежных прав**

Разграничение авторских и смежных прав можно провести по субъектному составу. Так, если автором произведения может быть только физическое лицо, чьим творческим трудом создано произведение<sup>65</sup>, то субъектом смежных прав наряду с физическими лицами, могут быть и юридические лица.

В качестве **исполнителей** могут выступать артисты, актеры, музыканты, танцоры, певцы, которые играют роль, читают, декламируют, поют, играют на музыкальных инструментах или иным образом исполняют произведения литературы или искусства, а также режиссеры-постановщики спектаклей, дирижеры. В соответствии с

---

<sup>65</sup> В некоторых странах авторское право признается за юридическими лицами и за государством. Например, Ливан, Нидерланды. См.: Ю.Г.Матвеев. Международные конвенции по авторскому праву. М., 1975. С.72.

параграфом 73 германского Закона об авторском праве и смежных правах от 9 сентября 1965 г. «исполнителем является лицо, исполняющее или ставящее произведение, или участвующее в его исполнении или постановке». Таким образом, в качестве исполнителей могут выступать только физические лица.

**Производителями фонограмм** являются лица, осуществляющие звуковую запись исполнения или иных звуков на любом материальном носителе. В качестве производителя фонограммы может выступать как юридическое, так физическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения. При отсутствии доказательств иного производителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого обозначено на фонограмме или содержащем ее футляре обычным способом. Под **организациями эфирного и кабельного вещания** понимаются радиостанции, телевизионные компании, организации, ведущие передачи по каналам кабельного телевидения.

### ***5. Роль организаций по коллективному управлению имущественными правами в осуществлении авторских и смежных прав***

Важное значение при осуществлении смежных прав имеет деятельность организаций по коллективному управлению имущественными правами авторов и иных правообладателей.

Некоторые произведения, создаваемые авторами, в силу своей сущности не позволяют автору уследить за их использованием. Например, композитор практически не в состоянии проследить все случаи копирования и исполнения своих произведений по радио, телевидению, на дискотеках, в ресторанах и т.п. Индивидуальные меры по реализации своих прав и получению за это вознаграждения могут не оправдать себя, в связи с этим единственный реальный выход из этого положения – коллективное управление имущественными правами.

Прообразами организаций по коллективному управлению были первые профессиональные союзы во Франции. Первое общество, борющееся за права авторов, было создано во Франции в 1777 г. и именовалось Бюро по драматическому законодательству. Спустя 50 лет было создано Общество литературных авторов. Поводом к становлению института коллективного управления послужило достаточно известное событие, произошедшее в 1847 г. Именно в этом году Поль Энрион, Виктор Паризо и Эрнест Бурже обратились в суд с иском против кафе «Амбассадор» на Елисейских полях. В этом кафе оркестр исполнял их произведения и не платил гонорар. Однако, посещая это кафе, они должны были платить за пищу и место. Такое положение вещей авторы сочли несправедливым. В результате суд вынес решение о взыскании в пользу авторов приличного по тем временам авторского вознаграждения. Данный исторический эпизод подчеркнул

необходимость осуществлять пользователями выплату вознаграждения авторам. Но вместе с тем именно тогда стало ясно, что проконтролировать авторами использование произведений невозможно.

Правовую регламентацию этот институт получил лишь в 1985 году во Франции. В настоящее время институт коллективного управления необходим не только для обеспечения имущественных прав авторов, но и исполнителей и производителей фонограмм.

В Российской Федерации особенности коллективного управления имущественными правами регламентированы ст.44 ЗоАП. В целях обеспечения имущественных прав авторов, исполнителей, производителей фонограмм и иных обладателей авторских и смежных прав в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднительно, могут создаваться организации, управляющие имущественными правами указанных лиц на коллективной основе.

Авторы объединяются и формируют организацию по управлению их имущественными правами, которая является юридическим лицом в виде некоммерческой организации. В качестве таких организаций в настоящее время выступают **Российское авторское общество (РАО), Российское общество по управлению правами исполнителей (РОУПИ), Российская фонографическая ассоциация (РФА) Российское общество по мультимедиа и цифровым сетям (РОМС)** и др. Эти организации на основе полномочий, полученных от правообладателей, предоставляют лицензии пользователям на соответствующие способы использования произведений и объектов смежных прав. Условия таких лицензий должны быть одинаковыми для всех пользователей одной категории. Указанные организации не вправе отказать в выдаче лицензии пользователю без достаточных на то оснований.

Такие лицензии разрешают использование предусмотренными в них способами всех произведений и объектов смежных прав и предоставляются от имени всех обладателей авторских и смежных прав, включая и тех, которые не передали организации полномочий. Однако правообладатели могут заявить о том, что они отказываются от услуг такой организации.

Все возможные имущественные претензии обладателей авторских и смежных прав к пользователям, связанные с использованием их произведений и объектов смежных прав по таким лицензиям, должны быть урегулированы организацией, предоставляющей лицензии.

Таким образом, институт коллективного управления имеет определенные элементы представительства, обладающие следующими особенностями.

- Такое представительство осуществляется не только от имени лиц, передавших полномочия по договору (пользуясь языком закона), но и тех, кто не передавал полномочия. В связи с этим возможны многочисленные злоупотребления.

- Представительство осуществляет путем предоставления лицензии от имени всех, а не в отношении каждого заключается лицензия.

- Создание организации по коллективному управлению осуществляется по инициативе правообладателей.

Институт коллективного управления, нельзя признать идеальным для осуществления авторских и смежных прав, поскольку не учитывает конкретных обстоятельств, влечет возможность злоупотребления организациями, которые могут управлять и правами и тех правообладателей, которые их не передали организации. Приоритет все-таки должен быть отдан индивидуальным договорам, что отражено в рекомендациях Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) в работе «Коллективное управление авторским правом и смежными правами» говорится: «Не рекомендуется осуществлять коллективное управление правами, которые могут управляться на индивидуальной основе, если не существует серьезных трудностей практического или экономического характера в таком индивидуальном управлении».<sup>66</sup>

Различают виды коллективного управления по характеру прав, которыми управляет организация:

- полное коллективное управление;
- неполное коллективное управление.

Полное коллективное управление относится к управлению исключительными имущественными правами. Неполное коллективное управление относится к праву на вознаграждение как некой составной частью исключительного имущественного права. Неполное коллективное управление имеет место в случаях, когда закон допускает использование произведений и объектов смежных прав без согласия правообладателей, но с выплатой вознаграждения. Кроме того, неполное коллективное управление может иметь место в случаях публичного исполнения аудиовизуального произведения, поскольку с п.3 ст.13 ЗоАП предусмотрено право композитора на получение вознаграждения при публичном исполнении аудиовизуального произведения, а также в отношении права следования. Коллективное управление правом следования предусмотрено существует в Германии, Франции, Швеции, Нидерландах и ряде других стран.

Организации по коллективному управлению собирают вознаграждение не в отношении каждого конкретного правообладателя, а в отношении всех сразу и распределяют авторское вознаграждение. В п. 3 ст. 47 Закона закреплен общий принцип распределения вознаграждения, который заключается в том, что распределение должно

---

<sup>66</sup> Коллективное управление авторским правом и смежными правами. ВОИС. 1990. С. 98.

осуществляться пропорционально фактическому использованию произведений и объектов смежных прав.

Согласно п. 6 ст. 46 ЗоАП организации по коллективному управлению обязаны совершать любые юридические действия, необходимые для защиты прав, управлением которых занимается такая организация.

### ***6. Возникновение и осуществление смежных прав***

Смежные права возникают также как и авторские независимо от выполнения каких-либо формальностей. Для оповещения о своих правах может использоваться знак охраны, помещаемый на экземпляре или футляре фонограммы и состоящий из трех элементов:

- латинской буквы Р в окружности;
- наименования обладателя исключительных смежных прав;
- года первого опубликования фонограммы.

Если при создании любых объектов авторского права у автора возникают как имущественные, так и личные неимущественные права, то для объектов смежных прав личные неимущественные права характерны далеко не во всех случаях. Так, в отношении прав исполнителей юридически неточно говорить о таких правах, как право авторства, право на обнародование, право на отзыв. Само создание указанного объекта предполагает его обнародование под настоящим или вымышленным именем исполнителя. Реализация права на отзыв исполнения возможна только при использовании произведения через запись или передачу. Право авторства - право признаваться исполнителем соответствующего произведения реализуется через право на имя и прямо законодательством не предусмотрено. Нарушение права авторства проявляется в нарушении права на имя, закрепленного в п.1 ст. 37 ЗоАП.

Что касается производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания, в качестве которых чаще всего выступают юридические лица, то для них закон вообще не предусматривает возможности существования личных неимущественных прав.

### ***7. Права субъектов смежных прав***

В настоящее время ст. 37 ЗоАП закрепляет исчерпывающий перечень прав исполнителей. К личным неимущественным правам относятся право на имя и право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя.

Необходимость установления охраны права на имя исполнителя объясняется прежде всего тем, что исполнитель не только делает

творческий вклад в представление произведения, но и несет творческий риск, связанный с возможностью погубить или возродить произведение.

Право на неприкосновенность произведения зачастую связано с вмешательством в деятельность звукорежиссеров, изготовителей фонограмм, которые могут исказить творческий замысел автора или исполнителя. Такие случаи имеют место на практике. Например, использование отрывка произведения в качестве «заставки» к передаче. В этом случае может быть искажен смысл произведения и задета личность исполнителя.

**К имущественным правам исполнителей** относится право на использование исполнения или постановки в любой форме, а именно:

- а) право передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение или постановку;
- б) право на запись;
- в) право на воспроизведение записи;
- г) право передачи в эфир /по кабелю/ некоммерческой записи;
- д) право проката фонограммы с записью исполнения.

**Права производителя фонограммы** включают в себя следующие имущественные права:

- 1) воспроизводить фонограмму;
- 2) переделывать или любым иным способом перерабатывать фонограмму;
- 3) распространять экземпляры фонограммы, то есть продавать, сдавать их в прокат и так далее;
- 4) импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы.

**Права организаций эфирного и кабельного вещания** выражаются в праве:

- 1) одновременно передавать в эфир ее передачу другой организации эфирного вещания;
- 2) сообщать передачу для всеобщего сведения в эфир или по кабелю;
- 3) записывать передачу;
- 4) воспроизводить запись передачи;
- 5) сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом.



## ***8. Пределы осуществления смежных прав***

Как и авторские смежные права имеют определенные ограничения. В некоторых случаях объекты смежных прав можно использовать без согласия правообладателей и без выплаты им вознаграждения, в частности:

1) для включения в обзор о текущих событиях небольших отрывков из исполнения, постановки, фонограммы, передачи в эфир или по кабелю;

2) исключительно в целях обучения или научного исследования;

3) для цитирования в форме небольших отрывков из исполнения, постановки, фонограммы, передачи в эфир или по кабелю при условии, что такое цитирование осуществляется в информационных целях. При этом любое использование организацией эфирного или кабельного вещания экземпляров фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, для передачи в эфир или по кабелю возможно только с выплатой вознаграждения;

4) в иных случаях, которые установлены ЗоАП в отношении ограничения имущественных прав автора произведений литературы, науки и искусства.

Иногда использование объектов смежных прав возможно без согласия правообладателя, но с выплатой ему вознаграждения, например, воспроизведение фонограммы в личных целях при условии выплаты правообладателю вознаграждения.

## ***9. Срок действия смежных прав***

Имущественные права исполнителя действуют в течение 50 лет после первого исполнения или постановки. Права исполнителя на имя и на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства как личные неимущественные права охраняются бессрочно. В случае, если исполнитель был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав, предусмотренный настоящей статьей, начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации. Если исполнитель работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны прав, предусмотренный настоящей статьей, увеличивается на 4 года.

Права производителя фонограммы действуют в течение 50 лет после первого опубликования фонограммы либо в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока.

Права организации эфирного и кабельного вещания действуют в течение 50 лет после осуществления такой организацией первой передачи в эфир или по кабелю.

Наследники и иные правопреемники приобретают права на оставшийся срок.

## ***10. Способы защиты авторских и смежных прав***

Нарушение авторских и смежных прав состоит в незаконном изготовлении и распространение контрафактных экземпляров произведений. **Контрафактные произведения** - это произведения, выпущенные с нарушением авторских и смежных прав. Ст. 49 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» предоставляет следующие способы защиты нарушенных авторских и смежных прав:

- признание прав;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- прекращение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков;
- выплата компенсации в сумме от 10 до 50000 минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством Российской Федерации, определяемой по усмотрению суда или арбитражного суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
- и другие меры, предусмотренные законодательными актами.

Указанные в ст. 49 ЗоАП способы могут применяться только обладателем исключительных прав.

При этом правообладатель имеет возможность выбора между различными способами: возмещением убытков, взысканием дохода или компенсации. Наиболее распространенным и эффективным способом, реализуемым чаще всего на практике, является взыскание компенсации. Размер компенсации определяется в конечном итоге судом и может составлять от 10 до 50000 минимальных размеров оплаты труда. Никаких четких критериев определения размера компенсации у судов нет.

Для взыскания компенсации достаточно доказать лишь факт правонарушения, а не причинение и размер убытков. **Так, рекламное агентство обратилось в арбитражный суд с иском к товариществу о взыскании с ответчика компенсации в сумме 2000 минимальных размеров оплаты труда на основании подпункта 5 пункта 1 статьи 49 Закона «Об авторском праве и смежных правах» в связи с воспроизведением на витрине магазина рисунка, обладателем авторских прав на который является клиент. Поскольку истец не доказал, что имел намерение использовать произведение в предпринимательской деятельности и понес из-за использования ответчиком рисунка расходы или утратил возможность получения**

**реальных доходов, судом первой инстанции в иске было отказано. Однако указанное решение было отменено вышестоящим судом по следующим основаниям:**

**Компенсация, установленная пп. 5 п. 1 ст. 19 49 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» применяется по выбору истца вместо возмещения убытков или взыскания дохода.**

**Требование об уплате компенсации могло быть удовлетворено при наличии доказательств только несанкционированного использования произведения, то есть факта правонарушения независимо от полученного нарушителем дохода.**

**При этом суд указал, что размер компенсации определяется исходя из конкретных обстоятельств, но какие именно обстоятельства судом не уточняется<sup>67</sup>.**

Правоприменительная практика судов показывает, что размеры взысканной компенсации в среднем составляют от 100 до 4000 минимальных размеров оплаты труда. При определении размера компенсации суды учитывают:

- характер нарушения, т.е. какие именно права были нарушены;
- масштаб нарушения (например, массовый тираж экземпляров произведения без согласия автора);
- вину нарушителя (нарушитель признал вину и согласен добровольно выплатить авторское вознаграждение);
- убытки правообладателя или доход нарушителя;
- другие обстоятельства.

**Так, по иску Никитенко М.П., Никитенко К.П. (наследников выдающегося пианиста – Э.Г.Гилельса) к Федеральному государственному унитарному предприятию Государственный Дом радиовещания и звукозаписи, АПКО «Международная книга», АО «Ладъ» о защите авторских и смежных прав, взыскании компенсации за нарушение авторских и смежных прав, морального вреда суд при определении размера компенсации сослался на следующие обстоятельства.**

**«Исходя из конкретных обстоятельств дела, длительности нарушения прав истцов и, учитывая, что произведения Гилельса Э.Г. входят в состав мировой культуры и записи его исполнений раскупаются во всем мире, что должно было обеспечить ответчикам высокую раскупаемость компакт-дисков и доход от их продаже, исходя из игнорирования ответчиками авторских прав Э.Г.Гилельса, уклонения ответчиков от расчетов с наследниками исполнителя после введения в действие законодательства,**

---

<sup>67</sup> П. 13 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», рекомендуемый информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47.

**обеспечивающего защиту прав артистов-исполнителей, а также тот факт, что эти нарушения допущены профессиональными участниками рынка по воспроизводству и распространению записей исполнений, руководствуясь принципами разумности и справедливости, суд установил компенсацию в размере 4000 минимальных размеров оплаты труда».**

**Признание права** как способ защиты нарушенных прав применяется прежде всего в тех случаях, когда нарушаются права автора, исполнителя на имя, например, произведение публикуется без указания фамилии автора либо не указывается фамилия исполнителя.

**Восстановление положения, существовавшего до нарушения авторских или смежных прав и прекращение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения** (пп.2 п. 1 ст. 49 ЗоАП), как способы защиты нарушенных прав, чаще всего используются одновременно с требованием о выплате компенсации. Следующий пример демонстрирует применение судом названных способов отдельно от требования о выплате компенсации. **В один из московских судов обратились авторы известного мультсериала «Ну, погоди» с иском к ТОО «Владивосток». В исковом заявлении содержались требования о запрете ТОО «Владивосток» проставлять от своего имени знак охраны авторского права на анимационное произведение «Ну, погоди!» 17-18 серии без согласия правообладателей, а также воспроизведение и распространение этого произведения. Данные требования были удовлетворены судом.**

**Возмещение убытков, включая упущенную выгоду.** Согласно ст. 15 Гражданского кодекса убытки включают в себя реальный ущерб (расходы, которые лицо, чье право было нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества) и упущенную выгоду (неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено). Реализация такого способа защиты для правообладателей весьма затруднительна, поскольку требует предоставления доказательств факта наличия убытков, их размера, а также того, что убытки причинены действиями конкретного нарушителя.

Вместо возмещения убытков, правообладатель вправе потребовать **взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторского права или смежных прав.** Например, издательство выпустило без согласия автора его произведение и издало тиражом 1000 экземпляров. Доходы, полученные издателем, составили 50000 рублей, т.к. книга продавалась по цене 50 рублей за экземпляр. При применении данного способа защиты суды исходят из определения не прибыли нарушителя, составляющей разницу между полученным доходом и произведенными затратами, а все полученное в связи с использованием контрафактных произведений. Помимо возмещения убытков, взыскания дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд или арбитражный суд за

нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере 10 процентов от суммы, присужденной судом в пользу истца, который направляется в соответствующие бюджеты.

Ст. 18 Закона Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» предусматривает ограниченный перечень способов защиты по сравнению с ЗоАП. Так, правообладатель вправе требовать:

- признания прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещения лицом, нарушившим исключительное право, причиненных убытков в соответствии с гражданским законодательством;
- а также принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав. Таким образом, ответственность за нарушение авторского права на программу для ЭВМ или базу данных в виде взыскания компенсации и полученного нарушителем дохода ЗоПЭВМ не предусматривается. Однако данные способы защиты могут быть применены в соответствии со ст. 49 ЗоАП.

Защита авторских и смежных прав возможна не только теми способами, которые предусмотрены в ЗоАП, но и другими способами, в частности, указанными в ст. 12 Гражданского кодекса. Например, **компенсация морального вреда** за нравственные и физические страдания, причиненные нарушением личных неимущественных и имущественных прав.

В числе негативных последствий, которые возникают для нарушителя, - конфискация контрафактных экземпляров произведений и фонограмм по решению суда или судьи единолично, а также по решению арбитражного суда, что предусмотрено п. 4 ст. 49 ЗоАП. Причем суд принимает такое решение независимо от наличия ходатайства об этом со стороны истца. Конфискованные контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе, в связи с чем суд должен принять решение об уничтожении контрафактной продукции, если правообладатель не заявит требование о передаче этих экземпляров ему.

## ***11. Административная и уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав***

Защита авторских и смежных прав осуществляется не только нормами гражданского права, но и с помощью норм административного и уголовного права. Так, в соответствии со ст. 7.12 КоАП административное наказание влекут ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или

фонограмм являются либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода. Указанные действия наказываются наложением административного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц - от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда. Наказание сопровождается конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

Ст. 146 УК РФ<sup>68</sup> устанавливает уголовную ответственность за нарушение авторских и смежных прав. Присвоение авторства (**плагиат**), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере от двухсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, наказываются штрафом в размере от двухсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет. При этом под крупным размером понимается стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права или смежных прав, превышающая сто минимальных размеров оплаты труда. Те же деяния, совершенные

- неоднократно;
- группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- в особо крупном размере (более пятисот минимальных размеров оплаты труда);
- лицом с использованием своего служебного положения наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества или без таковой.

---

<sup>68</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации в ред. Федерального закона от 8 апреля 2003 г. № 45-ФЗ.

### *Литература к теме 3*

1. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. М., 1957.
2. Всемирная организация интеллектуальной собственности. Введение в интеллектуальную собственность. 1998.
3. Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. М., 1984.
4. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону РФ об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. М., 2003.
5. Гаврилов Э.П. Об обратной силе действия Закона об авторском праве и смежных правах // Российская юстиция. 1995, № 2.
6. Дмитриев С.В., Рузакова О.А. Авторские и смежные права в Интернете // Законодательство. 2001. № 9.
7. Завидов Б.Д. Лапин С.Ю. Нарушение права интеллектуальной собственности // Право и экономика. 2000, № 2.
8. Заева А. Правовая охрана фонограмм в Российской Федерации.// Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 9.
9. Защита авторских и смежных прав по законодательству России. Под ред. И.В.Савельевой. М., 2002.
10. Коллективное управление авторским правом и смежными правами. ВОИС. Женева, 1990.
11. Куликова Е.В. Влияние новых технологий на развитие авторского права и смежных прав: договоры, законодательство, практика. Автореферат кандидатской диссертации. М., 2001.
12. Мартемьянов В.С. Охрана прав исполнителей (Проблемы создания исполнительского права)//Советское государство и право. 1984. № 6.
13. Миронова Е., Завидов Б. Криминалистическая характеристика преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав // Законность. 2000, № 3.
14. Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. Под ред. В.В.Залесского. М., 1999.

### *Тест к теме 3*

#### **1. Кто являются субъектами смежных прав?**

- а) исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания;
- б) авторы и исполнители;
- в) авторы, исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания.

#### **2. Какие права не предусмотрены законодательством в отношении исполнителя?**

- а) право на обнародование исполнения;
- б) право на имя;
- в) право на использование исполнения или постановки в любой форме.

#### **3. Как законодатель определяет понятие «фонограмма»?**

- а) это любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков;
- б) это любая запись исполнений или иных звуков;
- в) это запись объектов авторских и смежных прав.

#### **4. В каких случаях допускается использование фонограммы без согласия производителя фонограммы и исполнителя, но с выплатой вознаграждения?**

- а) при передаче фонограммы в эфир, если она опубликована в коммерческих целях;
- б) при сдаче экземпляров фонограммы в прокат;
- в) при импорте экземпляров фонограммы в целях распространения.

#### **5. Какие права принадлежат производителю фонограммы?**

- а) право авторства;
- б) право на имя;
- в) право на использование фонограммы в любой форме.

#### **6. В каких случаях допускается использование исполнений, постановок, передач в эфир, передач по кабелю и их записей без согласия исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания и без выплаты им вознаграждения?**

- а) при использовании исключительно в целях обучения или научного исследования;
- б) при записи для воспроизведения в личных целях;
- в) при сообщении передачи для всеобщего сведения в местах с платным входом.



**7. В течение какого срока действуют имущественные права исполнителя?**

- а) в течение 50 лет после первого исполнения или постановки;
- б) в течение всей жизни исполнителя и 50 лет после смерти;
- в) в течение всей жизни исполнителя и 70 лет после смерти.

**8. Какой значок помещается на экземпляре фонограммы для оповещения о смежных правах производителя фонограммы и исполнителя?**

- а) ©;
- б) ®;
- в) (P).

**9. С какого года в Российской Федерации охраняются права производителей фонограмм?**

- а) с 1991 г.;
- б) с 1992 г.;
- в) с 1993 г.

**10. Необходимо ли для осуществления смежных прав на постановку получить согласие автора литературного произведения, по которому осуществлена постановка?**

- а) да;
- б) нет;
- в) да, но только для осуществления смежных прав артистами.

**11. Может ли юридическое лицо выступать в качестве субъекта смежных прав?**

- а) да, например в качестве производителя фонограмм;
- б) нет, не может;
- в) может, но при условии, что оно является не коммерческой организацией.

**12. Какой размер компенсации установлен законом за нарушении авторских и смежных прав?**

- а) от 10 до 50 000 минимальных размеров оплаты труда;
- б) от 5 до 10 000 минимальных размеров оплаты труда;
- в) таких размеров законом не установлено.

**13. В отношении каких лиц, участвовавших в Великой Отечественной войне, срок охраны смежных прав увеличивается на 4 года?**

- а) в отношении исполнителей;
- б) в отношении производителей фонограмм;
- в) в отношении лиц, учредивших организацию эфирного или кабельного вещания.

**14. Кто из перечисленных лиц не может взыскать компенсацию за нарушение авторских и смежных прав?**

- а) обладатель прав по договору о передаче исключительных прав;
- б) обладатель прав по договору о передаче неисключительных прав;
- в) автор.

**15. Необходимо ли для возникновения смежных прав на фонограмму приобретение авторских прав?**

- а) да, во всех случаях;
- б) да, но только в тех случаях, когда записано произведение, охраняемое авторским правом;
- в) нет, не нужно.

**16. Подлежит ли компенсации моральный вред при нарушении авторских и смежных прав?**

- а) да, если в результате этого нарушения были причинены физические и нравственные страдания правообладателю;
- б) нет;
- в) да, во всех случаях нарушения авторских и смежных прав.

**17. Какие обстоятельства необходимо доказать для взыскания компенсации за нарушение авторских и смежных прав?**

- а) факт правонарушения;
- б) факт правонарушения и размер причиненных убытков;
- в) факт правонарушения, размер причиненных убытков, а также причинение морального вреда.

**18. В течение какого срока охраняются личные неимущественные права исполнителя?**

- а) бессрочно;
- б) в течение всей жизни исполнителя и 50 лет с момента его смерти;
- в) в течение жизни исполнителя.

**19. Какая из аббревиатур означает наименование организации, управляющей имущественными правами авторов на коллективной основе?**

- а) РАО;
- б) РОУПИ;
- в) РФА.

**20. В каких случаях допускается использование передачи в эфир или по кабелю и ее записи без согласия правообладателя, но с выплатой вознаграждения?**

- а) при использовании в личных целях;
- б) при сообщении передачи для всеобщего сведения в местах с платным входом;
- в) при одновременном сообщении для всеобщего сведения по кабелю этой передачи другой организацией кабельного вещания.

## Тема 4. Патентное право

### 1. Понятие патентного права

Значение патентного права в развитии науки и производства в стране нельзя переоценить. Патентное право призвано защищать изобретателей, создающих не менее ценные объекты, чем материальные вещи. В большинстве развитых стран последние годы наблюдается всплеск патентования изобретений и других объектов промышленной собственности. Так, в США за последние десять-пятнадцать лет утроилось количество выдаваемых изобретателям патентов.

В Российской Федерации с середины 90 гг. почти в два раза увеличилось общее количество подаваемых в Роспатент заявок на изобретения, полезные модели, промышленные образцы. Так, в 1997 г. было подано 19992 заявки на изобретение, а в 2000г. – 28688; и соответственно 2356 и 4631 заявки на полезные модели, 1266 и 2290 заявки на промышленные образцы<sup>69</sup>.

Патентное право как и авторское право можно рассматривать в объективном и субъективном смысле. В **объективном смысле** - это подотрасль гражданского права, регулирующая порядок возникновения, осуществления и охраны прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. В **субъективном смысле** патентное право - это имущественные и личные неимущественные права патентообладателей и других субъектов патентных правоотношений.

### 2. Источники правового регулирования

Основным источником права промышленной собственности является Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. в ред. Федерального закона от 7 февраля 2003 г. № 22-ФЗ., а также подзаконные акты, в том числе ведомственные акты Российского Агентства по патентам и товарным знакам, регламентирующие процедуру регистрации объектов патентного права. Так, порядок подачи заявки на изобретение регулируется Приказом Роспатента от 17 апреля 1998 г. № 82 «Об утверждении правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение и отмене ранее действовавших правил»<sup>70</sup>. Размеры госпошлины за регистрацию изобретения и других объектов устанавливаются Постановлением Правительства РФ от 12.08.1993г. № 793 «Об утверждении положения о пошлинах за патентование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрацию товарных знаков, знаков обслуживания, наименование мест происхождения товаров, предоставление права пользования наименованиями мест происхождения товаров и положения о регистрационных сборах за официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем»<sup>71</sup>.

<sup>69</sup> Отчет Роспатента за 2000 г. М., 2001.

<sup>70</sup> РГ.1999, 8 сентября.

<sup>71</sup> СА РФ, 1993. № 34. Ст. 3182.

### 3. Объекты патентного права

К объектам патентного права относятся изобретения, полезные модели и промышленные образцы. **Изобретению** предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Изобретение является **новым**, если оно не известно из уровня техники. Изобретение должно отличаться **изобретательским уровнем**, т.е. оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. В некоторых странах употребляется термин «неочевидность». Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации заявки на изобретения и полезные модели, а также запатентованные изобретения и полезные модели. Признак **промышленной применимости** состоит в том, что оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности.

Объектами изобретений являются технические решения в любой области, относящиеся к:

- 1) продукту (устройство, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных);
- 2) способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Не признаются изобретениями:

- открытия, научные теории и математические методы;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей. Такие объекты могут быть зарегистрированы как промышленные образцы;
- правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- программы для электронных вычислительных машин. Им предоставляется охрана как объектам авторского права;
- решения, заключающиеся только в представлении информации;
- сорта растений, породы животных; топологии интегральных микросхем (указанные объекты не охраняются в рамках правового режима изобретений, но они могут охраняться с помощью специального законодательства, например, законодательства о селекционных достижениях<sup>72</sup>, о топологиях интегральных микросхем<sup>73</sup>);
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

<sup>72</sup> Закон РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях». // Ведомости РСФСР. 1993. № 36. Ст. 1436.

<sup>73</sup> Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» // Ведомости РФ. 1992. № 42. Ст. 2328

Во многих странах в настоящее время запрещено патентование исследований в области клонирования. Так, например, в Ведомстве США по патентам и товарным знакам считают, что создание человека генетическим путем непатентоспособно, исходя из поправки Конституции США, запрещающей рабство. Представители тринадцати стран – участниц Совета Европы в январе 1998 года подписали соглашение, запрещающее клонирование человека, но допускающее клонирование клеток в исследовательских целях<sup>74</sup>.

Особый режим правовой охраны предусмотрен российским законодательством в отношении **секретных изобретений** (раздел VI.1 Патентного закона). Так, в соответствии со ст. 30.2 Патентного закона заявки на выдачу патента на некоторые секретные изобретения подаются в зависимости от тематической принадлежности в уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти. Это относится к:

- изобретениям, для которых установлена степень секретности «особой важности» или «совершенно секретно»;
- а также секретным изобретениям, которые относятся к средствам вооружения и военной техники и к методам и средствам в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности и для которых установлена степень секретности «секретно».

Заявки на иные секретные изобретения подаются в Роспатент. Публикация сведений по секретному изобретению не производится. Кроме того, регистрационный орган должен предпринимать и иные меры по соблюдению требований законодательства о государственной тайне. В том случае, если лицо использовало секретное изобретение, не зная о наличии патента на данное изобретение, то действия по его использованию не должны признаваться нарушением исключительного права правообладателя (п. 5 ст. 30.6 Патентного закона).

Не могут быть признаны секретными изобретениями, заявки на которые подаются иностранными гражданами или иностранными юридическими лицами.

В качестве **полезных моделей** охраняются технические решения, относящиеся к устройству. Ранее до принятия Патентного закона полезные модели охранялись как рационализаторские предложения (в отличие от полезных моделей рационализаторские предложения обладали новизной лишь в пределах определенного предприятия). К полезным моделям предъявляются менее строгие требования, чем к изобретениям. Среди условий их патентоспособности учитываются новизна и промышленная применимость, и не учитывается изобретательский уровень. Полезные модели охраняются не во всех

---

<sup>74</sup> Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Сост. Л.Г. Кравец, М., 2001. С. 26.

странах. Так, например, охрана предоставляется в Германии, Италии, Испании, Португалии, Японии и др.

**Промышленный образец** - это художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. Условия патентоспособности промышленного образца определены в ст. 6 Патентного закона, предусматривающей, что правовая охрана предоставляется промышленному образцу в случае, если оно является новым и оригинальным. Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия. Так, например, нельзя признать оригинальным образец, у которого по сравнению с уже известным изменены лишь размеры, увеличено количество элементов или изменен цвет.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов. В качестве промышленного образца могут быть запатентованы новые виды автомашин, одежды, посуды и т.д.

Не признаются патентноспособными решения,

- обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм); промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;
- объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;
- изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

#### ***4. Субъекты патентного права***

Субъектами патентного права могут быть как граждане, так и юридические лица. К их числу относятся авторы-создатели творческих решений, патентообладатели, их правопреемники, Патентное ведомство, патентные поверенные и иные лица, наделенные соответствующими правами и обязанностями в данной сфере.

В соответствии со ст. 2 Патентного закона федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности осуществляет государственную политику в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

На основании Указа Президента Российской Федерации от 11 сентября 1997 года<sup>75</sup> выполнение функций Патентного ведомства России

---

<sup>75</sup> Указ Президента РФ от 11 сентября 1997 г. «О Российском агентстве по патентам и товарным знакам» // РГ. 1997. 18 сентября.

возложено на Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент).

Патент выдается:

- 1) автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- 2) работодателю в предусмотренных Патентным законом случаях;
- 3) правопреемникам указанных лиц, в качестве которых могут выступать наследники авторов, лица, получившие соответствующее право по договору, юридические лица, возникшие в результате реорганизации юридического лица-работодателя автора и др.

Особый правовой режим регулирования предусмотрен для **служебных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов**. Согласно п. 2 ст. 8 Патентного закона право на получение патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, созданные работником (автором) в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, принадлежит работодателю, если договором между ними не предусмотрено иное. Можно выделить следующие признаки служебных изобретений: 1) наличие трудовой связи между организацией и автором изобретения (либо трудовые отношения хотя бы с одним из соавторов, коллективно создающих изобретение), 2) создание изобретения в порядке выполнения задания, данного администрацией организации.

Работодатель может подать заявку на получение патента, передать право на получение патента другому лицу, либо сохранить полученную информацию в тайне, уведомив об этом работника. Одно из этих решение работодатель должен принять в течение четырех месяцев с момента получения сведений о создании объекта. В противном случае право на получение патента переходит работнику. При этом работодатель в течение всего срока действия патента имеет право на использование служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой на основе договора.

Работник (автор) имеет право на получение вознаграждения также в том случае, если патентообладателем стал работодатель, либо он принял решение о сохранении информации в тайне, либо передал право на получение патента другому лицу, либо не получил патент по поданной им заявке по зависящим от работодателя причинам. Размер вознаграждения определяется договором. В случае спора по поводу условий договора спор о вознаграждении может быть разрешен в судебном порядке. Право на установление минимальных ставок вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели и служебные промышленные

образцы принадлежит Правительству Российской Федерации. В настоящее время размеры минимальных ставок не установлены.

Объекты патентного права могут быть созданы при выполнении работ по государственному контракту для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации, т.е. в интересах Российской Федерации или субъекта Российской Федерации. По общему правилу, право на получение патента принадлежит в этом случае исполнителю, в качестве которого может выступать как физическое, так и юридическое лицо. В то же время государственным контрактом может быть установлено, что право на получение патента принадлежит Российской Федерации или субъекту Российской Федерации, от имени которых выступает государственный заказчик (п. 1 ст. 9.1. Патентного закона).

Патентообладателями могут быть также лица, получившие права в порядке наследственного правопреемства, по договору, в результате реорганизации юридического лица- патентообладателя.

Заявка может быть подана **патентным поверенным** – представителем по делам, связанным с регистрацией прав на объекты промышленной собственности, обладающим специальными познаниями. Патентные поверенные должны быть специалистами в той сфере, в которой создано патентуемое изобретение (например, энергетика, медицина и т.д.). В соответствии с п. 2 ст. 15 Патентного закона физические лица, постоянно проживающие за пределами Российской Федерации, или иностранные юридические лица, а также их патентные поверенные ведут дела по получению патентов через патентных поверенных, зарегистрированных в Роспатенте. Полномочия патентного поверенного удостоверяются доверенностью, выданной ему заявителем. В то же время в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации, физические лица, постоянно проживающие за пределами Российской Федерации, или иностранные юридические лица могут осуществлять самостоятельно подачу заявок, уплату патентных пошлины и иные действия. Так, в соответствии с п. 12 ст. 15 Евразийской патентной конвенции 1994 г. любое лицо, имеющее право быть представителем перед национальным ведомством Договаривающегося Государства и зарегистрированное в Евразийском ведомстве в качестве патентного поверенного, может выступать представителем перед Евразийским ведомством. Если заявитель не имеет постоянного местожительства или постоянного местонахождения на территории какого-либо Договаривающегося Государства, он должен быть представлен таким патентным поверенным. Лица, имеющие постоянное местожительство или постоянное местонахождение на территории какого-либо из Договаривающихся Государств, могут подавать евразийские заявки, а также вести дела с Евразийским ведомством как самостоятельно, так и через патентных поверенных или представителей, не являющихся патентными поверенными.



## ***5. Возникновение прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы***

Возникновение прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы обусловлено необходимостью регистрации объекта в Патентном ведомстве - Российском Агентстве по патентам и товарным знакам. Порядок составления, подачи и рассмотрения заявок на выдачу патента на изобретение регулируется Приказом от 17 апреля 1998 г. № 82<sup>76</sup>, на полезную модель - Приказом от 17 апреля 1998 г. № 83<sup>77</sup>, на промышленный образец – Приказом Роспатента № 84 от 17 апреля 1998 г.<sup>78</sup>

В соответствии со ст. 3 Патентного закона права на изобретение, полезную модель, промышленный образец подтверждаются патентом или свидетельством, которое выдается Российским Агентством по патентам и товарным знакам (Роспатентом). Охранный документ (патент, свидетельство) подтверждает приоритет, авторство и исключительное право на использование объекта промышленной собственности. Для получения охранного документа необходимо подать заявку в Роспатент. Порядок подачи заявки в Роспатент будет рассмотрен на примере заявки на изобретение.

В соответствии с п. 2 ст. 16 Патентного закона заявка на изобретение должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) изобретения и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент и их местожительства или местонахождения (см. приложение 1 к теме № 4);
- 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.

К заявке прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере, или документ, подтверждающий основания для освобождения либо уменьшения размера либо отсрочки от уплаты госпошлины. К заявке с испрашиванием конвенционного приоритета прилагается копия первой заявки, которая представляется не позднее трех месяцев с даты поступления конвенционной заявки в Патентное ведомство. **Принцип конвенционного приоритета** определен п. 2 ст. 19 Патентного закона, в соответствии с которым

---

<sup>76</sup> БНА. 1998. № 26.

<sup>77</sup> БНА. 1998. № 27.

<sup>78</sup> БНА. 1998. № 27.

приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г., если заявка на изобретение поступила в Роспатент в течение 12 месяцев с даты подачи первой заявки. Если по не зависящим от заявителя обстоятельствам заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца.

В случае, если в процессе экспертизы будет установлено, что разными заявителями поданы заявки на идентичные изобретения или иные объекты патентного права и такие заявки имеют одну и ту же дату приоритета, патент может быть выдан только по одной из таких заявок. При этом будущий патентообладатель определяется соглашением между заявителями. Все авторы, указанные в заявке, признаются соавторами в отношении идентичных объектов. Если в течение двенадцати месяцев с даты получения соответствующего уведомления заявитель не сообщает о достигнутом соглашении, то вышеназванные заявки признаются отозванными. Особенности установления приоритета изобретения и других объектов патентных прав в других случаях определены ст. 19 Патентного закона.

Поданная заявка должна удовлетворять требованию **единства изобретения** (полезной модели, промышленного образца). Заявка должна относиться только к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел. Закон предусматривает возможность в некоторых случаях подачи заявки на несколько объектов, например, если один из объектов предназначен для получения другого. При нарушении требования единства изобретения заявителю предлагается в течение двух месяцев с даты получения им соответствующего уведомления сообщить, какое из заявленных изобретений должно рассматриваться. Другие заявленные в этой заявке изобретения могут быть оформлены выделенными заявками. В случае, если заявитель в установленных срок не сообщит, какое из заявленных изобретений необходимо рассматривать, то рассматривается изобретение, указанное в формуле первым.

По заявке на изобретение проводится **формальная экспертиза**. В ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие всех необходимых документов, соблюдение требований к документам заявки, относится ли изобретение к объектам, которым предоставляется правовая охрана, соблюдение требования единства изобретения и другие обстоятельства. Если в ходе формальной экспертизы будет установлено, что заявка оформлена с нарушением требований, то заявителю направляется запрос с указанием обнаруженных недостатков, которые он может исправить в течение двух месяцев с даты получения запроса. При положительном решении формальной экспертизы заявитель

незамедлительно уведомляется об этом и о дате подачи заявки на изобретение, по которой в большинстве случаев устанавливается приоритет по заявке.

Следующим этапом является **публикация сведений** о заявке на изобретение, которая проводится по истечении 18 месяцев с момента подачи заявки. По ходатайству заявителя публикация может быть осуществлена ранее этого срока. С этого момента до выдачи патента заявителю предоставляется **временная правовая охрана**. Если в этот период кто-либо будет использовать заявленное изобретение, то при получении заявителем патента за такое использование патентообладатель имеет право на получение вознаграждения.

С момента опубликования сведений о заявке по письменному ходатайству заявителя или третьих лиц проводится **экспертиза заявки на изобретение по существу**. Такое заявление может быть подано в течение 3 лет с даты поступления заявки. Если такого заявления не будет, то заявка признается отозванной. Полезным моделям правовая охрана предоставляется без проведения экспертизы по существу. Это означает, что нет гарантированности какого-либо вклада в технический прогресс средства, охраняемого в качестве полезной модели. В отношении промышленных образцов также проводится экспертиза по существу.

При экспертизе заявки по существу проводится информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники и проверка соответствия заявленного изобретения условиям патентноспособности:

- установление конвенционного приоритета, если он испрашивается заявителем;
- проверка формулы изобретения;
- проверка дополнительных материалов;
- проверка соответствия условиям патентноспособности заявленного изобретения, охарактеризованного в формуле, предложенной заявителем в первоначальных материалах заявки или в дополнительных материалах, принятых во внимание по рассмотрению заявки.

Особенности проведения экспертизы изобретения по существу определены ст. 21 Патентного закона, экспертизы заявки на полезную модель – ст. 23 и на промышленный образец – ст. 24 Патентного закона. При положительном результате выдается патент на изобретение, сведения о котором публикуются Роспатентом (приложение 2 к теме № 4). Патент на изобретение действует в течение 20 лет, считая с даты подачи заявки в патентное ведомство (п. 3 ст. 3 Патентного закона), на полезную модель действует в течение 5 лет, а патент на промышленный образец - 10 лет с даты подачи заявки в патентное ведомство. По ходатайству патентообладателя срок действия патента на полезную

модель может быть продлен на 3 года, срок действия патента на промышленный образец – на 5 лет. Действие патента на изобретения может быть продлено при условии, что изобретение относится к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, для применения которых требуется получение соответствующего разрешения. Продление действия патента возможно на срок, исчисляемый с даты подачи заявки на изобретение до даты получения соответствующего разрешения на применение, за вычетом пяти лет. Срок, на который продлевается действие патента на изобретение, не может превышать пяти лет. Сведения о выдаче патента публикуются Роспатентом в официальном бюллетене. После такой публикации любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки и отчетом об информационном поиске.

В том случае, если заявитель не уверен, что изобретение обладает изобретательским уровнем, то до даты принятия решения о выдаче патента на изобретение он может преобразовать заявку на изобретение в заявку на полезную модель (**преобразование заявки**) в соответствии со ст. 28 Патентного закона.

В случае, если в процессе экспертизы заявки на изобретение по существу будет установлено несоответствие заявленного изобретения условиям патентоспособности, принимается решение об отказе в выдаче патента. До принятия решения заявителю направляется уведомление о результатах проверки с предложением представить свои доводы, которые учитываются при принятии окончательного решения. В случае несогласия с решением об отказе в выдаче патента на изобретение, решением о выдаче патента или решением о признании заявки отозванной заявитель может подать соответствующее возражение в Палату по патентным спорам в течение шести месяцев с даты получения такого решения. Решение Палаты по патентным спорам может быть обжаловано в суд.

## ***6. Права патентообладателей***

Автору изобретения принадлежат как имущественные, так и личные неимущественные права. **Право авторства**, т.е. право признаваться автором изобретения, является личным неимущественным правом, которое охраняется бессрочно и не может быть передано другим лицам. Следующим важнейшим правом автора изобретения является **право на получение патента**, которое может быть передано другим лицам. Иногда выделяют в качестве самостоятельных личных неимущественных прав: право на авторское имя, право автора дать название созданному им изобретению, полезной модели, промышленному образцу<sup>79</sup>.

---

<sup>79</sup> Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). М., 2000. С. 254-255.

В соответствии со ст. 10 Патентного закона патентообладателю принадлежит исключительное право на объект промышленной собственности. Исключительное право состоит в том, что патентообладатель вправе сам использовать запатентованный объект, запрещать или разрешать другим лицам осуществлять использование. Никто не вправе использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, за исключением действий, которые не являются нарушением исключительного права патентообладателя.

К таким правам относятся:

- ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение к продаже, продаже, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованное изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец;

- совершение указанных действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. При этом, если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа при отсутствии доказательств обратного;

- совершение указанных действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

- осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение.

В тех случаях, когда патент выдан в отношении нескольких лиц (например, нескольких авторов, которые совместным трудом создали изобретение), то порядок использования запатентованного объекта определяется договорами между ними. Если договор отсутствует, то каждый из патентообладателей может использовать запатентованный объект по своему усмотрению, но при этом не вправе заключать лицензионные договоры или договоры об уступке патента другому лицу без согласия остальных патентообладателей ( абз. 6 п. 1 ст. 10 Патентного закона).

Патентообладатель может не только самостоятельно использовать охраняемый объект промышленной собственности, но и передать право на использование третьим лицам или уступить свои права, вытекающие из патента. В соответствии с положениями Патентного закона передача патентных прав осуществляется в форме:

- уступки патентных прав, когда к приобретателю переходят данные права в полном объеме;

- выдаче разрешений на использование запатентованных объектов - заключение лицензионных договоров на исключительной или неисключительной основе.

Патентный закон прямо регламентирует **право автора служебного изобретения (полезной модели, промышленного образца) на вознаграждение**. Размер вознаграждения и порядок его выплаты определяются договором между работником и работодателем. Инициатива в заключении договора и определении вознаграждения может исходить как от работодателя, так и от работника. В случае недостижения между сторонами соглашения об условиях договора в течение трех месяцев после того, как одни из сторон сделает другой стороне предложение в письменной форме об этих условиях, спор о вознаграждении может быть разрешен в судебном порядке. Патентный закон не определяет критериев, которыми должен руководствоваться суд, при установлении размера вознаграждения. Ранее Патентный закон предусматривал, что вознаграждение должно быть соразмерно выгоде, которая получена работодателем или могла бы быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности, в случае получения работодателем патента, передачи работодателем права на получение патента другому лицу, принятия работодателем решения о сохранении соответствующего объекта в тайне.

Абз. 4 п. 2 ст. 8 Патентный закон предоставляет право Правительству Российской Федерации устанавливать минимальные ставки вознаграждения за служебные изобретения, полезные модели, промышленные образцы.

### ***7. Пределы осуществления патентных прав***

Монополия патентообладателя не безгранична. Патентный закон предусматривает случаи, когда действия третьих лиц по использованию запатентованного объекта не являются нарушениями исключительных прав владельца патента. Их можно подразделить на случаи свободного использования запатентованного объекта без выплаты компенсации и с выплатой таковой.

К первой группе относятся:

а) применение продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, промышленный образец, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании или при эксплуатации транспортных средств иностранных государств (водного, воздушного, автомобильного и железнодорожного транспорта и космической техники) при условии,

что эти транспортные средства временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и указанные продукт или изделие используются исключительно для нужд транспортного средства. Такое действие не признается нарушением исключительного права патентообладателя в отношении транспортных средств иностранных государств, предоставляющих такие же права в отношении транспортных средств, зарегистрированных в Российской Федерации;

б) проведение научного исследования продукта, способа, в которых использованы запатентованное изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, либо эксперимента над этим продуктом, способом или изделием;

в) использование запатентованных изобретения, полезной модели или промышленного образца для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли (дохода);

г) разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача лекарственных средств с использованием запатентованного изобретения;

д) ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованное изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, если эти продукт или изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя. Такой принцип носит название принципа «исчерпания прав»;

е) **право преждепользования.** Любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования. В соответствии со ст. 12 Патентного закона право преждепользования может быть передано другому физическому или юридическому лицу только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления.

К случаям свободного использования запатентованного объекта с выплатой компенсации правообладателю относятся:

а) право работодателя использовать созданный работником объект интеллектуальной собственности в своем производстве. Согласно абз. 2 п. 2 ст. 8 Патентного закона если работодатель в течение четырех месяцев с даты уведомления его автором о созданном изобретении, полезной модели или промышленном образце не подал заявку в Патентное ведомство, не передаст право на получение патента другому лицу и не сообщит автору о сохранении соответствующей информации в тайне, то автор имеет право подать заявку и получить патент на свое имя. В этом случае работодатель имеет право на использование соответствующего объекта промышленной собственности в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой на договорной основе. Действующее законодательство не определяет размеров такой компенсации;

б) использование запатентованных изобретения, полезной модели, промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии) с уведомлением патентообладателя в кратчайший срок и последующей выплатой ему соразмерной компенсации (абзац 4 ст. 11 Патентного закона). Порядок и сроки выплаты компенсации законодателем не определены;

в) в интересах национальной безопасности Правительство Российской Федерации имеет право разрешить использование объекта промышленной собственности без согласия патентообладателя с его уведомлением об этом в кратчайший срок и выплатой ему соразмерной компенсации (п. 4 ст. 13 Патентного закона);

г) использование объекта патентного права в период его **временной охраны**. В соответствии со ст. 22 Патентного закона заявленному изобретению с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента предоставляется временная правовая охрана в объеме опубликованной формулы. Физическое или юридическое лицо, использующее заявленное изобретение в этот период, выплачивает патентообладателю после получения патента денежную компенсацию. Размер компенсации определяется соглашением сторон.

Патентный закон устанавливает определенный круг **обязанностей** патентообладателя. Важнейшими из них являются: использование охраняемого объекта промышленной собственности и уплата патентных пошлин, в том числе пошлин за поддержание патента в силе.

Санкцией за неиспользование или недостаточное использование патента в течение определенного времени (изобретения или промышленного образца в течение четырех лет, а полезной модели в течении трех лет с даты выдачи патента) является принудительное лицензирование, то есть выдача принудительных неисключительных



лицензий лицу, желающему и готовому использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа правообладателя от заключения с ним лицензионного договора. Заинтересованное лицо обращается с в суд с иском к патентообладателю о предоставлении ему таковой лицензии. Суд может принять решение о предоставлении указанной лицензии и об условиях ее предоставления. При этом суммарный размер платежей должен быть установлен не ниже чем цена лицензии, обычно определяемая при сравнимых обстоятельствах. Патентообладатель может избежать принудительного лицензирования, если докажет, что неиспользование или недостаточное использование объекта промышленной собственности вызвано уважительными причинами.

В том случае если принудительная неисключительная лицензия была выдана, но обстоятельства, обусловившие предоставление такой лицензии перестанут существовать и их возникновение маловероятно (например, оказалось, что лицензиат не готов к использованию объекта), патентообладатель может потребовать прекращения в судебном порядке действия названной лицензии. При этом суд должен установить срок и порядок прекращения пользования лицом, получившим принудительную неисключительную лицензию (п. 3 ст. 10 Патентного закона).

Патентный закон предусматривает еще один случай принудительного предоставления неисключительной лицензии. Согласно п. 4 ст. 10 Патентного закона если патентообладатель не может использовать изобретение, на которое он имеет исключительное право, не нарушая при этом прав обладателя другого патента, оказавшегося от заключения лицензионного договора, последний может быть принужден к выдаче принудительной неисключительной лицензии. Такое использование возможно лишь на основании решения суда при условии, что изобретение патентообладателя, в интересах которого выдается принудительная лицензия, представляет собой важное техническое достижение, имеющее существенные экономические преимущества перед изобретением или полезной моделью патентообладателя, который отказался от заключения лицензионного договора. В исковом заявлении патентообладателя должны быть указаны условия предоставления такой лицензии, в том числе

объем использования,  
размер, порядок и сроки платежей.

Причем суммарный размер платежей должен быть установлен судом в размере не ниже, чем цена лицензии, обычно определяемая при сравнимых обстоятельствах. Патентообладателю, в интересах которого предоставляется неисключительная лицензия, необходимо иметь ввиду, что к нему могут быть предъявлены взаимные требования со стороны патентообладателя-лицензиара. В соответствии с абз. 2 п. 4 ст. 10 Патентного закона обладатель патента на изобретение или полезную

модель, право на использование которых предоставлено на основании вышеназванной лицензии, также имеет право на получение неисключительной лицензии на использование изобретения, в связи с которым была выдана принудительная неисключительная лицензия, на условиях, соответствующих установившейся практике.

#### ***8. Прекращение исключительных прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец***

Действие патента ограничено определенными временными рамками, установленными Патентным законом, а именно сроками действия патента. В соответствии с нормами раздела 6 Патентного закона патент может прекратить свое действие по следующим основаниям:

- вследствие окончания срока действия, на который выдан патент на изобретение, полезную модель и промышленный образец, в результате чего указанные объекты становятся общественным достоянием и могут быть использованы любыми заинтересованными лицами;
- вследствие признания патента недействительным полностью или частично в течение всего срока его действия;
- на основании заявления, поданного патентообладателем о досрочном прекращении действия патента;
- при неуплате в установленный срок пошлин за поддержание патента в силе.

Ст. 29 Патентного закона предусматривает основания для признания недействительным патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Так, по решению Палаты по патентным спорам патент может быть признан недействительным

- в случае несоответствия запатентованного объекта условиям патентноспособности;
- в случае наличия в формуле изобретения или полезной модели либо перечне существенных признаков промышленного образца, которые содержатся в решении о выдаче патента, признаков, отсутствовавших на дату подачи заявки в описании и в формуле объекта, либо на изображениях изделия;
- в случае выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные объекты, имеющих одну и ту же дату приоритета в то время, как патент может быть выдан только по одной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями (п. 7 ст. 19 Патентного закона).

Патент может быть признан недействительным по решению суда в случае выдачи патента с указанием в нем в качестве автора или патентообладателя лица, не являющегося таковым, или без указания в патенте в качестве автора или патентообладателя лица, являющегося таковым.

В некоторых случаях действия патента, которое было прекращено, может быть **восстановлено**. Так, в соответствии со ст. 30.1 действие патента, которое было прекращено в связи с тем, что патентная пошлина не была уплачена в установленный срок, может быть восстановлено по ходатайству бывшего патентообладателя. Такое ходатайство должно быть подано в Роспатент в течение трех лет с даты истечения срока уплаты указанной пошлины, но до истечения срока действия патента. За восстановление действия патента уплачивается патентная пошлина. Сведения о восстановлении патента публикуются в официальном бюллетене Роспатента.

В то же время в период между датой прекращения действия патента и датой публикации запатентованный объект мог быть использован другими лицами либо могли быть предприняты приготовления к такому использованию. Их права должны быть защищены в случае последующего восстановления патента. При восстановлении действия патента указанные лица сохраняют право на дальнейшее безвозмездное использование объекта без расширения объема такого использования. Такое право носит название **право послепользования**.

## ***9. Способы защиты патентных прав***

Способы защиты исключительных прав на объекты патентного права несколько отличаются от способов защиты объектов авторских и смежных прав. Так, например, Патентный закон не устанавливает выплаты компенсации правообладателю вместо возмещения причиненных убытков.

За нарушение патента в Патентном законе предусмотрен перечень мер гражданско-правовой ответственности. Так согласно ст. 14 Патентного закона владелец патента имеет право:

- требовать от виновного лица прекращения нарушения права;
- возмещения причиненных убытков;
- публикации решения суда в целях защиты своей деловой репутации.

Перечень данных способов не является исчерпывающим. Законодательством могут быть предусмотрены и иные способы защиты. Требования к нарушителю патента могут быть заявлены также обладателем исключительных прав на основании исключительной лицензии, если иное не предусмотрено лицензионным договором.

Защита патентных прав осуществляется в административном и судебном порядке. Так, в административном порядке рассматриваются споры Палатой по патентным спорам Роспатента. Например, в Палату по патентным спорам подаются заявления на решения Роспатента об отказе в выдаче патента, признании его недействительным либо

заявление об оспаривании патента. Решение Палаты по патентным спорам может быть обжаловано в суд.

Ст. 31 Патентного закона определяет перечень некоторых наиболее распространенных споров, которые рассматриваются непосредственно в судах без обращения в Палату по патентным спорам, например, споры о праве преждепользования, о выплате вознаграждения автору изобретения и др.

### ***10. Административная и уголовная ответственность за нарушение патентных прав***

Законодательством предусмотрена административная и уголовная ответственность за нарушение исключительных прав. В соответствии с п. 2 ст. 7.12 КоАП незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству влечет административную ответственность. В отношении граждан наказание составляет административный штраф в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда; в отношении должностных лиц - от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда; а в отношении юридических лиц - от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда.

Статья 147 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за нарушение изобретательских и патентных прав. Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб, наказываются штрафом в размере от двухсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Те же деяния, совершенные неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказываются штрафом в размере от четырехсот до восьмисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от четырех до восьми месяцев, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

**Приложение 1**

ДАТА ПОСТУПЛЕНИЯ оригиналов документов заявки	(21) РЕГИСТРАЦИОННЫЙ №	
	(85) ДАТА ПЕРЕВОДА международной заявки на национальную фазу	ВХОДЯЩИЙ №
<input type="checkbox"/> (86) <i>(регистрационный № международной заявки и дата подачи, установленные получающим ведомством)</i>  <input type="checkbox"/> (87) <i>(№ и дата международной публикации международной заявки)</i>  <input type="checkbox"/> (96) <i>(№ ЕА заявки и дата подачи заявки, установленные получающим ведомством)</i>  <input type="checkbox"/> (97) <i>(№ и дата публикации ЕА заявки)</i>	<b>АДРЕС ДЛЯ ПЕРЕПИСКИ</b> <i>(полный почтовый адрес, имя или наименование адресата)</i>  Телефон:                      Телекс:                      Факс: <b>АДРЕС ДЛЯ СЕКРЕТНОЙ ПЕРЕПИСКИ</b> <i>(заполняется при подаче заявки на секретное изобретение)</i>	
<b>ЗАЯВЛЕНИЕ о выдаче патента Российской Федерации на изобретение</b>	В Федеральный институт промышленной собственности Бережковская наб., 30, корп.1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995	
<b>(54) НАЗВАНИЕ ИЗОБРЕТЕНИЯ</b>		
<b>(71) ЗАЯВИТЕЛЬ</b> <input type="checkbox"/> физическое лицо <input type="checkbox"/> юридическое лицо <i>(Указывается полное имя или наименование и местожительство или местонахождение, включая название страны и полный почтовый адрес)</i>  Данное лицо является <input type="checkbox"/> автором <input type="checkbox"/> правопреемником автора <input type="checkbox"/> работодателем <input type="checkbox"/> правопреемником работодателя  <input type="checkbox"/> государственным заказчиком <input type="checkbox"/> исполнителем (подрядчиком) работ по государственному контракту для нужд <input type="checkbox"/> РФ <input type="checkbox"/> субъекта РФ _____, от имени которой (ого) выступает _____		<b>КОД организации по ОКПО</b>   <b>КОД страны по стандарту ВОИС ST.3</b>
Представителем заявителя назначен: <input type="checkbox"/> <b>(74) ПАТЕНТНЫЙ ПОВЕРЕННЫЙ</b> <i>(полное имя, регистрационный номер, местонахождение)</i>  Телефон:                                      Телекс:                                      Факс:  <input type="checkbox"/> <b>ОБЩИЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ</b> <i>(полное имя одного из заявителей)</i>  Телефон:                                      Телекс:                                      Факс:  <input type="checkbox"/> <b>ИНОЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ</b> <i>(полное имя, местонахождение)</i>  Телефон:                                      Телекс:                                      Факс:		

**ЗАЯВЛЕНИЕ НА ПРИОРИТЕТ** *(Заполняется только при испрашивании приоритета более раннего, чем дата подачи заявки)*

**Прошу установить приоритет изобретения по дате**

- 1  подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (п.2 ст.19 Патентного закона Российской Федерации) (далее - Закон)
- 2  подачи более ранней заявки (п.4 ст.19 Закона)
- 3  подачи первоначальной заявки (п.5 ст.19 Закона)
- 4  поступления дополнительных материалов к более ранней заявке (п.3 ст.19 Закона)
- 5  приоритета первоначальной заявки (п. 5 ст. 19 Закона)

<input type="checkbox"/> № первой (более ранней, первоначальной) заявки	<input type="checkbox"/> Дата испрашиваемого приоритета	<b>(33) Код страны подачи</b> по стандарту <b>ВОИС ST. 3</b> <i>(при испрашивании конвенционного приоритета)</i>
1.		
2.		
3.		

<b>ПЕРЕЧЕНЬ ПРИЛАГАЕМЫХ ДОКУМЕНТОВ:</b>	<b>Кол-во л. в 1 экз</b>	<b>Кол-во экз.</b>
<input type="checkbox"/> описание изобретения		
<input type="checkbox"/> перечень последовательностей		
<input type="checkbox"/> формула изобретения ( кол-во независимых пунктов формулы )		
<input type="checkbox"/> чертеж(и) и иные материалы		
<input type="checkbox"/> реферат		
<input type="checkbox"/> документ об уплате патентной пошлины: <input type="checkbox"/> за подачу заявки <input type="checkbox"/> за проведение экспертизы по существу		
<input type="checkbox"/> документ, подтверждающий наличие оснований <input type="checkbox"/> для освобождения от уплаты патентной пошлины <input type="checkbox"/> для уменьшения размера патентной пошлины <input type="checkbox"/> для отсрочки уплаты патентной пошлины		
<input type="checkbox"/> копия первой заявки <i>(при испрашивании конвенционного приоритета)</i>		
<input type="checkbox"/> перевод заявки на русский язык		
<input type="checkbox"/> доверенность		
<input type="checkbox"/> другой документ <i>(указать)</i>		

№ фигуры чертежей, предлагаемой для публикации с рефератом

(72) Автор <i>(указывается полное имя)</i>	Полный почтовый адрес местожительства, включающий официальное наименование страны и ее код по стандарту <b>ВОИС ST. 3</b>

Я \_\_\_\_\_

*(полное имя)*

прошу не упоминать меня как автора при публикации сведений  о заявке  о выдаче патента.

Подпись автора

Подпись



ПАТЕНТ  
НА ИЗОБРЕТЕНИЕ

№ 2092185

На основании Патентного закона Российской Федерации, введенного в действие 14 октября 1992 года, Российским агентством по патентам и товарным знакам выдан настоящий патент на изобретение

**Установка для транспортировки сельскохозяйственных продуктов при уборке урожая**

Патентообладатель(ли):

*Красноярский институт цветных металлов  
им. М.И. Калинина (RU)*

по заявке № 96123264/13, дата поступления: 15.12.96

Приоритет от 15.12.96

Автор(ы) изобретения:

*Лагерь Александр Иванович, (RU)  
Буткин Владимир Дмитриевич (RU)*

Патент действует на всей территории Российской Федерации в течение 20 лет с 15 декабря 1996 г. при условии своевременной уплаты пошлины за поддержание патента в силе

Зарегистрирован в Государственном реестре изобретений Российской Федерации

г. Москва, 10 октября 1997 г.

*Генеральный директор*

*А.Д. Корсагин*



#### *Литература к теме 4*

1. Антимонов Б.С., Флейшниц Е.А. Изобретательское право. М., 1960.
2. Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Комментарий к Евразийскому патентному законодательству. М., 1996.
3. Богатых Е.А., Левченко В.И. Патентное право капиталистических и развивающихся государств. М., 1978.
4. Богуславский М.М. Патентные вопросы в международных отношениях. М., 1962.
5. Боденхаузен Г. Парижская конвенция по охране промышленной собственности. М., 1977.
6. Вишневецкий Л.М., Иванов Б.И., Левин Л.Г. Формула приоритета. Возникновение и развитие авторского и патентного права. Л., 1990.
7. Всемирная организация интеллектуальной собственности. Введение в интеллектуальную собственность. 1998.
8. Гаврилов Э.П. Правовая охрана промышленных образцов в капиталистических странах. М., 1969.
9. Голева Г.Д., Песков В.С. Патентование изобретений в зарубежных странах. Учебное пособие. М., 1992.
10. Дозорцев В.А. Законодательство и научно-технический прогресс. М. 1978.
11. Изобретательство и патентование. Библиографический указатель. Сост. Фалкина Д.А. М., 1974 (3635 источников); 1977 (1065 источников).
12. Иноземцев Л.А., Чихачев Н.А. Патентование советских изобретений в зарубежных странах. М., 1979.
13. Интеллектуальная собственность: правовые, экономические и социальные проблемы. Отв. ред. В.П.Черданцева. Часть 1. М.
14. Исакова Л.А. Первоначальное и производное право на изобретение. Автореферат. Канд. дисс. М., 1995.
15. Как защитить интеллектуальную собственность в России. Под редакцией Корчагина А.Д. М., 1995.
16. Кодекс интеллектуальной собственности Франции. М., 1997.
17. Комментарий к законодательству об охране интеллектуальной собственности./Сборник. Общ. Ред. В.И.Еременко. М., 1997.
18. Комиссаров А.А. Охрана достижений растениеводства в странах Восточной Европы. Автореферат канд. дисс. М., 1990.
19. Мамиофа И.Э. Охрана изобретений и технический прогресс. М., 1974.
20. Мамиофа И.Э. Правовая охрана изобретений в капиталистических и развивающихся странах. М., 1986.
21. Мотылева В.Я. Споры о нарушении патента в праве зарубежных стран. М., 1991.
22. Павлов В.П. Споры по заявке на выдачу патента на изобретение в Патентном ведомстве России. Автореферат канд. дисс. М., 1993.

23. Патентное законодательство зарубежных стран. Составитель Финкель Н.К. М., 1979.
24. Патентное право в России. Под редакцией А.Н. Павловского. М., 2002.
25. Патентованное законодательство: Сборник нормативных актов. Сост. Л.А. Трахтенгерц. М., 1994.
26. Передача прав и использование интеллектуальной собственности./Сост. Л.Г.Кравец. М., 2000.
27. Пиленко А.А. Право изобретателя. М., 2001.
28. Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Составитель Кравец Л.Г. М., 2001.
29. Применение законов о защите прав на интеллектуальную собственность в Соединенных Штатах Америки. М., 1998.
30. Проблемы правового обеспечения реализации прав Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности. Издание Государственной Думы. М., 2000 г.
31. Раевич С.И. Исключительные права. Право на товарные знаки, промышленные образцы, изобретения, авторское право. Л., 1926.
32. Розенберг П. Основы патентного права США. М., 1979.
33. Скрипко В.Р. Правовая охрана полезных моделей.//Интеллектуальная собственность: современные правовые проблемы. М., 1998.
34. Теоретические и практические аспекты охраны промышленной собственности в Российской Федерации /Под ред. А.Д.Корчагина. М., 1999.
35. Тенденции развития патентного законодательства за рубежом. М., 1999.
36. Тыцкая Г.И., Финкель И.К. Правовое регулирование служебных изобретений за рубежом. М., 1995.
37. Тыцкая Г.И. Признание патента недействительным. М., 1992.
38. Финкель Н.К. Правовая охрана промышленной собственности в Германии. М., 1995.
39. Финкель Н.К. Правовой режим служебных изобретений (по законодательству капиталистических стран).// Практика изобретательской и патентно-лицензионной работы. Л., 1989.
40. Хейфец И.Я. Основы патентного права. Л., 1925.
41. Хейфец И.Я. Промышленные права и их хозяйственное значение в Союзе ССР и на Западе. М., 1930.
42. Шатров В.П. Международное сотрудничество в области изобретательского и авторского права. М., 1982.
43. Юрченко А.К. Проблемы советского изобретательского права. Л., 1963.
44. Яичков К.К. Изобретение и его правовая охрана в СССР. М.-Л., 1961.
45. Яковлева Л.П. Составление и оформление международной заявки на изобретение. М., 1993.

## *Тест к теме 4*

**1. Какие объекты охраняются в Российской Федерации патентным правом?**

- а) программы для ЭВМ, изобретения;
- б) изобретения, полезные модели и промышленные образцы;
- в) изобретения, полезные модели, промышленные образцы и товарные знаки.

**2. Какие признаки охраноспособности имеет изобретение?**

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

**3. Какие объекты не признаются патентоспособными изобретениями?**

- а) научные теории и математические методы;
- б) устройства и способы;
- в) культуры клеток растений и животных.

**4. Какие объекты не охраняются в качестве полезных моделей?**

- а) способы, вещества, штаммы микроорганизмов;
- б) средства производства и их составные части;
- в) предметы потребления.

**5. Кому принадлежит право на получение патента на изобретение, созданное в связи с выполнением работником служебных обязанностей?**

- а) работнику, если иное не предусмотрено договором;
- б) работодателю, если иное не предусмотрено договором;
- в) во всех случаях работнику.

**6. Может ли работодатель, уведомленный о создании работником изобретения, сохранить его в тайне, не подавая заявки на получение патента?**

- а) да;
- б) нет;
- в) да, но только при наличии согласия работника.

**7. Какой государственный орган осуществляет регистрацию объектов патентного права?**

- а) Российское Агентство по патентам и товарным знакам;
- б) Министерство юстиции Российской Федерации;
- в) Российское авторское общество.

**8. Каков срок действия патента на изобретение?**

- а) 20 лет;
- б) 10 лет;
- в) 5 лет.

**9. Может ли быть передано право преждепользования?**

- а) нет, ни при каких условиях;
- б) да, но только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления;
- в) да, без каких-либо ограничений по патентно-лицензионному договору.

**10. Какие действия не признаются нарушением исключительных прав патентообладателя?**

- а) применение средств, содержащих изобретение, в личных целях без получения дохода;
- б) применение средств, содержащих изобретение, в рекламных целях;
- в) применение средств, содержащих изобретение, в строительстве.

**11. Как называются лица, которые могут представлять от имени правообладателя в Роспатенте?**

- а) патентные поверенные;
- б) коммерческие поверенные;
- в) патентные представители.

**12. Какие виды экспертизы проводятся в отношении полезной модели?**

- а) только формальная экспертиза;
- б) только экспертиза по существу;
- в) формальная экспертиза и экспертиза по существу.

**13. Когда Патентное ведомство публикует сведения о заявке на изобретение?**

- а) по истечении восемнадцати месяцев с даты поступления заявки, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом;
- б) по истечении шести месяцев с даты поступления заявки, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом;
- в) по истечении шести месяцев с даты завершения экспертизы по существу.

**14. В каких случаях возможно досрочное прекращение действия патента?**

- а) при неуплате в установленный срок пошлины за поддержание патента в силе;
- б) при неиспользовании запатентованного объекта;
- в) при передаче патента по договору об уступке патента.

**15. На какой срок может быть продлено действие патента на промышленный образец?**

- а) десять лет;
- б) пять лет;
- в) три года.

**16. Кто может быть субъектом патентного права?**

- а) граждане и юридические лица;
- б) только юридические лица;
- в) только физические лица, при условии, что они являются индивидуальными предпринимателями без образования юридического лица.

**17. Признаются ли патентоспособными изобретениями научные теории и практические методы?**

- а) да;
- б) нет;
- в) да, но только практические методы.

**18. Как иностранные заявители могут подать заявку в Роспатент для получения охранного документа на патент?**

- а) только через патентных поверенных;
- б) через любого гражданина РФ, если на него будет выписана доверенность;
- в) могут сами подать заявку в Роспатент.

**19. Каким документом подтверждается исключительное право на промышленный образец?**

- а) патентом или свидетельством, выданным Российским агентством по патентам и товарным знакам;
- б) патентом, выданным Роспатентом;
- в) свидетельством, выданным Роспатентом.

**20. Имеет ли право на вознаграждение автор служебного изобретения?**

- а) да, при условии использования работодателем изобретения, созданного работником;
- б) нет;
- в) да, вознаграждение определяется соразмерно выгоде, которая получена работодателем или могла бы быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности.

## **Тема 5. Средства индивидуализации предпринимателей и их продукции**

### ***1. Правовое значение средств индивидуализации предпринимателей и их продукции***

Для любого уважающего себя предпринимателя очень важно, чтобы его продукция, работы и услуги были известны на рынке и пользовались спросом. При этом потребители и контрагенты предпринимателя по сделкам имеют возможность отличать продукцию одного предпринимателя от однородной продукции другого с помощью специальных средств, которые позволяют ее индивидуализировать. К таким средствам относятся:

- фирменные наименования;
- товарные знаки;
- наименования мест происхождения товаров.

Средства индивидуализации предпринимателей сходны с результатами интеллектуальной деятельности, но к таковым не относятся. Ст. 128 ГК РФ приравнивает их к результатам интеллектуальной деятельности. На них распространяется режим исключительных прав, т.е. только правообладатель (например, предприниматель, зарегистрировавший товарный знак) имеет право использовать зарегистрированный им объект и одновременно запрещать либо разрешать такое использование другим лицам.

### ***2. Фирменные наименования***

Понятие фирмы впервые стало упоминаться российским законодателем в 19 веке. «Фирма есть название торгового предприятия, а право на фирму есть исключительное право производства или сбыта известных товаров от имени данного предприятия, под данной фирмой. Так как известное предприятие, благодаря достоинству своих товаров, приобрело значительный круг потребителей, то для других представляется искушением воспользоваться чужой фирмой, чтобы отвлечь внимание покупателей. Здесь-то закон принимает под свою защиту интересы предприятия и запрещает всем другим употреблять ту же фирму. Это достигается мерами предупредительными и карательными»<sup>80</sup>.

---

<sup>80</sup> Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. С. 264.

## *2.1. Источники правового регулирования прав на фирменное наименование*

В настоящее время права на фирменные наименования регулируются Гражданским кодексом РФ, специальными законами об отдельных видах юридических лиц, например, федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»<sup>81</sup>, федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»<sup>82</sup> и др., а также постановлением Центрального Исполнительного Комитета СССР и Совета Народных Комиссаров СССР от 22 июня 1927 г. «О введении в действие положения о фирме»<sup>83</sup> (далее Положение о фирме). Положения о фирменном наименовании содержатся в Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.

В действующем законодательстве и международных договорах не дается понятия фирменного наименования. Под фирменным наименованием следует понимать наименование юридического лица, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота. Исключительное право на фирменное наименование может принадлежать юридическому лицу - коммерческой организации и возникает при регистрации юридического лица.

Фирменным наименованиям присущи следующие признаки.

1) Критерий творчества не является необходимым в отношении фирменного наименования.

2) Главное назначение фирменного наименования состоит в индивидуализации юридического лица.

3) Фирменное наименование является олицетворением деловой репутации предприятия и тем самым представляет личную и имущественную ценность.

4) Фирменное наименование должно быть постоянным и неизменным, сохраняющим свое название даже при переходе предприятия от одного лица к другому.

5) Название фирмы должно давать правдивую характеристику о ней. Согласно п. 7 Положения о фирме не допускается включать в фирму обозначения, способные ввести в заблуждение.

6) Право на фирму, как правило, носит бессрочный характер.

7) Регистрация фирменного наименования может быть осуществлена только в отношении юридического лица – коммерческой организации.

8) Юридическое лицо может обладать лишь одним фирменным наименованием в отличие от других средств индивидуализации предприятий.

---

<sup>81</sup> СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

<sup>82</sup> СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

<sup>83</sup> СЗ СССР. 1927. № 40. Ст. 395.

Фирменное наименование включает в себя указание на организационно-правовую форму юридического лица и отличительный элемент, например, закрытое акционерное общество «Незабудка».

В связи с тем, что законодательством не предусматривается понятия фирменного наименования, в судебной практике возникают споры по поводу того, что считать фирменным наименованием. Так, закрытое акционерное общество «Союзтеплострой» обратилось в Арбитражный суд Челябинской области с иском к обществу с ограниченной ответственностью «Инженерный центр АС «Теплострой» о признании права на фирменное наименование, об обязанности ответчика прекратить его использование и о внесении изменений в учредительные документы и товарный знак.

Решением от 10.06.98 г. исковые требования были удовлетворены. При этом арбитражный суд обязал ответчика в 30-дневный срок с момента вступления решения в законную силу внести изменения в учредительные документы и свидетельство на товарный знак. Апелляционная и кассационная инстанция оставила решение в силе.

При проверке решения Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ выяснилось, что решение принято с нарушением норм материального и процессуального законодательства.

ЗАО «Союзтеплострой» является правопреемником треста «Союзтеплострой» и было зарегистрировано как акционерное общество закрытого типа «Союзтеплострой» решением Калининского исполкома города Москвы от 19.12.90 г. № 1596.

Полное официальное наименование истца - закрытое акционерное общество «Союзтеплострой», сокращенное - ЗАО «Союзтеплострой».

Как видно из материалов дела и установлено судом, ответчик – ООО «Инженерный центр АС «Теплострой» является правопреемником смешанного товарищества «Инженерный центр АС «Теплострой», зарегистрированного постановлением исполкома Курчатовского района города Челябинска от 19.09.91 г. № 356-4.

Полное наименование предприятия - общество с ограниченной ответственностью «Инженерный центр АС «Теплострой», краткое – «ИЦ АС «Теплострой».

Обращаясь в арбитражный суд, истец полагал, что ответчик нарушает его исключительное право на использование фирменного наименования. Нарушение заключается в использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с давно известным фирменным наименованием истца.

В соответствии с пунктом 4 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования.



Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Порядок регистрации и использования фирменных наименований определяется законом и иными правовыми актами в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно статьям 87 (пункт 2), 97 (пункт 2) Гражданского кодекса Российской Федерации, пункту 1 статьи 4 Федерального закона «Об акционерных обществах», пункту 2 статьи 4 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» фирменное наименование акционерного общества должно содержать обязательную часть, то есть указание на его организационно-правовую форму и тип (закрытое или открытое), а общества с ограниченной ответственностью - слова «с ограниченной ответственностью» или аббревиатуру ООО.

Фирменное наименование служит средством индивидуализации юридического лица.

Суд первой инстанции вопреки названным нормам закона неправильно квалифицировал вопрос о том, какое наименование является фирменным наименованием истца, а какое - ответчика, не включив в понятие фирменного наименования, охрана которого испрашивалась, указания на организационно-правовую форму и тип акционерного общества.

При исследовании вопросов о наличии сходства либо различия каждого фирменного наименования, возможности их смешения и введения в заблуждение потребителя суд неправомерно анализировал лишь так называемую произвольную часть фирменного наименования.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ направил дело на новое рассмотрение, указав, что при новом рассмотрении спора суду необходимо уточнить объем и характер исковых требований, выяснить предмет жалобы истца: использование чужого наименования или использование сходного в целях недобросовестной конкуренции. Надлежит исследовать вопросы о степени сходства полных фирменных наименований сторон (установив признаки сходства и различия), при наличии сходства установить возможность индивидуализации юридических лиц, а также вероятность их смешения при участии в хозяйственном обороте<sup>84</sup>.

Таким образом, судебная практика идет по пути понимания фирменного наименования как совокупности двух элементов: указания на организационно-правовую форму юридического лица и

---

<sup>84</sup> Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 февраля 1999 г. № 7570/98

отличительного элемента. Согласно п. 1 Письма Высшего арбитражного суда РФ от 29 мая 1992 г. № С-13/ОПИ-122 «Об отдельных решениях совещаний по арбитражной практике»<sup>85</sup> при установлении факта о том, что ответчик свое наименование зарегистрировал раньше истца либо одно наименование присвоено различным формированиям (акционерное общество, кооператив, совместное предприятие и т.п.), требование истца об изменении ответчиком своего наименования не может быть удовлетворено.

В некоторых случаях законодательство прямо определяет требования к фирменному наименованию. Так, например, в соответствии с Положением о фирме фирма государственного предприятия должна содержать указание предмета его деятельности, того государственного органа, в непосредственном ведении которого предприятие состоит, и вида предприятия (трест, синдикат, торг и т.п.). Фирма предприятия, принадлежащего акционерному обществу (паевому товариществу) или товариществу с ограниченной ответственностью, должна содержать указание предмета деятельности предприятия и вида товарищества («акционерное общество», «паевое товарищество», «товарищество с ограниченной ответственностью» или сокращенно «акц. об-во», «т-во с о/о» и т.п.).

Специальные требования содержит ГК РФ в отношении полных товариществ, товариществ на вере, казенных предприятий и др. Например, п. 3 ст. 69 ГК РФ требует чтобы фирменное наименование полного товарищества содержало либо имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество», а п. 3 ст. 113 ГК РФ устанавливает, что фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на собственника его имущества.

В соответствии со ст. 4 федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» общество имеет свое фирменное наименование, которое должно содержать указание на его организационно-правовую форму и тип (закрытое или открытое). Общество вправе иметь полное и сокращенное наименования на русском языке, иностранных языках и языках народов Российской Федерации.

Согласно ст. 5 федерального закона от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле»<sup>86</sup> в фирменном наименовании юридического лица не должны использоваться слова «биржа» и «товарная биржа», если оно не удовлетворяет требованиям названного закона.

---

<sup>85</sup> Вестник ВАС РФ. 1992. № 1.

<sup>86</sup> Ведомости РФ. 1992. № 18. Ст. 961.

## *2.2. Субъекты прав на фирменное наименование*

Субъектами прав на фирменное наименование могут выступать лишь коммерческие организации. Не могут быть самостоятельными субъектами прав на фирменное наименование структурные подразделения юридических лиц, в частности, филиалы, представительства и т.п.

Индивидуальные предприниматели без образования юридического лица могут приобрести право на использование фирменного наименования по договору коммерческой концессии (глава 54 ГК РФ). На противоречие такого подхода самой правовой природе фирменного наименования и отсутствия единого законодательного подхода в регулировании вопроса неоднократно указывалось в специальной литературе<sup>87</sup>.

## *2.3. Возникновение и осуществление прав на фирменное наименование*

Для возникновения прав на фирменное наименование не требуется какой-либо специальной регистрации. Право на фирменное наименование возникает с момента государственной регистрации коммерческой организации в соответствии с федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц»<sup>88</sup>. В учредительных документах юридического лица, заявлении о государственной регистрации юридического лица должно быть указано его наименование (полное и сокращенное)<sup>89</sup>.

В настоящее время действие исключительных прав на фирменные наименования на территории всей страны не обеспечены, поскольку нет единого государственного реестра юридических лиц. Так, например, только в Московский регистрационный реестр внесено более 800 компаний с различными названиями, включающими слово «Надежда», более 250 компаний с наименованиями «Парус».

Особенностью правовой охраны фирменных наименований в РФ является отсутствие на протяжении всей истории системы их специальной регистрации, что вело к фактическому отсутствию самой охраны исключительных прав на фирму. В мировой практике существуют два основных вида регистрации. Это специальная регистрация фирменных наименований и регистрация юридического лица, включающая в себя и фирменное наименование. России традиционно был присущ последний подход. Это положение было закреплено в п. 10 Положения о фирме и в ч. 1 ст. 149 Основ. Ст. 54 ГК

<sup>87</sup> См. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). М., 2000. С.337., Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. С. 526.

<sup>88</sup> СЗ РФ, 13.08.2001, № 33 (часть I), ст. 3431

<sup>89</sup> Постановление Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 г. № 439 «Об утверждении форм документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, и требований к их оформлению» // РГ. 26.06.2002

РФ предусматривает специальную регистрацию фирменных наименований, что не совсем согласуется со ст. 8 Парижской конвенции об охране промышленной собственности, в соответствии с которой «фирменное наименование охраняется во всех странах Парижского Союза без обязательной подачи заявки и независимо от того, является ли оно частью товарного знака». Позиция относительно необходимости специальной регистрации фирменных наименований неоднократно высказывалась в литературе<sup>90</sup>.

Сущность исключительного права на фирменное наименование состоит в юридически обеспеченной возможности хозяйствующему субъекту выступать в гражданском обороте под собственным наименованием и запрещать иным лицам использовать принадлежащее ему фирменное наименование. Под использованием фирменного наименования понимают воспроизведение названия на всех предметах и во всех случаях, касающихся дел данного предприятия при соблюдении принципа неизменности<sup>91</sup>.

Возможность передачи прав на фирменное наименование предусмотрена действующим законодательством. Предоставление прав на фирменное наименование осуществляется по договору коммерческой концессии, особенности которого будут рассмотрены в последующей теме.

При ответе на вопрос, может ли право на фирменное наименование в полном объеме быть уступлено по договору, законодатель не всегда последователен. В соответствии с п.12 Положения о фирме право на фирму не может быть отчуждено отдельно от предприятия. В случае перехода предприятия к новому владельцу, таковой может пользоваться прежней фирмой предприятия лишь с согласия прежнего владельца или его правопреемников, и лишь при условии добавления к ней указания на преемственную связь.

В соответствии с п. 2 ст. 559 ГК РФ при продаже предприятия к покупателю могут переходить права на фирменное наименование и другие средства индивидуализации предприятия и его товаров, работ или услуг. При этом предприятие рассматривается как объект, а не субъект гражданских прав. В соответствии с п. 2 ст. 132 ГК РФ в состав предприятия как имущественного комплекса входят не только материальные объекты (движимое и недвижимое имущество), но и права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги, в том числе исключительные права на фирменное наименование. Одновременно ст. 54 ГК РФ связывает принадлежность фирменного наименования не с предприятиями как объектами гражданских прав, а исключительно с юридическими лицами как субъектами гражданских правоотношений. Юридическое лицо может

---

<sup>90</sup> См., например, Козлов С.К. Государственная регистрация фирменных наименований: миф или реальность? // Патенты и лицензии. 2002. № 3. С. 15-20.

<sup>91</sup> Розенберг В.В. Фирма. Догматический очерк. С.-Петербург. 1914. С. 115.

быть обладателем одновременно нескольких предприятий, но при этом иметь всего лишь одно фирменное наименование. Кроме того, предприятие может быть в общей собственности нескольких правообладателей, в числе которых могут выступать не только юридические, но и физические лица, зарегистрированные в качестве предпринимателей без образования юридического лица.

Переход права на фирменное наименование с предприятием как имущественным комплексом может создать такую ситуацию, при которой продавец предприятия – юридическое лицо теряет право на фирменное наименование, которое ему принадлежит с момента государственной регистрации. Абсурдность такого положения позволяет сделать вывод о том, что фирменное наименование принадлежит юридическому лицу, является его неотчуждаемым элементом и не может переходить по договору купли-продажи предприятия наряду с материальными объектами, входящими в его состав. Фирменное наименование подобно имени человека, которое не является предметом купли-продажи.

Однако права на фирменные наименования могут переходить в результате правопреемства от одного юридического лица другому, а именно в результате реорганизации юридического лица. Например, при разделении одно из вновь возникших юридических лиц может быть зарегистрировано под фирменным наименованием прежнего юридического лица. При преобразовании право на фирменное наименование может перейти преобразованному юридическому лицу. Такой переход возможен и в результате приватизации. В соответствии с письмом Министерства имущественных отношений Российской Федерации от 6 июня 2002 г. № АБ-2/10009 «О приватизации имущественных комплексов федеральных государственных унитарных предприятий» в состав подлежащего приватизации имущественного комплекса федерального государственного унитарного предприятия включаются права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания), другие исключительные права, в том числе права на результаты научно - технической деятельности.

#### *2.4. Прекращение права*

Прекращение права на соответствующее фирменное наименование возможно в следующих случаях:

- при ликвидации юридического лица;
- при реорганизации в виде слияния, разделения, преобразования, когда вновь возникшие юридические лица не сохраняют права на фирменное наименование ранее существовавшего юридического лица;
- при перерегистрации юридического лица под новым фирменным наименованием, в результате которого прекращаются права на прежнее.

## 2.5. Защита прав на фирменное наименование

Согласно ст. 54 ГК РФ юридическое лицо, зарегистрировавшее свое фирменное наименование, приобретает исключительное право его использования. Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию правообладателя обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Российское законодательство практически не содержит предупредительных мер, которые обеспечивали бы исключительное право на фирму.

Защита исключительного права возможна в административном или судебном порядке. Административная форма защиты может выражаться в обращении правообладателя в органы Министерства по антимонопольной политике РФ с заявлением о принятии мер по защите нарушенных прав. В соответствии со ст. 8 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»<sup>92</sup> продажа товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг является одной из форм недобросовестной конкуренции, которая влечет применение мер административной ответственности.

Судебная форма защиты осуществляется путем обращения в арбитражный или третейский суд с требованием о запрете использования повторяющегося фирменного наименования, изменения фирменного наименования и возмещения причиненных убытков.

Защита исключительных прав на фирменное наименование возможна лишь при наличии следующих условий:

- заявление юридического лица о нарушении исключительных прав на фирменное наименование;
- наличие доказательств того, что исключительные права приобретены раньше, чем юридическим лицом – «нарушителем»;
- наличие доказательств того, что использование другим юридическим лицом идентичного фирменного наименования нарушает интересы обладателя исключительных прав.

Законодательство не предусматривает каких-либо специальных способов защиты прав на фирменное наименование, в связи с чем применяются те способы, которые указаны в ст. 12 ГК РФ. В отношении защиты прав на фирменные наименования прежде всего могут использоваться такие способы, как:

---

<sup>92</sup> Ведомости РСФСР. 1991. № 16. Ст. 499.

– признание права на фирменное наименование (например, между вновь созданными в результате разделения юридическими лицами по поводу фирменного наименования ранее существовавшего юридического лица);

– восстановление положения, существовавшего до нарушения права на фирменное наименование, и пресечение действий, нарушающих данное право или создающих угрозу его нарушения (например, запрет нарушителю выпускать товары с указанием фирменного наименования правообладателя);

– признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки (например, в отношении договора коммерческой концессии);

– признание недействительным акта государственного органа (например, решение Роспатента о регистрации товарного знака, нарушающего исключительные права на фирменное наименование);

– возмещение причиненных убытков (например, при оказании нарушителем услуг под известным фирменным наименованием без согласия правообладателя) и др.

### ***3. Товарные знаки (знаки обслуживания)***

Наиболее важное значение в предпринимательской деятельности при производстве и продаже товаров, оказании услуг имеют товарные знаки, которые сами могут обладать весьма высокой стоимостью и давать доход при их использовании путем заключения лицензионных договоров. Товарные знаки позволяют отличать однородные товары, а знаки обслуживания соответственно услуги. Для удобства термин товарные знаки используется и в отношении знаков обслуживания.

#### ***3.1. История развития законодательства о товарных знаках***

Российское законодательство о товарных знаках сформировалось уже в 19 веке. Первый закон «О товарных клеймах» был принят в 1830 году, который рассматривал подделку чужого товарного клейма как уголовное преступление. В 1896 г. был издан закон «О товарных знаках», в котором предусматривалась обязательность употребления товарных знаков:

- для изделий из золота и серебра;
- для мер и весов;
- для стеклянной посуды;
- для ремесленных изделий<sup>93</sup>.

---

<sup>93</sup> Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995. С. 264.

Порядок регистрации, использования и защиты прав на товарные знаки регулируются Законом Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее Закон о товарных знаках).

### *3.2. Понятие товарного знака (знака обслуживания)*

В соответствии со ст. 1 Закона о товарных знаках **товарный знак** - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц.

Товарные знаки могут быть различных видов: словесные, изобразительные, объемные, комбинированные. Например, обертка конфет «Мишка косолапый» включает в себя и словесный и изобразительный элементы. Товарные знаки могут быть зарегистрированы в любом цвете или цветовом сочетании.

Для приобретения исключительных прав на товарный знак необходимо его зарегистрировать в Российском Агентстве по патентам и товарным знакам. Товарный знак является одним из самых популярных объектов промышленной собственности, о чем свидетельствуют следующие данные. В 2000 году резко увеличилась подача заявок на регистрацию знаков. Так, в 1999 году было подано в Роспатент около 29 тысяч заявок, а в 2000 г. - более 42 тысяч, что составило 147 % к уровню 1999 г.

### *3.3. Требования к товарным знакам при их регистрации*

Перечень требований к товарным знакам раскрывается законодателем путем перечисления оснований для отказа в регистрации товарного знака в случае несоблюдения требований к товарному знаку. Закон о товарных знаках предусматривает абсолютные и иные основания для отказа в регистрации товарного знака. Абсолютные основания для отказа в регистрации определены в ст. 6 Закона о товарных знаках, иные – в ст. 7. Так можно выделить пять групп абсолютных оснований для отказа в регистрации. Так, первая группа оснований устанавливает для товарных знаков требование **различительной способности, индивидуальности товарного знака (дистинктивность)**. В соответствии с п. 1 ст. 6 Закона о товарных знаках не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, не обладающие различительной способностью (например, линия или цифра) или состоящие только из элементов:

- вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида (например, слово «молоко» для молочных продуктов, изображение яблока для яблок, но возможно, например, для компьютеров);



- являющихся общепринятыми символами и терминами (например, ЗАО, ООО);
- характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта (например, «супер», «экстра»);
- представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак в качестве неохраняемых, если они не занимают в нем доминирующего положения. Например, цифра 1755, обозначающая год основания МГУ им М.В.Ломоносова, включена в товарный знак Университета в качестве неохраняемого элемента.

Так, в качестве примера товарного знака, вошедшего во всеобщее употребление, можно привести знак, используемый в отношении зубной пасты «Фтородент». **Решением Апелляционной палаты Роспатента от 24.05.99 г. была признана полностью недействительной регистрация № 162143 от 06.03.98 г. товарного знака «Фтородент-Ftorodent» со ссылкой на абзац 4 п.1. ст.6 Закона РФ от 23.09.92 г. № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», в соответствии с которым не могут быть зарегистрированы слова, вошедшие во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида, каковым является, по мнению Апелляционной палаты товарный знак «Фтородент». Высшая патентная палата подтвердила, что обозначение «Фтородент-Ftorodent» вошло во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида. ОАО Концерн «Калина» обратилось с иском к Российскому агентству по патентам и товарным знакам (Роспатенту) в суд в отношении решения, принятого Апелляционной палатой.**

В качестве третьего лица по делу, не заявляющим самостоятельных требований на предмет спора, было привлечено ОАО КО «Свобода», которое в течение длительного периода времени (более 30 лет) выпускало зубную пасту с названием «Фтородент». Суд первой инстанции отказал в удовлетворении иска.

В кассационной жалобе истец ссылаясь на неполное исследование судом всех обстоятельств дела и неправильное применение норм материального права, в частности, излишне широкое толкование п.1. ст.6 Закона РФ от 23.09.92 г. № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», что привело суд к отказу в иске.

Однако суд правильно указал, что состоявшаяся ранее - 06.03.98 г. по заявке истца регистрация товарного знака

«Фтородент-Ftorodent» была мотивированно отменена ответчиком по делу - Роспатентом по основаниям, предусмотренным нормами названного выше Закона РФ от 23.09.92 г. № 3520-1, а также Правил составления подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания и Методических рекомендаций Роспатента, на которые ссылался истец в исковом заявлении.

Суд отметил, что Высшая патентная палата пришла к выводу о том, что обозначение «Фтородент-Ftorodent» вошло во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида и только одно это обозначение уже указывает на вид, качество, свойство товара - зубной пасты, а поэтому в силу п.1 ст.6 Закона от 23.09.92 г. не допускается регистрация товарного знака на имя конкретного производителя (истца).

В соответствии с п.2.3 указанных выше Правил и п.2.1 Методических рекомендаций, раскрывающих понятие «обозначение, вошедшее во всеобщее употребление», не допускающее возможности правовой охраны такого обозначения для конкретного товара, суд правильно пришел к выводу, что решение Высшей патентной палаты основано на фактическом положении, сложившемся во многих регионах России с промышленным выпуском зубной пасты под названием «Фтородент» различными предприятиями-производителями в больших объемах - десятки миллионов рублей с рекламой единой рецептуры изготовления этой зубной пасты и ее характеристике (свойствах), основанной на содержании в ней соединений фтористого натрия.

Суд по материалам дела обоснованно указал, что в течение многих лет, в том числе еще до распада СССР в 1991 г. и появления в последующие годы новых форм собственности (помимо государственной), название «Фтородент» не обладало индивидуализирующей функцией, присущей товарному знаку, и зубная паста под этим названием выпускалась разными предприятиями более десяти лет в условиях создаваемой рыночной экономики в стране.

Таким образом, вывод суда о правомерном отказе Роспатентом истцу в регистрации на его имя товарного знака основан на законе, тщательном анализе всех материалов дела, вплоть до расшифровки в решении суда содержания широко распространенного обозначения «Фтородент», указывающего на наличие в зубной пасте фтора (ftor), который оказывает лечебно-профилактическое действие на твердые ткани зубов – «дент (dent)». В связи с этим Федеральный арбитражный суд Московского округа постановлением от 27 июня 2001 г. № КГ-А40/3119-01 отказал в удовлетворении жалобы.

Вторая группа оснований характеризует требование **недопустимости использования официальных обозначений** в качестве товарных знаков. В соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой государственные гербы, флаги и другие эмблемы, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия, или сходные с ними до степени смешения обозначения. Такие элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

Третья группа безусловных оснований для отказа в регистрации направлена на **соблюдение прав потребителей, общественных интересов**. Не допускается также регистрация обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:

- являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя (например, Эйфелева башня для продуктов питания из Рязанской области);
- противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Четвертая группа оснований направлена на **защиту прав собственников объектов культурного или природного наследия**, в качестве которых могут выступать публичные образования, действующие через соответствующие органы (например, Российская Федерация, от имени которой в этих правоотношениях может выступать Министерство культуры РФ). Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения:

- с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации;
- либо объектов всемирного культурного или природного наследия;
- а также с изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если такая регистрация испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками (владельцами) и не имеющих согласия собственников или лиц, уполномоченных на это собственниками, на регистрацию в качестве товарных знаков. Например, произведения Эрмитажа не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков без согласия уполномоченного органа.

Пятая группа оснований устанавливает запрет на регистрацию в качестве товарных знаков охраняемых в соответствии с международным договором **обозначений, идентифицирующих вина или спиртные напитки** как происходящие с территории государства, в котором охраняется данное обозначение, и имеющие особые качества, репутацию

или другие характеристики, которые главным образом определяются его происхождением (например, шампанское, коньяк и др.)

Кроме абсолютных оснований для отказа в регистрации товарного знака Закон о товарных знаках определяет иные основания, которые характеризуют требование **новизны** к товарным знакам. Так, в соответствии со ст. 7 Закона о товарных знаках не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, в отношении однородных товаров тождественные или сходные до степени их смешения с:

- товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию или охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, имеющими более ранний приоритет;

- товарными знаками других лиц, признанными в установленном законом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками.

Эти основания не ограничивают право на регистрацию такого товарного знака для других товаров.

Следующая группа ограничений распространяется на регистрацию товарных знаков в отношении любых видов товаров. Так не могут быть зарегистрированы обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в соответствии с Законом о товарных знаках, за исключением случаев, если эти обозначения включены как неохраняемые элементы в товарные знаки, регистрируемые на имя лиц, имеющих право пользования такими наименованиями.

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

- охраняемому в Российской Федерации фирменному наименованию (его части) в отношении однородных товаров, промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака;

- названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту без согласия обладателя авторского права или его правопреемника, если права на эти произведения возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака;

- фамилии, имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету и факсимиле известного на дату подачи заявки лица без согласия этого лица или его наследника.

Не существует каких-либо четких критериев определения известности. В США, например, показателем известности фамилии является ее распространенность, которую можно определить путем наибольшего количества повторений этой фамилии в телефонных книгах, а также социологических опросов.

Характерным являются примеры с псевдонимами известных артистов, которые используются в качестве товарных знаков. Так, Апелляционная палата Роспатента признала незаконной регистрацию товарного знака «Чайф» известной чайной компанией. Название музыкальной группы «Чайф» за 17 лет приобрело в стране общеизвестность и не могло быть зарегистрировано в качестве товарного знака без согласия музыкантов группы.

При регистрации словесных товарных знаков охраняются не только сами слова, но и их шрифтовое решение. Так, Роспатентом был зарегистрирован товарный знак «Жигулевское» на товар 32 класса - пиво на имя ТОО «Жигулевское», а позднее было зарегистрировано слово «Жигулевское» и изобразительный элемент с прописной буквой «Ж» на имя ОАО «Ржевпиво». В дальнейшем регистрация товарного знака в отношении «Ржевпиво» была аннулирована.

В силу ст. 6 bis Парижской конвенции об охране промышленной собственности не могут быть зарегистрированы товарные знаки, представляющие собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, который по определению компетентного органа страны регистрации или страны применения уже является в этой стране общеизвестным и используется для идентичных или подобных продуктов. Это положение распространяется и на те случаи, когда существенная составная часть знака представляет собой воспроизведение такого общеизвестного знака или имитацию, способную вызвать смешение с ним. Во исполнении указанного положения Роспатентом утверждены **Правила признания товарного знака общеизвестным в Российской Федерации (Приказ Роспатента от 17 марта 2000 г. № 38)**<sup>94</sup>.

Под общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком понимается товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации на основании государственной регистрации, товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации без регистрации в соответствии с международным договором Российской Федерации, а также обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Российской Федерации, если такие товарные знаки или обозначения в результате интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату в Российской

---

<sup>94</sup> РГ. 2000. 7 июня.

Федерации широко известны среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя.

В настоящее время в Российской Федерации признано общеизвестными не так много товарных знаков. Среди них – «Известия», «Уралмаш», «Ява» и др.

Рассмотрение заявления на признание товарного знака общеизвестных производится Палатой по патентным спорам в соответствии с **Правилами подачи жалоб, заявлений и ходатайств и их рассмотрения в Высшей патентной палате Российского агентства по патентам и товарным знакам, утвержденными Приказом Роспатента от 21.05.98 г. № 107<sup>95</sup>**.

Заявление о признании товарного знака общеизвестным может быть подано лицом, считающим свой товарный знак общеизвестным. Подача заявления возможна в случаях, когда использованию заявителем своего товарного знака и получению от того использования преимуществ в предпринимательской деятельности препятствуют подача иным лицом заявки на регистрацию товарного знака, регистрация товарного знака на имя иного лица или использование иным лицом товарного знака, являющегося тождественным или сходным до степени смешения со знаком заявителя и предназначенным для применения в отношении однородных товаров.

В заявлении должно быть указано:

1) с какой даты заявитель считает свой товарный знак общеизвестным на территории Российской Федерации;

2) фактические данные, подтверждающие общеизвестность товарного знака:

а) об интенсивном использовании товарного знака на территории Российской Федерации. При этом могут быть указаны: дата начала использования товарного знака, перечень населенных пунктов, где производилась реализация товаров, в отношении которых осуществлялось использование товарного знака; объем реализации этих товаров; способы использования товарного знака; среднегодовое количество потребителей товара; положение изготовителя на рынке в определенном секторе экономики и т.п);

б) о странах, в которых товарный знак приобрел широкую известность;

3) сведения о произведенных затратах на рекламу товарного знака (например, годовые финансовые отчеты):

а) о стоимости (ценности) товарного знака в соответствии с данными, содержащимися в годовых финансовых отчетах;

б) о результатах опроса потребителей товаров по вопросу общеизвестности товарного знака, проведенного специализированной независимой организацией с учетом рекомендаций, устанавливаемых

---

<sup>95</sup> БНА. № 19 от 17.08.98.

Роспатентом. Приказом Роспатента от 1 июня 2001 г. N 74 утверждены Рекомендации по проведению опроса потребителей по вопросу общеизвестности товарного знака в Российской Федерации<sup>96</sup>.

В соответствии с данными Рекомендациями опрос потребителей по вопросу общеизвестности товарного знака проводится организацией, специализирующейся в области проведения социологических исследований. Опросом желательно охватывать не менее шести населенных пунктов Российской Федерации. При этом предпочтительным является опрос в городах: Москва, Санкт-Петербург. Остальные населенные пункты определяются лицом, считающим свой товарный знак общеизвестным, исходя из характера его деятельности по производству товаров и/или оказанию услуг. Количество опрошенных должно отвечать целям объективности проводимого опроса. В связи с этим их максимальное количество не ограничивается, а минимальное, как правило, не должно быть менее 500 в каких-либо двух населенных пунктах и менее 125 в каждом другом населенном пункте.

Выявление общеизвестности товарных знаков, предназначенных для товаров народного потребления, целесообразно осуществлять путем опроса "средних" покупателей (по признакам возраста, пола, образования, социального и материального положения, связи с товаром, обозначенным товарным знаком, а также специалистов соответствующих отраслей промышленности и торговли). В процессе опроса как специалистов, так и покупателей желательно получить ответы на следующие вопросы:

- известен ли им данный товарный знак;
- какое именно лицо, по их мнению, является владельцем данного товарного знака или изготовителем товаров, обозначенных этим товарным знаком;
- с какого времени им известен данный товарный знак;
- что для них является источником информации о данном товарном знаке.

При рассмотрении заявления о признании товарного знака общеизвестным Палата по патентным спорам может отказать в удовлетворении заявления, если выяснится, что заявленный товарный знак стал широко известным после даты приоритета тождественного или сходного с ним до степени смешения товарного знака иного лица, который предназначен для использования в отношении однородных товаров.

Общеизвестному товарному знаку предоставляется такая же правовая охрана как и для других товарных знаков. Однако в отличие от других товарных знаков правовая охрана действует бессрочно. Выдача

---

<sup>96</sup> Патенты и лицензии, 2001, N 7.

свидетельства на общеизвестный товарный знак осуществляется Роспатентом в течение месяца с даты внесения товарного знака в Перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков.

### *3.4. Соотношение прав на товарные знаки и фирменные наименования*

Товарные знаки как и фирменные наименования являются средствами индивидуализации предпринимателей. Общим для этих объектов интеллектуальной собственности является то, что они могут и не представлять результата творческой деятельности человека, но на них распространяется режим исключительных прав в силу регистрации (специальной – для товарных знаков или нет – для фирменных наименований). Отличия товарного знака от фирменного наименования состоят в следующем:

1) Различный способ выражения. Фирменное наименование всегда имеет только словесное обозначение, товарный знак может иметь и другие виды обозначений (художественное, музыкальное и т.д.).

2) Разный порядок возникновения исключительных прав. Права на фирменные наименования возникают при регистрации юридического лица, а права на товарный знак при специальной регистрации в Роспатенте.

3) Субъектами права на регистрацию фирменного наименования могут быть только коммерческие организации, субъектами прав на товарный знак могут выступать любые юридические лица и индивидуальные предприниматели без образования юридического лица.

4) Различный срок охраны. Правовая охрана товарных знаков в отличие от фирменных наименований носит срочный характер.

5) Разный порядок передачи по договору и др.

На практике довольно часто возникают вопросы по поводу того, какой из объектов интеллектуальной собственности имеет приоритет перед другим. Чаще всего это касается соотношения прав на товарный знак и фирменное наименование, промышленный образец, а также на объекты авторских прав. Такое положение носит в науке название «конкуренции права на объекты интеллектуальной собственности». Законодательство не дает четких рекомендаций по разрешению такой конкуренции, за исключением рассмотренных выше положений п. 3 ст. 7 Закона о товарных знаках, в соответствии с которым не регистрируются обозначения, воспроизводящие охраняемые в Российской Федерации фирменные наименования (или их часть), принадлежащие другим лицам, получившим право на эти наименования ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака в отношении однородных товаров. Кроме того, в соответствии с п.2. ст. 4 Закона о товарных знаках нарушением прав владельца товарного знака признается использование без разрешения правообладателя в гражданском обороте на территории



Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках, ярмарках, иным образом вводятся в гражданский оборот, при выполнении работ, оказании услуг и т.д. Так, Постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 26 сентября 2001 г. № КГ-А40/5255-01 было отказано в удовлетворении иска о защите исключительного права на товарный знак, исходя из того, что звуковое и смысловое восприятие товарного знака, владельцем которого является истец, и фирменного наименования ответчика различны.

Общество с ограниченной ответственностью «Диип Д» обратилось в арбитражный суд с иском к обществу с ограниченной ответственностью «Диип 2000» о защите исключительного права на товарный знак в виде наложения запрета ответчику использовать обозначения ответчика, сходные до степени смешения с товарными знаками истца по свидетельствам на товарные знаки ДееР (свидетельство № 194938), Диип ДееР (свидетельство 194939).

При рассмотрении спора судом установлено, что 05.10.2000 г. Российское агентство по патентам и товарным знакам зарегистрировало за гражданином Малаховым В.Г. товарные знаки (знаки обслуживания) с логотипом ДееР (свидетельство № 194938), Диип ДееР (свидетельство 194939). По договорам от 23.03.2001 г. об уступке права права в отношении товарных знаков переданы гр-ном Малаховым В.Г. обществу с ограниченной ответственностью «Диип Д», договоры зарегистрированы в Российском агентстве по патентам и товарным знакам.

Фирменное наименование ответчика в соответствии с уставом - ООО «Диип 2000». Данное общество зарегистрировано 07.06.1999 года в Московской регистрационной палате.

В соответствии с п.2. ст. 4 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» «нарушением прав владельца товарного знака признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью товарного знака или товара, обозначенного этим знаком, или обозначения, сходного с ним до степени смешения, в отношении однородных товаров».

Согласно ст. 54 ГК РФ юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. В силу п. 8 Положения о фирме от 22.06.97 г. «право на фирму состоит в праве

исключительного пользования фирменным наименованием в сделках, на вывесках, в объявлениях, рекламах...».

Разрешая возникший спор, суд пришел к выводу о том, что ответчиком не допущено нарушений, перечисленных в данной норме; звуковое и смысловое восприятие товарного знака, владельцем которого является истец «Диип Д», и фирменного наименования ответчика «Диип 2000» различны.

Исключительное право на фирменное наименование истца, его товарный знак, предусмотренное ст. 138 ГК РФ, не нарушено.

### *3.5. Виды товарных знаков*

Товарные знаки делятся на словесные, изобразительные, объемные, звуковые, световые, комбинированные и другие. Например, в виде объемных товарных знаков могут быть зарегистрированы необычные формы конфет, мыла, бутылок и т.д. В некоторых странах (Германии, Японии и др.) объемные товарные знаки не регистрируются. США является единственной страной, признавшей возможность регистрации пахнущих знаков. В 1990 г. был зарегистрирован свежий цветочный аромат в отношении нитей для шитья и вышивальных ниток<sup>97</sup>.

Товарные знаки могут быть индивидуальными и коллективными. **Индивидуальный** товарный знак регистрируется на имя одного гражданина-предпринимателя или юридического лица. **Коллективный товарный знак** - это товарный знак, который в соответствии с международным договором Российской Федерации может быть зарегистрирован в отношении объединения лиц, производящих и (или) реализующих товары, обладающими едиными качественными и иными общими характеристиками. Коллективный товарный знак используется для маркировки товаров, разрабатываемых, изготавливаемых или реализуемых несколькими предприятиями, экономически связанными между собой, объединившимися для совместного использования этого знака. Лица, входящие в состав объединения, являются равноправными партнерами в отношении использования коллективного товарного знака.

Особенности регистрации коллективного товарного знака предусмотрены в главе 3 Закона о товарных знаках. Заявка на коллективный знак должна включать в себя устав коллективного знака, в котором должны быть указаны:

- наименования объединения, уполномоченного зарегистрировать коллективный знак на свое имя,
- перечень лиц, имеющих право пользования этим знаком,
- цель его регистрации,

---

<sup>97</sup> Введение в интеллектуальную собственность. ВОИС. 1998. С. 189.

перечень и единые качественные или иные общие характеристики товаров, которые будут обозначаться коллективным знаком, условия его использования, порядок контроля за использованием, ответственность за нарушение устава коллективного знака.

В соответствии с п. 2 ст.20 Закона о товарных знаках коллективный знак и право на его использование не могут быть переданы другим лицам. Однако при этом возможно включение новых лиц в состав пользователей знака, о которых должен быть уведомлен Роспатент и внесены соответствующие изменения в устав коллективного знака. Аналогичные нормы имеются в законодательстве Испании, Японии, Австрии и других странах.

В некоторых странах (Германии, Финляндии, Норвегии, Швеции, Швейцарии) регистрация коллективного знака может быть аннулирована, если такой знак используется вопреки положениям устава или таким образом, что это вводит в заблуждение потребителей. В Российской Федерации охрана коллективного знака может быть прекращена лишь по решению суда в случае использования коллективного знака на товарах, не обладающих едиными качественными или иными едиными характеристиками (п. 3 ст. 21 Закона о товарных знаках).

### *3.6. Возникновение прав на товарный знак*

Исключительные права на товарный знак возникают с момента его регистрации в Роспатенте. Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки в Роспатент. Кроме того, заявитель может воспользоваться принципом конвенционного или выставочного приоритета. Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате подачи первой заявки в государстве - участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (**конвенционный приоритет**), если в подача заявки в Роспатент осуществлена в течение шести месяцев с указанной даты.

Приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах, может устанавливаться по дате начала открытого показа экспоната на выставке (**выставочный приоритет**). При этом выставка должна быть официальной, организованной на территории одного из государств - участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Дополнительным условием является шестимесячный срок подачи заявки в Роспатент, который исчисляется со дня начала открытого показа экспоната на выставке. При подаче заявки должны быть приложены документы, подтверждающие правомерность требований лица, желающего воспользоваться принципом конвенционного или выставочного приоритета.

В том случае, если разными заявителями одновременно поданы заявки на тождественные товарные знаки в отношении совпадающих перечней товаров, то они должны своим соглашением определить, в отношении кого из них будет произведена регистрация. Не допускается регистрация одного товарного знака на одни и те же товары в отношении разных лиц, за исключением регистрации коллективного товарного знака в отношении нескольких лиц, входящих в состав объединения. Если в течение шести месяцев с даты получения соответствующего уведомления соглашения между несколькими заявителями не достигнуто, то заявки считаются отозванными (абз. 4 п. 6 ст. 9 Закона о товарных знаках).

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате международной регистрации товарного знака в соответствии с международными договорами Российской Федерации, в частности Мадридским соглашением о международной регистрации знаков 1891 г., в соответствии с которым заявитель может обратиться в Международное бюро интеллектуальной собственности для получения международной охраны товарного знака. С даты регистрации Международным бюро товарного знака он приобретает охрану в каждой из стран Мадридского соглашения так, как если бы знак был непосредственно заявлен в каждой из этих стран. Правовая охрана предоставляется сроком на 20 лет с последующим продлением.

Порядок подачи и рассмотрения заявки регулируется **Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утв. Приказом Роспатента от 5 марта 2003 г. N 32**.<sup>98</sup> Для регистрации необходимо подать заявку, содержащую:

- заявление (образец заявления см. приложение 1 к теме 5),
- обозначение товарного знака,
- перечень товаров, для которых испрашивается охрана,
- описание заявленного обозначения.

К заявке прилагается документ об уплате госпошлины и устав коллективного товарного знака, если заявка подается на регистрацию коллективного знака.

При регистрации товарного знака очень важно определить виды и класс товаров, на которые будет распространять свое действие товарный знак. Классификация товарных знаков и знаков обслуживания содержится в Ниццком соглашении 1973 г. Различают 42 класса, из них 34 относятся к товарам и 8 - к услугам. Например, для того, чтобы зарегистрировать товарный знак на видеотовары и услуги необходимо обратиться к 9 и 41 классам. 9-й класс включает в себя указание на такие товары как видеокамеры, видеокассеты, компакт-диски, устройства для видеозаписи и др., а 41 класс включает в себя прокат кино- и

---

<sup>98</sup> РГ от 3 апреля 2003 г. N 63 (специальный выпуск).

видеофильмов, услуги студий записи, производство кинофильмов и др. Регистрация товарного знака на одни товары и услуги не препятствует зарегистрировать другим лицам товарный знак на другие товары и услуги. В этом проявляется ограниченный характер исключительных прав на товарный знак. На практике это имеет принципиальное значение, поскольку использование товарного знака применительно к одной категории изделий не препятствует его применению к другой категории.

После подачи заявки в Роспатент любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки, содержащимися в ней на дату ее подачи. Это необходимо прежде всего для того, чтобы предотвратить подачу заявок на тождественные товарные знаки на однородные товары.

При получении заявки Роспатент в течение одного месяца со дня подачи заявки проводит **формальную экспертизу** на наличие необходимых документов заявки и на их соответствие установленным требованиям, а в дальнейшем - **экспертизу заявленного обозначения**, т.е. на определение возможности признания обозначения товарным знаком и сходство с другими уже зарегистрированными знаками.

В период проведения экспертизы заявки заявитель может подать на заявленное обозначение **выделенную заявку**, содержащую перечень товаров, указанных в первоначальной заявке. При этом из **первоначальной заявки** этот перечень должен быть исключен (п. 6 ст. 10 Закона о товарных знаках). Первоначальная заявка может быть отозвана заявителем. Если на дату подачи выделенной заявки первоначальная не была отозвана, то приоритет выделенной заявки определения по дате подачи первоначальной заявки.

До принятия решения по результатам экспертизы заявитель может представить свои доводы относительно мотивов, по которым может быть принято решение об отказе в регистрации товарного знака, например, при заявке товарного знака сходного до степени смешения с уже зарегистрированным. Такие доводы могут быть учтены при принятии Роспатентом решения, если они представлены заявителем в течение шести месяцев с даты направления ему соответствующего уведомления.

Решение о регистрации товарного знака может быть пересмотрено Роспатентом до регистрации по основаниям, предусмотренным п. 4 ст. 12 Закона о товарных знаках:

- поступление заявки на тождественный или сходный до степени смешения товарный знак с более ранним приоритетом (например, конвенционный приоритет);
- регистрация в качестве наименования места происхождения товара тождественного или сходного до степени смешения обозначения;
- выявление заявки, содержащей тождественный товарный знак, или уже охраняемого тождественного товарного знака на совпадающие товары;

- удовлетворение заявления об изменении заявителя, приведшим к появлению возможности введения потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя в случае регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Заявка на товарный знак может быть отозвана по просьбе заявителя на любом этапе ее рассмотрения, но не позднее даты регистрации.

По результатам экспертизы принимается решение о регистрации товарного знака или об отказе в регистрации, которое может быть обжаловано в течение трех месяцев в Палату по патентным спорам. Указанный срок может быть продлен Роспатентом при условии подтверждения уважительных причин их пропуска и уплаты соответствующей пошлины.

Значение государственной регистрации товарного знака состоит в выдаче охранного документа – **свидетельства** (см. приложение 2 к теме № 5), которое подтверждает:

- приоритет товарного знака;
- исключительный характер прав правообладателя, позволяющий не только самому использовать товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, и предоставлять другим соответствующие права, но и запрещать иным лицам использование товарного знака его несанкционированное использование;
- невозможность другим лицам зарегистрировать такой же товарный знак или обозначение, сходное до степени смешения с этим товарным знаком.

Такие правовые последствия порождает лишь регистрация в Роспатенте. Иные виды регистрации, в том числе регистрация названий средств массовой информации в Минпечати России не предоставляет вышеназванных прав.

О практическом значении регистрации товарного знака свидетельствует следующий пример. ЗАО «ИД «Экономическая газета» обратилось в арбитражный суд с иском к ГП «Редакция газеты «Экономическая газета» о запрещении последней использовать товарный знак № 122050, а также сходные с ним обозначения в пределах, установленных законодательством РФ и свидетельством на товарный знак, в том числе о запрете обозначать указанным товарным знаком газету «Экономическая газета» (регистрационный номер 012611), изготовлять, предлагать товар, обозначенный этим знаком, продавать его.

ГП «Редакция экономическая газета» обратилась со встречным иском о прекращении использования ЗАО «ИД «Экономическая газета» названия «Экономическая газета», в том числе и в форме товарного знака.

Решением Апелляционной палаты Роспатента от 12 января 2001 г. регистрация № 122050 товарного знака была признана частично недействительной, как противоречащая ст. 6 п. 1 Закона о товарных знаках, и решением Арбитражного суда г. Москвы от 3 мая 2001 г. основной иск оставлен без рассмотрения. Встречный иск удовлетворен, поскольку название «Экономическая газета» было внесено в соответствии с Законом «О средствах массовой информации» в реестр Минпечати РФ на имя ГП «Редакция экономическая газета», в связи с чем в соответствии со ст. 138 Гражданского кодекса у последнего возникли исключительные права на это название.

При рассмотрении дела Федеральным арбитражным судом Московского округа было обращено внимание на то, что Закон «О средствах массовой информации» регулирует организацию деятельности и распространения средств массовой информации (СМИ). Регистрация СМИ в реестре Минпечати РФ закрепляет право на издание средства массовой информации с определенным названием и формой распространения и не предоставляет исключительных прав на использование названия СМИ или словосочетания, которое в нем употребляется.

В соответствии со ст. 138 Гражданского кодекса указанной нормой предоставляется защита средства индивидуализации продукции лишь в случае, если эти средства являются объектом исключительных прав. Исключительное право на средства индивидуализации может возникнуть только на основании закона. Закон «О средствах массовой информации» не содержит норм об исключительном праве учредителя, издателя, редакции или иных лиц на название СМИ.

При таком положении названные средства массовой информации не являются объектом исключительных прав, и истец по встречному иску не обладает исключительным правом на название СМИ, которое подлежит защите. Только регистрация обозначения (названия газеты) в качестве товарного знака предоставляет его владельцу защиту своих прав от незаконного использования этого обозначения третьими лицами. Регистрация СМИ в реестре средств массовой информации такой защиты не предоставляет.

С учетом изложенного, у суда не имелось правовых оснований для запрещения ЗАО «ИД «Экономическая газета» использования названия «Экономическая газета» в качестве наименования средств массовой информации, и дело было направлено на новое рассмотрение<sup>99</sup>.

---

<sup>99</sup> Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 7 сентября 2001 г. № КГ-А40/4691-01.

Уже на стадии рассмотрения заявки у заявителя возникают определенные правомочия, касающиеся товарного знака. Одним из них является уступка своего права на заявку иному лицу в соответствии с п.п. (4) п. 6 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания. Это право может быть реализовано до приобретения заявителем исключительных прав на товарный знак. Однако данное право не предусмотрено Законом о товарных знаках, в связи с чем по одному из споров суд признал неправомерность уступки права на заявку другому лицу. ЗАО «Новая Заря» 20.11.98 г. подало в Федеральный институт промышленности заявку на регистрацию товарного знака «Юнкерский» для товаров и услуг класса МКТУ 03, 13, 14, 25, 29, 30, 32-34, 41, 42. Институт вынес решение от 09.12.98 г о принятии ее к рассмотрению, и акционерное общество было уведомлено об установлении приоритета товарного знака, как это предусмотрено частью 3 статьи 41 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров». ЗАО «Новая Заря» 14.05.99 г. внесло исправления в документы заявки, указав заявителем гражданина Михалкова Н.С. Уступка права на заявку была оформлена в порядке, установленном разделом 6 Правил, путем составления документа о передаче права в отношении заявки на товарный знак от 20.11.98 г. № 98718357 по образцу, являющемуся приложением № 6 к названным Правилам, подписанному заявителем и его правопреемником.

Товарный знак зарегистрирован 15.09.99 г., и новому заявителю выдано соответствующее свидетельство № 179789.

В дальнейшем закрытое акционерное общество «Новая Заря» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к предпринимателю, осуществляющему свою деятельность без образования юридического лица, Михалкову Н.С. о признании незаключенной сделки: уступки права на заявку от 20.11.98 г. № 98718357 на товарный знак «Юнкерский» и применении последствий неосновательной передачи права. Решением от 11.04.2000 г. в удовлетворении иска отказано, поскольку Арбитражный суд признал уступку права на заявку ничтожной сделкой.

В своем решении суд сослался на то, что уступка права осуществлена в нарушение статьи 3 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 10 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров». Суд пришел к выводу, что названный Закон не допускает уступки прав на заявку, поэтому Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания (далее - Правила), утвержденные 29.11.95 г. (с изменениями от 19.12.97г.,



зарегистрированными в Минюсте России 08.12.95 г. № 989) и допускающие замену заявителя, в этой части не подлежат применению, как противоречащие гражданскому законодательству.

Федеральный арбитражный суд Московского округа постановлением от 03.07.2000 г. оставил решение без изменения.

Однако суды, рассматривавшие дело, не учли того, что замена заявителя при передаче заявки произведена на стадии процедуры регистрации заявки, следовательно, в этот момент заявитель вступил в правоотношения, носящие публичный характер, и поэтому к ним не могут быть применены нормы гражданского законодательства, в том числе статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации о признании недействительными гражданско-правовых сделок. В связи с этим Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 января 2001 г. № 5660/00 были отменены судебные акты нижестоящих судов, как принятые по неполно исследованным обстоятельствам и с неправильным применением норм материального права<sup>100</sup>.

### *3.7. Субъекты прав на товарные знаки*

Субъектами прав на товарные знаки могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

В качестве заявителей могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие организации. Причем регистрационный орган не проверяет, может ли заявитель осуществлять те виды деятельности, которые необходимы для использования товарных знаков. Например, учебное заведение подает заявку на использование товарного знака при продаже алкогольной продукции. Роспатент не может отказать в регистрации товарного знака на этот вид товаров и услуг по тому основанию, что организация не сможет использовать товарный знак потому, что ему такая деятельность запрещена законодательством и учредительными документами.

Закон о товарных знаках не предусматривает возможности выступать в качестве правообладателей публичные образования: Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. В качестве таковых, как было указано, могут выступать только физические и юридические лица. В то же время подзаконные акты в некоторых случаях наделяют Российскую Федерацию исключительными правами на товарные знаки, определяя при этом юридические лица, которые осуществляют данные права от имени РФ. Например, в соответствии с постановлением Правительства

---

<sup>100</sup> Вестник ВАС РФ. 2001. № 6.

РФ от 4 июля 2002 г. № 494 «О товарных знаках на алкогольную и спиртосодержащую продукцию» от имени Российской Федерации права пользования и распоряжения (без права уступки) товарными знаками на алкогольную и спиртосодержащую продукцию осуществляет федеральное казенное предприятие «Союзплодоимпорт» в порядке, устанавливаемом Министерством сельского хозяйства Российской Федерации и Министерством имущественных отношений Российской Федерации. В числе таких товарных знаков «Soviet Sparkling» (этикетка), свидетельство № 38383 от 10 октября 1969 г., «Starka» (этикетка), свидетельство № 38384 от 10 октября 1969 г., «Yubileynaya» (этикетка), свидетельство № 38385 от 10 октября 1969 г. «Stolichnaya» (этикетка), свидетельство № 38388 от 10 октября 1969 г., «Русская» (этикетка), свидетельство № 38389 от 10 октября 1969 г., «Kristal» (слово), свидетельство № 49140 от 13 марта 1974 г. и др.<sup>101</sup>

### *3.8. Осуществление прав на товарный знак*

После проведения экспертизы по существу заявителю выдается **свидетельство** на товарный знак, которое действует в течение 10 лет и может продлеваться неограниченное количество раз каждый раз на десять лет в порядке, предусмотренном **Правилами продления срока действия регистрации товарного знака и знака обслуживания и внесения в нее изменений**, утв. **Приказом Роспатента от 3 марта 2003 г. N 27**<sup>102</sup>.

Лицо, на чье имя зарегистрирован товарный знак, приобретает исключительные права на использование и распоряжение товарным знаком.

**Использованием** товарного знака считается его применение на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, на их упаковке. При наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке использованием может быть признано также применение в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках. Правообладатель может при этом проставлять знак, свидетельствующий о регистрации товарного знака - ®. Только с согласия правообладателя могут осуществляться следующие действия: использование в гражданском обороте, в том числе размещение

- на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

---

<sup>101</sup> РГ, 2002. 10 июля.

<sup>102</sup> РГ . 2003. 5 апреля.

- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях к продаже товаров;
- в сети Интернет, в частности, в доменном имени и при других способах адресации (п. 2 ст. 4 Закона о товарных знаках).

Осуществление таких действия без согласия правообладателя влечет применение соответствующих санкций. Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно используется товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются **контрафактными**. Следующие примеры из обзора судебной практики свидетельствуют о многочисленных нарушениях в данной сфере<sup>103</sup>. **Так, Часовой завод обратился в арбитражный суд с иском о пресечении нарушения прав на товарный знак к комиссионному магазину, выставившему на продажу часы, имеющие изображение его товарного знака, производителем которых завод не является.**

**Возражая против заявленных требований, ответчик ссылался на то, что он не является изготовителем часов, а только занимается их реализацией.**

**В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» предложение к продаже является элементом введения товара в хозяйственный оборот, поэтому представляет собой самостоятельное нарушение прав владельца товарного знака.**

**Исходя из этого, арбитражный суд удовлетворил иск к ответчику, обязав его снять с реализации часы с товарным знаком истца.**

**В другом случае организация осуществляла хранение продукции с товарным знаком, используемым без разрешения его владельца. Изготовитель заменителя сахара обратился в арбитражный суд с иском о нарушении прав на товарный знак к товариществу с ограниченной ответственностью, поскольку на складе ответчика хранится аналогичная продукция, маркированная товарным знаком, зарегистрированным на имя истца для товаров данного класса.**

**Ответчик сослался на то, что он не является производителем товара, а только предоставил склады для его хранения.**

**При разрешении спора было установлено, что ответчик направил нескольким магазинам розничной торговли проекты договоров купли-продажи данного заменителя сахара.**

---

<sup>103</sup> Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 июля 1997 г. № 19 «Обзор практики разрешения споров, связанных с защитой прав на товарный знак» // Вестник ВАС РФ. 1997. № 10.

**Удовлетворяя иск, арбитражный суд указал на цель хранения товара: его последующую реализацию, в связи с чем усмотрел в действиях ответчика признаки правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 4 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров».**

В качестве еще одного нарушения судебной практикой отмечено несанкционированное использование охраняемого элемента товарного знака без элемента, не подлежащего правовой охране.

**Товарищество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с иском к издательству о защите прав на товарный знак путем удаления его с печатной продукции. В качестве товарного знака зарегистрировано обозначение из двух слов, одно из которых является охраняемым элементом.**

**Арбитражный суд отказал в удовлетворении исковых требований, поскольку в качестве товарного знака зарегистрировано обозначение из двух слов, одно из которых является охраняемым элементом. Ответчик использует только охраняемую часть товарного знака.**

Отменяя решение, апелляционная инстанция указала, что нарушением прав на товарный знак является как использование товарного знака в целом, так и только одного охраняемого элемента.

Не является нарушением исключительных прав на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в хозяйственный оборот непосредственно владельцем товарного знака или с его согласия, например, в отношении товаров, которые выпускает правообладатель и маркирует их зарегистрированным товарным знаком. Такой принцип носит название исчерпание прав, основанных на регистрации товарного знака (ст. 23 Закона о товарных знаках). Следующий пример показывает, каким образом на практике реализуется данный принцип. ТОО «Милафарм» обратилось в Арбитражный суд Московской области с иском к ЗАО «Производственное объединение «ТОС» о нарушении прав на товарный знак. ТОО «Милафарм» является владельцем товарных знаков «Аурон», «Соматон», «Витаон», обозначающих косметические средства ухода за кожей и медицинские бальзамы. Право использования товарных знаков возникло у товарищества на основании договоров уступке товарного знака, заключенных с первоначальным владельцем - Фондом имени В.В.Караваяева и зарегистрированных 09.02.95 г. в Роспатенте.

**ЗАО «Производственное объединение «ТОС» выпускает в хозяйственный оборот товары того же класса, используя названные товарные знаки, и считает свои действия правомерными, основанными на договорах, заключенных с Фондом имени В.В.Караваяева 18.08.92 г. В соответствии с указанными договорами**

**ответчику были переданы функции по введению в хозяйственный оборот только в отношении определенного количества товаров, поэтому указанное обстоятельство не могло служить препятствием для совершения договора по уступке товарных знаков. Таким образом, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ принял решение о направлении дела на новое рассмотрение с целью проверки о том, какие товары продавались акционерным обществом: введенные в хозяйственный оборот с согласия правообладателя или нет. Если были использованы товары, которые введены в гражданский оборот с согласия правообладателя, то в соответствии с принципом исчерпания прав нарушение исключительных прав не имело места и в иске следует отказать<sup>104</sup>.**

Особенностью осуществления прав на товарный знак является обязательность его использования. Правообладатель может не использовать товарный знак в своей хозяйственной деятельности, а предоставить его использование третьим лицам по договору. Использованием может быть признано применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Российской Федерации, при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке.

Если товарный знак не используется, то его действие может быть прекращено досрочно полностью или частично в зависимости от того, на какие товары он зарегистрирован и в отношении каких товаров он не используется. Основанием для досрочного прекращения является решение Палаты по патентным спорам, принятое по заявлению любого лица, в связи с неиспользованием товарного знака непрерывно в течение трех лет до даты подачи такого заявления.

Основанием для освобождения от подобной ответственности могут быть уважительные причины неиспользования товарного знака по независящим от правообладателя обстоятельствам. Например, права на использование товарного знака было передано по лицензионному договору, однако лицензиат не использовал его в своей деятельности. Доказательства использования товарного знака должны быть предоставлены правообладателем.

Правообладатель может уступить право на использование товарного знака путем заключения договора об уступке свидетельства либо лицензионного договора, которые будут рассмотрены в теме № 7.

---

<sup>104</sup> См.: постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 октября 1996 г. № 2238/96 // Вестник ВАС РФ. 1997. № 4.

### *3.9. Прекращение действия исключительных прав на товарный знак*

Прекращение действия исключительных прав на товарный знак возможно в случаях прекращения правовой охраны товарного знака, предусмотренных ст. 29 Закона о товарных знаках:

- в связи с истечением срока действия регистрации товарного знака;
- на основании вступившего в законную силу решения суда о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака в связи с использованием этого знака на товарах, не обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками;
- на основании решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием;
- на основании решения Роспатента о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае ликвидации юридического лица – правообладателя или прекращения предпринимательской деятельности физического лица – правообладателя;
- в случае отказа от нее правообладателя;
- на основании решения Палаты по патентным спорам в случае превращения товарного знака в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида (как это произошло с аспирином, термосом и др.).

Прекращение действия исключительных прав возможно также в случае признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным ст. 28 Закона о товарных знаках, в частности, при нарушении требований, предъявляемых к товарным знакам.

### *3.10. Защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака*

Защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака в соответствии со ст. 46 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» помимо требований о прекращении нарушения и взыскания причиненных убытков осуществляется также путем:

- 1) публикации судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;
- 2) удаления с контрафактной продукции незаконно используемого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения;
- 3) при невозможности удаления уничтожение контрафактной продукции, за исключением случаев обращения контрафактной продукции в доход государства или передачи правообладателю.

2 и 3 меры осуществляются за счет нарушителя исключительных прав.

Споры о нарушении исключительного права на товарный знак рассматриваются в арбитражных судах.

#### ***4. Наименования мест происхождения товаров***

##### *4.1. Понятие наименования места происхождения товаров*

**Наименование места происхождения товара** - это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (п. 1 ст. 30 Закона о товарных знаках). Например, «русский квас», «хохлольская роспись», «боржом», «шведская сталь».

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления. Так, например, потеряли способность указывать на «географическую первоначальность» широко известные в прошлом наименования: «английский пластырь», «полтавская колбаса», «берлинская лазурь» и др.

##### *4.2. Соотношение прав на наименования мест происхождения товаров и товарные знаки*

Наименованием места происхождения товара может являться историческое название географического объекта.

Правовая охрана наименований мест происхождения товаров имеет целью усиление заинтересованности изготовителей в поддержании высокого качества и сохранении особых свойств производимых ими товаров, обеспечение интересов потребителей, повышение конкурентоспособности отечественной продукции на внутреннем и внешнем рынках.

Наименования мест происхождения товаров по своей правовой природе имеют много общего с товарными знаками, однако следует учитывать следующие различия.

- Товарный знак представляет собой характерное обозначение, а наименование места происхождения товара – это указание названия географической местности.

- Использование наименования места происхождения товара может осуществляться только в отношении товаров, производимых в данной местности, в отношении производства товаров, маркируемых соответствующим товарным знаком таких требований нет.

- Товары, в отношении которых используется наименование места происхождения товара, должны обладать определенными качествами, характерными свойствами (например, особые свойства минеральной воды).

- Между свойствами товаров и условиями их производства в данной местной существует определенная взаимосвязь, которая может выражаться в природных условиях или особенностях людского фактора; в отношении товарных знаков такой взаимосвязи нет.

- Права на наименования мест происхождения товаров не могут передаваться по договору в отличие от прав на товарные знаки.

- Регистрация наименования мест происхождения существует бессрочно, а в отношении товарных знаков ограничена определенным сроком.

#### *4.3. Возникновение прав на наименование места происхождения товара*

Особенностью правового режима наименований мест происхождения товаров является то, что права на них могут принадлежать одновременно нескольким заявителям, каждый из которых выпускает товар, обладающий соответствующими свойствами, в данной местности. Правовая охрана наименования места происхождения товара возникает на основании его регистрации в Роспатенте или в силу международных договоров Российской Федерации.

В том случае, если наименование места происхождения товара еще не зарегистрировано, подается заявка на регистрацию и предоставление права пользования на наименование места происхождения товара. Если наименование уже зарегистрировано, то подается заявка на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара.

Заявка должна в соответствии с п. 3 ст. 32 Закона о товарных знаках включать в себя:

- заявление с указанием заявителя (заявителей) и его (их) места нахождения или места жительства;

- заявляемое обозначение;

- указание товара, в отношении которого испрашивается регистрация или уже зарегистрировано;

- указание места происхождения товара;

- описание особых свойств товара.



К заявке прилагаются:

- документ об уплате государственной пошлины;
- заключение компетентного органа о том, что в границах указанного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого определяются характерными природными условиями и (или) людским факторами;
- документ, подтверждающий право заявителя на заявленное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара, если географический объект находится за пределами Российской Федерации.

Экспертиза заявки включает в себя **формальную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения**. Порядок подачи и рассмотрения заявки установлен в **Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, утвержденным Российским Агентством по патентам и товарным знакам 25 февраля 2003 г.**<sup>105</sup>

Примечательно то, что в некоторых странах отсутствует система подачи заявки и нет специального законодательства, регулирующего правоотношения в связи с наименованиями мест происхождения товаров (Бельгия, Италия, Франция). Но несмотря на это, охрана предоставляется на основе нормативных актов, касающихся охраны конкретных наименований или наименований для отдельных категорий товаров, например, сыров, вин и т.д. Одни из декретов Президента Италии касается официального признания в качестве наименований мест происхождения товаров обозначений некоторых видов сыров, отвечающих определенным требованиям в отношении географических границ их производства и качественных характеристик. Другой декрет устанавливает «простые наименования происхождения», «контролируемые наименования происхождения», а также «контролируемые и гарантированные наименования происхождения». В отношении двух последних категорий действует определенный порядок, который утверждается специальными декретами президента на основании представления министерства сельского хозяйства после согласования с министерством промышленности и торговли, а также Национальным комитетом по контролю за использованием наименований мест происхождения товаров<sup>106</sup>.

---

<sup>105</sup> БНА. 1997. № 7.

<sup>106</sup> Горленко С.А., Еременко В.И. Комментарий к Закону Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» // Комментарий к законодательству об охране интеллектуальной собственности. М., 1997. С. 147.

Если наименование места происхождения товара уже зарегистрировано, любое лицо, находящееся в той же географической местности, и производящее товар с теми же свойствами, что и первоначальный заявитель, может подать заявку на предоставление ему права пользования зарегистрированным наименованием.

По результатам экспертизы выдается **свидетельство** (см. приложение № 3 к теме 5). Наименование места происхождения товара регистрируется на неопределенный срок (бессрочно). Свидетельство на право его использования действует в течение 10 лет и может продлеваться неограниченное количество раз на 10-летний срок при условии представления правообладателем заключения компетентного органа, в котором подтверждается, что правообладатель производит в границах соответствующего географического объекта товар, обладающий необходимыми свойствами.

Правообладатель может информировать пользователей о зарегистрированном наименовании месте происхождения товара путем предупредительной маркировки, которая включает в себя слова «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ».

#### *4.4. Субъекты права на наименование мест происхождения товаров*

Правом на подачу заявки и регистрацию наименования места происхождения товара и/или получение права пользования наименованием места происхождения товара в соответствии с пунктом 3 статьи 31 Закона о товарных знаках обладают юридические и физические лица, находящиеся в географическом объекте, название которого используется в качестве наименования места происхождения товара, если производимый ими товар отвечает соответствующим требованиям. Таким образом, в качестве заявителей могут быть не только юридические лица и индивидуальные предприниматели, но и физические лица, не занимающиеся предпринимательской деятельностью. Однако обязательным условием является то, что заявитель должен производить соответствующий товар.

В соответствии с пунктом 1 статьи 32 Закона заявка может быть подана одним или несколькими юридическими или физическими лицами.

#### *4.5. Осуществление права на наименование места происхождения товара*

Владелец свидетельства не может передавать права на использование наименования другим лицам. Каждый, кто желает использовать такое наименование, должен самостоятельно подать заявку в Роспатент.

Правообладатель имеет право применять наименование места происхождения товара на товаре, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в хозяйственный оборот.

#### *4.6. Прекращение права на использование наименования места происхождения товара*

Прекращение права на использование наименования места происхождения товара производится Роспатентом в следующих случаях:

1) в силу решения Палаты по патентным спорам о признании регистрации недействительной, если она была произведена в нарушение требований, установленных законодательством (ст. 42 Закона о товарных знаках);

2) в силу прекращения правовой охраны наименования места происхождения товара по причине:

- в связи с исчезновением характерных для данного географического объекта условий и невозможностью производства товара, обладающего указанными в Реестре свойствами;

- в связи с утратой иностранным юридическим или физическим лицом права на наименование места происхождения товара в стране происхождения товара;

3) в силу прекращения действия свидетельства

- в связи с утратой товаром особых свойств, указанных в Реестре в отношении данного наименования места происхождения товара;

- в случае ликвидации юридического лица - обладателя свидетельства;

- на основании заявления обладателя свидетельства, поданного в Роспатент.

Кроме того, любое лицо может подать возражение против регистрации наименования места происхождения товара и выдачи свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара в Палату по патентным спорам или в Роспатент в зависимости от основания в соответствии с п. 3 ст. 42.1 Закона о товарных знаках. Решения вышеназванных органов могут быть обжалованы в суд.

**Так, открытое акционерное общество «Минеральные воды Кабардино-Балкарии» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском о признании недействительной произведенной Российским агентством по патентам и товарным знакам регистрации наименования места происхождения товара «Нарзан» и выдачу свидетельств № 0015/1 и № 0015/2 на право пользования указанным наименованием соответственно открытому**

акционерному обществу «Нарзан» и товариществу с ограниченной ответственностью «Кавказские минеральные воды».

Роспатент 29.12.95 г. зарегистрировал обозначение «Нарзан» как наименование места происхождения товара и выдал свидетельства на право пользования этим наименованием обществу «Нарзан» (свидетельство № 0015/1) и товариществу «Кавказские минеральные воды» (свидетельство № 0015/2).

В исковом заявлении, а также в жалобах на определение арбитражного суда о прекращении производства по делу истец ссылаясь на необоснованное решение Апелляционной палаты от 30.06.98 г., которое было обжаловано им в Высшую патентную палату, но последняя решением от 20.03.2000 г. оставила его в силе.

Решение Высшей патентной палаты Роспатента арбитражному суду истцом представлено не было.

Прекращая производство по делу, первая инстанция неправомерно сослалась на то, что указанный спор вообще не подлежит рассмотрению в арбитражных судах.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ указал на то, что согласно пункту 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации решения органов Роспатента, поскольку они приняты в административном порядке и затрагивают гражданские права, могут быть обжалованы заинтересованным лицом в арбитражный суд в соответствии с компетенцией, установленной статьей 22 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в связи с чем акты нижестоящих судов были отменены и дело направлено на новое рассмотрение<sup>107</sup>.

#### *4.7. Защита прав на наименование места происхождения товара*

Лицо, незаконно использующее зарегистрированное наименование места происхождения товара или сходное с таким наименованием обозначение, обязано по требованию обладателя свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара, общественной организации или прокурора:

– прекратить его использование, а также возместить всем потерпевшим причиненные убытки, а также внести в доход местного бюджета сумму полученной при незаконном использовании наименования места происхождения товара прибыли, превышающую возмещенные убытки;

– опубликовать судебное решение в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;

– удалить с товара или его упаковки незаконно используемое наименование места происхождения товара или обозначение, сходное с

---

<sup>107</sup> Вестник ВАС РФ. 2001 г. № 8.

ним до степени смешения, или уничтожить изготовленные изображения наименования места происхождения товара или обозначения, сходного с ним до степени смешения.

Нарушением считается также использование зарегистрированного наименования в сочетании со словами «род», «тип», «имитация» и др., а также сходных обозначений, способных ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара (например, «типа Боржоми»).

#### ***5. Административная и уголовная ответственность за нарушение прав на товарный знак (знак обслуживания) и наименование мест происхождения товара***

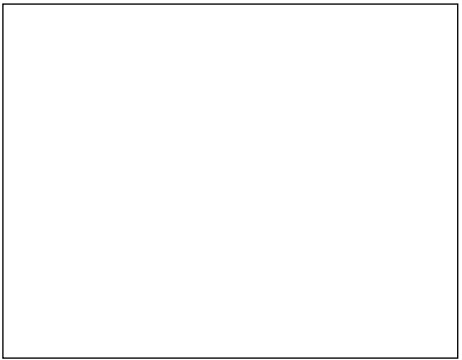
Кроме гражданско-правовой ответственности законодательством предусмотрена административная и уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака и наименования мест происхождения товаров. Так в соответствии со ст. 14.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на должностных лиц - от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на юридических лиц - от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара.

Различие между административной и уголовной ответственностью за данные правонарушения состоит прежде всего в последствиях. Если указанные деяния причинили крупный ущерб или совершены неоднократно, то наступает уголовная ответственность в соответствии со ст. 180 Уголовного кодекса. В качестве наказания за данное преступление предусматривается штраф в размере от двухсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательные работы на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительные работы на срок до двух лет.

Более жесткое наказание предусматривается за незаконное использование предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в Российской Федерации товарного знака или наименования места происхождения товара, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб. Такие действия наказываются штрафом в размере от ста до двухсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного до двух месяцев, либо обязательными работами на срок от ста двадцати до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

Федеральным законом от 17.11.2001 г. № 144-ФЗ предусмотрена ответственность за те же деяния, но совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, которые наказываются штрафом в размере от четырехсот до восьмисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от четырех до восьми месяцев, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

**Приложение 1**

(220) Дата поступления	Входящий №	(111) Регистрационный №
<b>З А Я В К А</b> на регистрацию товарного знака(знака обслуживания) в Российской Федерации		(750) АДРЕС ДЛЯ ПЕРЕПИСКИ <small>(полный почтовый адрес, имя или наименование адресата)</small>
<b>З А Я В Л Е Н И Е</b> Представляя заявку и нижеперечисленные документы, прошу зарегистрировать указанное в заявке обозначение в качестве товарного знака (знака обслуживания) на имя заявителя		В Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности Бережковская наб., 30, корп.1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995
(731) ЗАЯВИТЕЛЬ  <small>(Указывается полное наименование юридического лица (согласно учредительному документу) или фамилия, имя, отчество физического лица и полный почтовый адрес)</small>		КОД организации по ОКПО <small>(если он установлен)</small>  КОД страны по стандарту ВОИС ST.3 <small>(если он установлен)</small>
Прошу установить приоритет товарного знака по дате: <input type="checkbox"/> (320) подачи первой(ых) заявки(ок) (п. 2 ст.9 Закона) <input type="checkbox"/> (230) начала открытого показа экспоната на выставке (п. 3 ст. 9 Закона) <input type="checkbox"/> (641) приоритета первоначальной заявки, из которой данная заявка выделена (п. 5 ст. 9 Закона)		
<input type="checkbox"/> (310) № первой заявки <input type="checkbox"/> (641) № первоначальной заявки	<input type="checkbox"/> Дата испрашиваемого приоритета	(330) Код страны подачи по стандарту ВОИС ST. 3 <small>(при испрашивании конвенционного приоритета)</small>
1.		
2.		
3.		
<input type="checkbox"/> (740) Патентный поверенный <small>(полное имя, регистрационный номер, местонахождение)</small> Телефон: _____ Телекс: _____ Факс: _____		
(540) Изображение заявляемого обозначения		(571) Описание заявленного обозначения
		
(591) Цвет или цветовое сочетание: <small>(если испрашивается регистрация знака в цветном исполнении)</small>		

- (551) коллективный знак     
 (554) объемный знак     
 (556) звуковой знак
- (557) обонятельный знак     
 (558) знак, состоящий исключительно из одного или нескольких цветов
- (526) Неохраняемые элементы

(511) Товары и (или) услуги, для которых испрашивается регистрация знака, сгруппированные по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (МКТУ)\*:

Класс	Наименование товаров и (или) услуг

\* Если перечень не умещается в отведенной графе, то он полностью приводится на отдельном листе (в 2-х экз.) в качестве приложения к заявке

Перечень прилагаемых документов:	кол-во л. в 1 экз.	кол-во экз.
<input type="checkbox"/> документ об уплате пошлины в установленном размере		
<input type="checkbox"/> комплект фотографий (типографских оттисков) заявляемого обозначения		
<input type="checkbox"/> устав коллективного знака, если заявка подается на коллективный знак		
<input type="checkbox"/> перевод на русский язык документов, прилагаемых к заявке		
<input type="checkbox"/> доверенность, удостоверяющая полномочия патентного поверенного		
<input type="checkbox"/> перечень товаров и услуг, если он приводится в приложении		
<input type="checkbox"/> ходатайство о выделении заявки из первоначальной заявки		
<input type="checkbox"/> другой документ (указать)		

Дополнительные сведения

- свидетельство № \_\_\_\_\_ на товарный знак, зарегистрированный ранее

Подпись

Подпись заявителя или патентного поверенного; дата подписи  
(при подписании от имени юридического лица подпись руководителя удостоверяется печатью)





# СВИДЕТЕЛЬСТВО

на товарный знак (знак обслуживания)

№ 160065

На основании Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", введенного в действие 17 октября 1992 года, Российским агентством по патентам и товарным знакам выдано настоящее свидетельство на товарный знак (знак обслуживания)

Владельцу:

*Государственный завод нагревательной аппаратуры  
Марнупольского государственного концерна "Азовмаш"  
341035, г. Марнуполь, просп. Ильида, 145/147 (RU)*

В отношении следующих товаров (услуг):

**11 - водонагревательные устройства, колонки водогрейные для ванн, котлы отопительные, плиты кухонные,** (см. на обороте)

по заявке № 96704021, дата поступления: 09.01.96

Приоритет от 09.01.96

Регистрация товарного знака действует на всей территории Российской Федерации в течение 10 лет с 9 января 1996 г.

Зарегистрировано в Государственном Реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации

г. Москва, 30 декабря 1997 г.

*Генеральный Директор*

*А.Д. Корсагин*



# СВИДЕТЕЛЬСТВО

на право пользования наименованием  
места происхождения товара

№ 0001/1

На основании Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", введенного в действие 17 октября 1992 года, Российским агентством по патентам и товарным знакам выдано настоящее свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара

**КРАСНОСЕЛЬСКАЯ СКАНЬ**

Обладатель(ли):

*Акционерное общество закрытого типа Научно-производственная  
корпорация "СРЭДА", 156000, с. Красное на Волге,  
Костромская обл. (RU)*

Вид и описание особых свойств товара:

**Ювелирные изделия, корпуса** (см. на обороте)

по заявке № 92001774, дата поступления: 06.11.92

Свидетельство действует на всей территории  
Российской Федерации в течение 10 лет  
с 6 ноября 1992 г.

Зарегистрировано в Государственном  
Реестре наименований мест происхождения  
товаров Российской Федерации

г. Москва, 21 апреля 1993 г.

*Генеральный директор*

*А.Д. Корчагин*

### *Литература по теме 5*

1. Адуев А.Н., Белогорская Е.М. Товарный знак и его правовое значение. М., 1972.
2. Андреева А.А. Охрана и использование товарных знаков по праву США и стран Европейского Сообщества. Автореферат кандидатской диссертации. М., 1993.
3. Ариевич Е.А. Товарные знаки и знаки обслуживания в новых условиях хозяйствования // Вопросы изобретательства. 1987, № 6.
4. Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Комментарий к Евразийскому патентному законодательству. М., 1996.
5. Веркман К.Д. Товарные знаки. Создание, психология, восприятие. М., 1986.
6. Волков С.И., Восканян Р.С. Товарные знаки в условиях рыночной экономики. М., 1991.
7. Волчинский В.К. Понятие и содержание фирменного наименования // Вестник МГУ. Серия ХП. Право. 1973. № 1.
8. Гаврилов Э.П. О правовой охране товарных знаков в СССР. В книге: Охрана изобретений и товарных знаков. М., 1975 (с. 103-119).
9. Голофаев В. Содержание и структура фирменных наименований субъектов предпринимательства // Хозяйство и право. 2000, № 2.
10. Горленко С.А. Наименование места происхождения и товарный знак: сходство и различия // Вопросы изобретательства. 1991, № 3.
11. Городисский М.Л. Лицензии во внешней торговле СССР. М., 1972.
12. Дозорцев В.А. Функции товарного знака и его правовой режим // Хозяйство и право. 1978. № 1.
13. Ионова О.В. Международные соглашения по охране наименований мест происхождения и указания происхождения товаров. Обзор основных положений. Н., 1992.
14. Как защитить интеллектуальную собственность в России. Под редакцией Корчагина А.Д. М., 1995.
15. Кодекс интеллектуальной собственности Франции. М., 1997.
16. Комментарий к Закону Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров». М., 1993.
17. Медведев Д.А. Право на фирму в условиях рыночной экономики. М., 1994.
18. Международная передача технологии: правовое регулирование. Под редакцией Богуславского М.М. М., 1985.
19. Орлова В.В., Восканян Р.С., Корчагин А.Д. Товарные знаки в России (справочное пособие для предпринимателей). Т., 1995.

20. Раевич С.И. Исключительные права. Право на товарные знаки, промышленные образцы, изобретения, авторское право. Л., 1926.

21. Свядосц Ю.И. Правовая охрана товарных знаков в капиталистических странах. М., 1969.

22. Семинар «Проблемы защиты интеллектуальной собственности в Интернете». Москва. 20 октября 2000.

23. Сергеев А.П. Право на фирменное наименование и товарный знак. Спб., 1995.

24. Сергеев В.М. О правовой охране знаков обслуживания // Вопросы изобретательства. 1985, № 1.

25. Соболева Т.А., Суперанская А.В. Товарные знаки. М., 1986.

26. Тыцкая Г.И., Мамяева И.Э., Мотылева В.Я. Правовая охрана товарных знаков, фирменных наименований, указаний и наименований мест происхождения товаров в капиталистических странах. М., 1985.

## *Тест к теме 5*

**1. Кто может быть субъектом права на фирменное наименование?**

- а) любое юридическое лицо;
- б) только коммерческая организация;
- в) любой субъект гражданских правоотношений.

**2. На чье имя может быть зарегистрирован товарный знак?**

- а) на имя юридического лица, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность;
- б) на имя коммерческой организации, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность;
- в) на имя любого лица, которое осуществляет соответствующую деятельность (продажа товаров, выполнение работ, оказание услуг).

**3. Какие обозначения не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака?**

- а) обозначения, указывающие на вид, качество, количество, свойства товаров;
- б) товарные знаки, зарегистрированные в отношении других товаров, работ, услуг;
- в) любые имена и фамилии.

**4. В течение какого срока проводится предварительная экспертиза заявки на товарный знак?**

- а) в течение одного месяца с даты подачи заявки в Патентное ведомство;
- б) в течение двух месяцев с даты подачи заявки в Патентное ведомство;
- в) законодательством не установлены сроки проведения предварительной экспертизы.

**5. Каков срок действия свидетельства на товарный знак?**

- а) 10 лет;
- б) 20 лет;
- в) 5 лет.

**6. Может ли быть продлено действие регистрации товарного знака?**

- а) да, каждый раз на 10 лет;
- б) да, один раз на 10 лет;
- в) нет.

**7. Что означает понятие коллективный знак?**

а) это товарный знак объединения, предназначенный для обозначения товаров, производимых и (или) реализуемых входящими в данное объединение лицами и обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками;

б) это товарный знак, права на который переданы нескольким пользователям;

в) это товарный знак, который зарегистрирован в нескольких государствах.

**8. Может ли наименованием места происхождения товара быть историческое название географического объекта?**

а) нет;

б) да;

в) да, но при условии, что оно является общеизвестным и употребляется как обозначение товара определенного вида.

**9. Права на какие объекты могут передаваться по лицензионному договору?**

а) на товарные знаки;

б) на наименования мест происхождения товаров;

в) на фирменные наименования.

**10. В течение какого срока действует регистрация наименования места происхождения товара?**

а) бессрочно;

б) 10 лет с момента регистрации;

в) 5 лет с даты получения свидетельства.

**11. Допускается ли использование зарегистрированного наименования мест происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства на него?**

а) нет;

б) да, без каких-либо ограничений;

в) да, но в сочетании с такими выражениями как «род», «тип», «имитация» и тому подобное.

**12. Прекращается ли действие свидетельства при ликвидации юридического лица?**

а) прекращается в отношении товарных знаков, наименований мест происхождения товаров;

б) нет, права переходят государству;

в) нет, права переходят его кредиторам.

**13. Может ли Роспатент отказать в выдаче свидетельства на товарный знак, если лицо, подавшее заявку, не сможет его использовать?**

а) да, если осуществление той деятельности, в отношении которой заявлен товарный знак, противоречит правоспособности юридического лица;

б) да, если у заявителя нет соответствующей лицензии;

в) нет.

**14. В течение какого срока действует исключительное право на фирменное наименование?**

а) в течение 10 лет с момента регистрации юридического лица;

б) в течение всего срока существования юридического лица;

в) в течение 20 лет с момента подачи заявки на регистрацию.

**15. Какие виды использования являются нарушением исключительных прав на товарный знак?**

а) несанкционированное хранение товара, обозначенного товарным знаком;

б) несанкционированная подготовка к изготовлению товара, который будет обозначен товарным знаком;

в) использование товаров, введенных в хозяйственный оборот с согласия правообладателя товаров, обозначенных товарным знаком.

**16. Сколько может иметь фирменных наименований одно юридическое лицо, которое обладает одновременно несколькими предприятиями?**

а) одно;

б) количество не ограничено;

в) не более пяти.

**17. Может ли фирменное наименование юридического лица быть изменено?**

а) да, например при реорганизации юридического лица;

б) нет;

в) да, но исключительно при продаже предприятия.

**18. Могут ли индивидуальные предприниматели без образования юридического лица приобрести право на использование фирменного наименования?**

а) да, по договору коммерческой концессии;

б) нет;

в) да, они могут подать заявку и получить свидетельство на фирменное наименование.

**19. Могут ли быть зарегистрированы товарные знаки, состоящие только из обозначений вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида?**

- а) нет;
- б) да, без каких-либо ограничений;
- в) да, если они не занимают в товарном знаке доминирующего положения.

**20. Что отличает правовой режим наименований мест происхождения товаров от правового режима товарных знаков?**

- а) права на наименования мест происхождения товаров в отличие от прав на товарные знаки могут принадлежать одновременно нескольким заявителям, каждый из которых выпускает однородные товары;
- б) права на наименования мест происхождения товаров в отличие от прав на товарные знаки могут передаваться только при переуступке свидетельства на наименование мест происхождения товара;
- в) субъектами прав на наименование мест происхождения товара в отличие от товарных знаков могут быть только юридические лица и индивидуальные предприниматели без образования юридического лица.



## **Тема 6. Права на нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности**

### ***1. Особенности нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности***

Наряду с традиционными результатами интеллектуальной деятельности, охраняемыми в рамках авторского, патентного законодательства и законодательством о средствах индивидуализации предпринимателей, существуют так называемые нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности. В качестве таковых называют информацию ноу-хау, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и др.<sup>108</sup> Им присущи следующие общие признаки.

- Как и традиционные объекты интеллектуальной деятельности, они являются результатами интеллектуальной деятельности человека.
- Это идеальные (идея) результаты, выраженные в объективной форме.
- Права на эти объекты не могут охраняться с помощью традиционных институтов права интеллектуальной собственности – авторским и патентным правом.

### ***2. Топологии интегральных микросхем***

#### ***2.1. История развития охраны прав на топологии интегральных микросхем***

В век широкого использования вычислительной и радиоэлектронной техники важное практическое значение приобретают топологии интегральных микросхем (далее топологии), являющиеся особыми объектами интеллектуальной собственности.

Впервые специальный закон об охране топологий интегральных микросхем был принят в США в 1984 году. Закон об охране полупроводниковой интегральной микросхемы предусмотрел специальную охрану, отличающуюся от авторско-правовой и патентной. Аналогичный закон вступил в силу в 1985 г. в Японии, а в 1986 г. странами-участницами ЕЭС была принята Директива Совета о правовой охране топологий полупроводниковых изделий, целью которой стала унификация законодательства стран ЕЭС в этой области. В 1989г. на дипломатической конференции в Вашингтоне был подписан Международный договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем.

В Российской Федерации закон «О правовой охране топологий интегральных микросхем» был принят 23 сентября 1992 г. В настоящее время он действует в редакции федерального закона от 9 июля 2002 г. № 82-ФЗ<sup>109</sup>.

<sup>108</sup> См. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996.

<sup>109</sup> РГ. № 127. 13.07.2002.

## *2.2. Понятие и условия правовой охраны топологий*

Под **интегральной микросхемой** понимается микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

**Топология интегральной микросхемы** – это зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

**Условия правовой охраны топологий.** Правовая охрана топологий в Российской Федерации представляет собой самостоятельную охрану, отличающуюся от авторско- и патентно-правовой охраны, хотя есть и некоторые общие признаки, объединяющие топологии, например, с промышленными образцами (признак оригинальности), с программами для ЭВМ (факультативная регистрация объектов в Роспатенте) и др.

Для приобретения правовой охраны необходимо, чтобы топология обладала признаком оригинальности. **Оригинальной** является топология, созданная в результате творческой деятельности автора и являющаяся неизвестной автору и (или) специалистам в области разработки топологий на дату ее создания. Признак творческой деятельности объединяет топологии с объектами авторского права. Топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное. В то же время правовая охрана может предоставляться и в тех случаях, когда ее элементы известны специалистам в области разработки топологий на дату ее создания. Для этого необходимо, чтобы совокупность элементов топологии в целом удовлетворяли требованию оригинальности.

Правовая охрана, предоставляемая топологиям, не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии. Некоторые из этих объектов могут охраняться с помощью авторского или патентного права.

## *2.3. Субъекты прав на топологию*

Субъектами прав на топологию являются автор или иной правообладатель. Под правообладателем согласно п. 2 ст. 1 ЗоТИМ понимается автор, его наследник, а также любое физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительным правом на охраняемую топологию, полученным в силу закона или договора.

Понятие автора совпадает с понятием, данным в ЗоАП. **Автором** охраняемой топологии признается физическое лицо, в результате

творческой деятельности которого эта охраняемая топология была создана. Топология может быть создана в результате соавторства. Не признаются авторами физические лица, не внесшие личного творческого вклада в создание охраняемой топологии, а оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь либо способствовавшие оформлению права на использование охраняемой топологии.

Юридическое лицо не может быть автором топологии, но может получить исключительные права на нее по договору или по закону (например, в результате наследования по завещанию). Юридическое лицо может приобрести исключительные права на топологию, созданную работником в связи с выполнением служебных обязанностей или по заданию работодателя. Иное может быть предусмотрено в договоре между работодателем и работником. При создании топологии в рамках служебного задания или выполнения служебных обязанностей, работник – автор имеет право на вознаграждение, порядок выплаты и размер которого устанавливаются договором между работником и работодателем. ЗоТИМ не определяет правовую природу этого договора. Указанные условия могут быть оговорены в трудовом договоре.

Российской Федерации или субъекту Российской Федерации могут принадлежать исключительные права на охраняемую топологию, созданную при выполнении работ по государственному контракту для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации при условии, что это прямо предусмотрено государственным контрактом. От имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации выступает государственный заказчик. По общему правилу, исключительное право на топологию, созданную по государственному контракту принадлежит исполнителю.

Если исключительное право на охраняемую топологию, созданную при выполнении работ по государственному контракту для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации, принадлежит не Российской Федерации или субъекту Российской Федерации, правообладатель по требованию государственного заказчика обязан заключить с указанными им лицами договор о безвозмездном предоставлении права на использование такой топологии при изготовлении поставляемых товаров или выполнении подрядных работ для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации.

В качестве правообладателей могут выступать также иностранные физические и юридические лица, которые в соответствии со ст. 13 ЗоТИМ пользуются правами наравне с физическими и юридическими лицами Российской Федерации в силу международных договоров Российской Федерации или на основе принципа взаимности. В настоящее время специальные соглашения Российской Федерации с другими государствами в данной сфере отсутствуют.

#### 2.4. Возникновение прав на топологии

Возникновение исключительных прав на топологию связано с моментом ее создания, который определяется по наиболее ранней из следующих дат:

- по дате первого использования охраняемой топологии, под которой подразумевается наиболее ранняя документально зафиксированная дата введения в оборот в Российской Федерации или любом иностранном государстве этой топологии, интегральной микросхемы с этой топологией или включающего в себя такую интегральную микросхему изделия;

- по дате регистрации топологии в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Автор или иной правообладатель может по своему желанию (но не обязан) зарегистрировать топологию в Роспатенте путем подачи заявки на официальную регистрацию топологии. Порядок подачи и рассмотрения заявки в Роспатент регулируется **Приказом Роспатента от 25 февраля 2003 г. N 26 "О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию топологии интегральной микросхемы"**<sup>110</sup>. Топологии, содержащие сведения, составляющие государственную, а также иную охраняемую законом тайну, официальной регистрации не подлежат.

Несмотря на то, что регистрация топологии не является обязательной для возникновения исключительных прав п. 2 ст. 9 ЗоТИМ устанавливает срок, в течение которого может быть осуществлена регистрация, - два года с даты первого использования топологии, если оно имело место. Под использованием понимается использование топологии в целях получения прибыли, а именно воспроизведение, распространение любым способом топологии, интегральной микросхемы с этой топологией или включающего в себя такую интегральную микросхему в целях получения прибыли. Если такого использования не было, то ограничений на подачу заявки каким-либо сроком нет.

**Заявка** на регистрацию должна включать в себя:

- заявление на официальную регистрацию топологии ИМС с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть указанным в качестве такового, их местонахождения (местожительства), даты первого использования топологии, если оно имело место;

- депонируемые материалы, идентифицирующие топологию, включая реферат;

---

<sup>110</sup> РГ от 19 марта 2003 г. N 51.

– документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора в установленном размере или основания для освобождения от уплаты регистрационного сбора, а также для уменьшения его размера.

При положительном результате проверки Роспатент вносит топологию в Реестр топологий интегральных микросхем, выдает заявителю свидетельство об официальной регистрации топологии интегральной микросхемы (приложение 1 к теме № 6) и публикует сведения о зарегистрированной топологии в официальном бюллетене Роспатента.

С 1996 по 2000 год в Роспатенте всего было зарегистрировано 32 топологии интегральных микросхем.

### *2.5. Осуществление прав на топологии*

Права на топологию делятся на личные неимущественные и имущественные. В качестве личного неимущественного права следует отметить **право авторства**, которое принадлежит только автору топологии. Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется законом бессрочно.

**Имущественные права** включают в себя исключительное право на охраняемую топологию, которое объединяет в себе:

– право использовать охраняемую топологию по своему усмотрению, в частности, путем изготовления и распространения интегральной микросхемы с такой топологией;

– право запрещать использование этой топологии другим лицам без соответствующего разрешения, за исключением случаев свободного использования топологии, предусмотренных ЗоТИМ.

Под использованием топологии следует понимать:

– воспроизведение охраняемой топологии в целом или ее части путем ее включения в интегральную микросхему или иным образом, за исключением воспроизведения только той ее части, которая не является оригинальной;

– ввоз на территорию Российской Федерации, продажа и иное введение в оборот охраняемой топологии, интегральной микросхемы с этой топологией или включающего в себя такую интегральную микросхему изделия.

При этом следует учитывать, что вышеназванные способы использования должны осуществляться в целях получения прибыли.

Осуществление этих прав другими лицами возможно только с согласия правообладателя. Без разрешения правообладателя эти действия признаются нарушением исключительного права, и за их

совершение законодательством предусматривается соответствующая ответственность.

При осуществлении прав на охраняемую топологию правообладатель может оповещать о своих правах третьих лиц. путем указания на охраняемой топологии, а также на изделиях, включающих такую топологию, уведомление об этом в виде выделенной прописной буквы Т («Т», [Т], Т, Т\* или Т), даты начала срока действия исключительного права на использование топологии и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя. Проставление такого знака не обязательно и юридически не влияет на охрану топологии.

Правообладатель может не только сам использовать охраняемую топологию, но и предоставлять право на ее использование другим лицам. В соответствии с п. 1 ст. 6 ЗоТИМ право на использование охраняемой топологии, а также исключительное право на охраняемую топологию может быть передано другим физическим или юридическим лицам по договору.

ЗоТИМ подробно не регламентирует виды договоров, по которым могут передаваться права на топологии. Не следует забывать, что право авторство как личное неимущественное право не передается по договору.

#### *2.6. Срок действия прав на топологию*

Срок действия имущественных прав на охраняемую топологию – 10 лет. Начало срока их действия определяется по наиболее ранней из следующих дат:

- по дате первого использования охраняемой топологии,
- по дате регистрации.

В случае появления идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором, общий срок действия исключительного права на охраняемую топологию не может превышать десяти лет.

По истечении десятилетнего срока любое лицо может использовать топологию без каких-либо ограничений, но при этом должно соблюдаться право авторства. Нельзя присвоить авторство даже на ту топологию, срок действия исключительных прав на которую истек.

Исключительные права на топологию переходят по наследству. Право авторства не передается по наследству. ЗоТИМ не предусматривает возможности наследникам осуществлять охрану право авторства. В соответствии с п. 1 ст. 150 Гражданского кодекса РФ личные неимущественные права, принадлежащие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе и наследниками правообладателя только в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

## *2.7. Пределы осуществления прав на топологию*

Не всякое использование охраняемой топологии является нарушением исключительных прав. В соответствии со ст. 8 ЗоТИМ не признается нарушением исключительного права на топологию:

– осуществление действий, указанных в п. 3 ст. 5 ЗоТИМ (действия, подпадающие под использование топологии), в отношении интегральной микросхемы, в которую включена незаконно воспроизведенная охраняемая топология, а также любого включающего в себя такую интегральную микросхему изделия в случаях, если лицо, совершающее такие действия, не знало и не должно было знать, что в нее включена незаконно воспроизведенная охраняемая топология. После получения уведомления о незаконном воспроизведении охраняемой топологии указанное лицо выплачивает правообладателю компенсацию за использование охраняемой топологии, соразмерную той, которая могла бы быть выплачена при сравнимых обстоятельствах за аналогичную топологию;

– использование охраняемой топологии в личных целях, не преследующих получения прибыли, а также в целях оценки, анализа, исследования или обучения;

– распространение интегральных микросхем с охраняемой топологией, введенных в хозяйственный оборот законным путем.

Не признаются нарушением исключительного права на использование топологии действия по использованию охраняемой топологии, осуществляемые в отношении идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором.

## *2.8. Защита прав на топологию*

Защита прав на топологию осуществляется судом, арбитражным судом, третейским судом в соответствии с их компетенцией с помощью гражданско-правовых мер, которые во многом сходны с мерами защиты авторских и смежных прав. К ним относятся:

– признание прав;

– восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушению;

– возмещения лицом, виновным в нарушении прав, причиненных убытков в соответствии с гражданским законодательством;

– принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав.

Суд или арбитражный суд может принять решение о конфискации незаконно изготовленных экземпляров интегральных микросхем и (или) включающих в себя такие интегральные микросхемы изделий, а также материалов и оборудования, используемых для их изготовления.

При этом суд (арбитражный суд) должен определить дальнейшую судьбу указанных объектов, а именно: уничтожить либо передать их правообладателю по его просьбе в счет возмещения убытков. Исходя из этого, если правообладатель в исковом заявлении не указывает в качестве требования взыскание причиненных убытков, то указанные объекты, нарушающие его права, подлежат уничтожению.

### ***3. Права на селекционные достижения***

#### *3.1. Понятие селекционных достижений и условия охраноспособности*

Одними из особых объектов интеллектуальной собственности являются селекционные достижения, правовая охрана которым предоставляется в соответствии с Законом РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях»<sup>111</sup>, а также постановлением Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 918 «О мерах по реализации закона Российской Федерации «О селекционных достижениях».<sup>112</sup>

Согласно ст. 1 этого Закона под **селекционным достижением** понимается сорт растений, порода животных. **Сорт** – это группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками. Охраняемыми категориями сорта являются клон, линия, гибрид первого поколения, популяция.

Под **породой животных** понимается группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Порода может быть представлена женской или мужской особью или племенным материалом.

Правовая охрана селекционных достижений во многом сходна с охраной объектов промышленной собственности. К тому же во многих странах селекционные достижения охраняются нормами патентного. Так, например, в США принятый в 1930 году Закон о патентах на растения распространяется на растения, размножаемые вегетативным путем<sup>113</sup>.

<sup>111</sup> Ведомости РФ. 1993. № 36. Ст. 1436.

<sup>112</sup> СЗ РФ, 29.08.1994, № 18, ст. 2080

<sup>113</sup> Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Сост. Л.Г. Кравец. М, 2001. С. 25.



Охраноспособность селекционного достижения подтверждается патентом, который удостоверяет исключительное право на селекционное достижение. Для того, чтобы приобрести правовую охрану селекционные достижения должны удовлетворять следующим критериям.

**1) Новизна.** Сорт, порода считаются новыми, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом другим лицам селекционером, его правопреемником или с их согласия для использования селекционного достижения:

- на территории Российской Федерации - ранее чем за один год до этой даты;

- на территории другого государства - ранее чем за четыре года или, если это касается винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, - ранее чем за шесть лет до указанной даты.

**2) Отличимость.** Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки.

Общеизвестным селекционным достижением может быть селекционное достижение, находящееся в официальных каталогах, справочном фонде или имеющее точное описание в одной из публикаций.

**3) Однородность.** Растения сорта, животные породы должны быть достаточно однородны по своим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения.

**4) Стабильность.** Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или, в случае особого цикла размножения, в конце каждого цикла размножения.

### *3.2. Субъекты прав на селекционные достижения*

Субъектами прав на селекционные достижения являются авторы, заявители (патентообладатели), оригинаторы.

**Автором** селекционного достижения (селекционером) является физическое лицо – создатель селекционного достижения. Автор может передать свое право на подачу заявки, в связи с чем заявителем, а в последующем и патентообладателем может быть и другое лицо.

**Оригинатором** сорта сельскохозяйственного растения в соответствии с ст. 6 Закона Российской Федерации от 17 декабря 1997 г. № 149-ФЗ «О семеноводстве»<sup>114</sup> является физическое или юридическое лицо, которое создало, вывело, выявило сорт сельскохозяйственного

---

<sup>114</sup> РГ. 1997. 24 декабря.

растения и (или) обеспечивает его сохранение и данные о котором внесены в Государственный реестр селекционных достижений, допущенных к использованию.

Положение о регистрации оригинатора сорта растения, утвержденное приказом Минсельхозпрода РФ от 10 февраля 1999 г. № 50<sup>115</sup>.

Иностранные граждане и лица без гражданства могут приобрести права на селекционные достижения в Российской Федерации в соответствии с международным договором или на основе принципа взаимности, а также если по заключению Госкомиссии Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений селекционное достижение представляет интерес для народного хозяйства.

### *3.3. Возникновение прав на селекционные достижения*

Исключительные права на селекционные достижения возникают при условии регистрации в Госкомиссии Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений, правовой статус которой определяется Положением о Государственной комиссии РФ по испытанию и охране селекционных достижений, утвержденным постановлением Правительства от 23 апреля 1994 г. № 390<sup>116</sup>. Заявка на выдачу патента должна соответствовать требованиям, установленным **Правилами составления и подачи заявки на допуск селекционного достижения к использованию, утвержденными Госкомиссией 14 октября 1994 г. № 2-01/4<sup>117</sup>**. Заявка должна содержать:

- заявление о выдаче патента;
- анкету селекционного достижения;
- документ об уплате госпошлины;
- если заявителем является работодатель, то он должен приложить договор с работником-автором селекционного достижения.

По заявке проводится в течение месяца предварительная экспертиза, а затем проверка заявленного достижения по существу на наличие охраноспособных признаков.

По результатам экспертизы заявителю выдается патент, а автору селекционного достижения, не являющемуся патентообладателем, - авторское свидетельство, которое удостоверяет право авторства и право на получения вознаграждения от патентообладателя за использование селекционного достижения.

---

<sup>115</sup> РГ. 1999. 24 марта.

<sup>116</sup> РГ. 1994. 6 мая.

<sup>117</sup> Российские вести, № 58, 30.03.1995

### *3.4. Осуществление прав на селекционное достижение*

Действие исключительных прав ограничено сроком действия патента на селекционное достижение и составляет 30 лет с даты регистрации указанного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений. На сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, срок действия патента составляет 35 лет.

Исключительные права на селекционное достижение состоят в том, что патентообладатель может сам осуществлять и запрещать другим лицам действия по использованию селекционного достижения. Так, любое лицо должно получить от обладателя патента лицензию на осуществление с семенами, племенным материалом охраняемого селекционного достижения следующих действий:

- производство и воспроизводство;
- доведение до посевных кондиций для последующего размножения;
- предложение к продаже;
- продажа и иные виды сбыта;
- вывоз с территории Российской Федерации;
- ввоз на территорию Российской Федерации;
- хранение в перечисленных выше целях.

Также необходимо получить разрешение обладателя патента на охраняемое селекционное достижение для совершения действий, указанных выше, с семенами сорта, племенным материалом породы, которые:

1) существенным образом наследуют признаки охраняемых (исходных) сорта, породы, если эти охраняемые сорт, порода сами не являются селекционными достижениями, существенным образом наследующими признаки других селекционных достижений (это селекционное достижение, которое при явном отличии от исходного:

а) наследует наиболее существенные признаки исходного селекционного достижения или селекционного достижения, которое само наследует существенные признаки исходного селекционного достижения, сохраняя при этом основные признаки, отражающие генотип или комбинацию генотипов исходного селекционного достижения;

б) соответствует генотипу или комбинации генотипов исходного селекционного достижения, за исключением отклонений, вызванных применением таких методов, как индивидуальный отбор из исходного сорта, породы, генная инженерия и т.п.);

2) не явно отличаются от охраняемых сорта, породы;

3) требуют неоднократного использования охраняемого сорта для производства семян.

### *3.5. Пределы осуществления прав на селекционное достижение*

Исключительные права на селекционное достижение имеют определенные ограничения, в связи с чем отдельные действия по использованию селекционных достижений можно осуществлять без согласия правообладателя. Так, не признаются нарушениями исключительных прав следующие действия по использованию селекционных достижений:

- действия, совершаемые в личных и некоммерческих целях;
- действия, совершаемые в экспериментальных целях;
- использование растительного материала, полученного на предприятии, в течение двух лет в качестве семян для выращивания сорта на территории этого предприятия (например, горох посевной, гречиха, лен-долгунец и др.);
- воспроизводство товарных животных для их использования на данном предприятии;
- и некоторые другие действия, указанные в ст. 14 Закона о селекционных достижениях.

В обязанности патентообладателя входит поддержание сорта, породы в течение срока действия патента таким образом, чтобы сохранялись признаки, указанные в описании сорта, породы, составленном на дату регистрации их в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

Патентообладатель обязан по запросу Госкомиссии направлять семена сорта или племенной материал для проведения контрольных испытаний и предоставлять возможность проводить инспекцию на месте.

Передача прав на селекционное достижение осуществляется в соответствии с патентно-лицензионными договорами.

### *3.6. Защита прав на селекционное достижение*

Закон о селекционных достижениях по сравнению с Патентным законом более подробно регламентирует права авторов селекционных достижений, которые не являются патентообладателями, а передали свое право на подачу заявки по договору. Законом установлен размер и порядок выплаты вознаграждения. Так, в соответствии со ст. 23 Закона о селекционных достижениях автор имеет право на получение от патентообладателя вознаграждения за использование выведенного, созданного или выявленного им селекционного достижения в течение срока действия патента. Размер и условия выплаты вознаграждения определяются договором, заключенным между патентообладателем и автором, при этом размер вознаграждения не должен составлять менее

двух процентов от суммы ежегодных поступлений, получаемых патентообладателем за использование селекционного достижения, включая поступления от продажи лицензий.

Вознаграждение выплачивается автору в течение шести месяцев после истечения каждого года, в котором использовалось селекционное достижение.

За несвоевременную выплату вознаграждения патентообладатель уплачивает автору пени за каждый день просрочки в размере, определенном договором.

Гражданско-правовые способы защиты правообладателей применяются в тех случаях, когда любое физическое или юридическое лицо, использующее селекционное достижение с нарушением требований Закона о селекционных достижениях, т.е. нарушает исключительные права патентообладателя. В отличие от обладателей прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы требования к нарушителю патента на селекционное достижение могут быть заявлены не только обладателем исключительной, но и неисключительной лицензии, если иное не предусмотрено лицензионным договором.

В числе способов защиты Закон о селекционных достижениях называет взыскание убытков, но это не означает, что другие способы защиты, предусмотренные гражданским законодательством, не подлежат применению.

#### ***4. Ноу-хау (промышленные секреты) как объект интеллектуальной собственности***

##### *4.1. Понятие и правовая природа ноу-хау*

Одним из нетрадиционных объектов являются промышленные секреты - «ноу-хау» (в пер. с английского «знать как»). Необходимость изучения особенностей ноу-хау обусловлена широкой распространенностью таких объектов и договоров об их передаче. Зачастую работодатель не осуществляет патентование созданных работником новшеств, а предпочитает сохранить их в секрете, чтобы избежать длительной процедуры патентования, раскрытия новшества и риска неполучения патента. Более 70% всех договоров в области «промышленной собственности» за рубежом заключаются именно на передачу ноу-хау<sup>118</sup>.

В законодательстве РФ отсутствует определение понятия ноу-хау, за исключением Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик (далее Основы), в большинстве своем утративших силу в связи с принятием трех частей Гражданского кодекса Российской

---

<sup>118</sup> Болотин Н. Материальное стимулирование авторов объектов промышленной собственности.//Интеллектуальная собственность. 1997. № 9-10. С. 63-65.

Федерации. Основы рассматривают ноу-хау в качестве секрета производства. В соответствии со ст. 151 Основ обладатель технической, организационной или коммерческой информации, составляющей секрет производства (ноу-хау), имеет право на защиту от незаконного использования этой информации третьими лицами при условии, что:

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

В настоящее время этими признаками Гражданский кодекс РФ характеризует служебную и коммерческую тайну (ст. 139 ГК РФ).

Термин «ноу-хау» упоминается в ст. 7 федерального закона от 29 октября 1998 г. «О финансовой аренде (лизинге)», а также в ряде подзаконных актов.

В науке нет единства в определении понятия ноу-хау. Существуют следующие точки зрения по данному вопросу.

Ноу-хау - это только технические достижения.

Ноу-хау - это не только техническое, но и организационное решение, которое суммирует знание и опыт в производстве или организации какого-либо процесса, информация о некоторых работах, дающих уже проверенные результаты<sup>119</sup>.

«Ноу-хау подразделяется на два класса: а) то, что может быть преобразовано в материальные объекты (синоним коммерческой тайны, т.е. то, что отвечает требованиям предметности, конфиденциальности и новизны); б) то, что собственностью быть не может. Это общие навыки в коммерции или профессии. Например, техника ведения переговоров»<sup>120</sup>.

Также под ноу-хау можно понимать незапатентованные технические, экономические и организационные знания и опыт, известные ограниченному кругу лиц, обладание которыми дает определенную экономическую выгоду<sup>121</sup>. В предложенном определении нашли отражение такие существенные элементы ноу-хау, как секретность, экономическая ценность и отсутствие исключительных прав /незапатентованность/.

Гражданский кодекс не предусматривает понятия ноу-хау, но говорит о таком объекте гражданских прав, как служебная и коммерческая информация. Проект Раздела VII Гражданского кодекса РФ, разработанного Исследовательским Центром Частного Права,

<sup>119</sup> Халфина Р.О. Современный рынок: правила игры. М., 1993. С. 136.

<sup>120</sup> Склярф М. Некоторые юридические аспекты защиты интеллектуальной собственности с позиций законодательства и физики. //Коммерциализация интеллектуальной собственности: проблемы и решения. М., 1996. С. 108-118.

<sup>121</sup> Мельников А.А. Правовые вопросы передачи «ноу-хау» в международной торговле. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. М., 1983. С. 12.

посвященного исключительным правам (интеллектуальной собственности), под ноу-хау понимает профессиональные секреты - сведения любого характера о способах осуществления профессиональной деятельности (технические, экономические, организационные и другие), к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель которых принимает меры к охране их конфиденциальности.<sup>122</sup>

В науке выделяют различные критерии отнесения информации к ноу-хау. При этом сама информация рассматривается либо как один из объектов интеллектуальной собственности<sup>123</sup>, либо как более широкое понятие, включающее в себя и движимое имущество (отдельные документы, файлы, массивы), и объекты интеллектуальной деятельности (произведения, изобретения и т.д.), а также результаты информационных работ, услуг<sup>124</sup>. Американское прецедентное право определяет информацию как секретную при наличии следующих критериев:

- если она неизвестна неопределенному кругу лиц,
- если она наглядно свидетельствует о превосходстве над конкурентами,
- если она получена с большими затратами для ее обладателя,
- если было известно, что истец намеревался сохранить конфиденциальность этой информации<sup>125</sup>.

Применительно к российскому законодательству и к рассматриваемой теме необходимо выделить следующие признаки, позволяющие установить особенности ноу-хау.

- Неизвестность и недоступность для третьих лиц /иными словами, секретность/.
- Воспроизводимость /сама идея воплощена в какой-либо объективной форме, например, в виде схем, чертежей и т.д. и может быть передана по договору/.
- Незапатентованность /соответствующая информация не охраняется авторским или патентным правом/.
- Практическая применимость в какой-либо области /техники, промышленности и т.д./.
- Возможность определения цены ноу-хау /экономическая ценность/.

<sup>122</sup> Проект, разработанный Исследовательским центром частного права. // Гражданский кодекс России. Часть третья. М., 2001.

<sup>123</sup> Малышева Е.Ю. Элементы гражданско-правовых отношений в области интеллектуальной собственности. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. М., 1997. С.11.

<sup>124</sup> Бачило И.Л. Информация как предмет правоотношений. // Научно-техническая информация". Серия 1. 1997. № 9. С. 17-25.

<sup>125</sup> Филиппова М.И. Особенности судебной практики США по патентным спорам 80-х гг. // Вопросы изобретательства. 1986. № 1. С. 60 -63.

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

- Возникновение прав на ноу-хау не требует какой-либо регистрации.

Таким образом, ноу-хау, представляя собой какое-либо новое достижение в технической сфере, является объектом интеллектуальной собственности, на который распространяется не режим исключительных прав, а лишь фактическая монополия. Фактическая монополия существует до тех пор, пока ноу-хау обладает признаками охраняемой информации, предусмотренными ст. 139 Гражданского кодекса.

#### *4.2. Возникновение прав на ноу-хау*

Возникновение прав на ноу-хау не связано с выполнением каких-либо формальностей. Создав, например, какое-либо новшество, но, опасаясь, что оно не удовлетворяет требованиям охраноспособности, необходимых для патентной охраны, можно сохранить его в качестве ноу-хау, приняв меры по неразглашения этой информации. При этом на ноу-хау не возникает исключительных прав, признаваемых государством, а существует лишь возможность защищать информацию от разглашения и получить вознаграждения от ее использования или передаче.

Обладателем информации ноу-хау может быть ее создатель, а также лицо, получившее ее по договору, в том числе по трудовому. Если работодатель получил уведомления от работника о создании изобретения, полезной модели или промышленного образца, то он может не подавать заявку в Патентное ведомство, а сохранить полученную информацию в тайне, сообщив об этом автору. Как правило, от автора также требуется соблюдение конфиденциальности и воздержания от разглашения полученных сведений.

#### *4.3. Защита прав*

Защита прав создателя такой информации осуществляется с помощью гражданско-правовых и иных средств. Так, в соответствии с п. 2 ст. 139 Гражданского кодекса лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.



Согласно ст. 10 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-I «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца является одной из форм недобросовестной конкуренции, за которую предусматриваются соответствующие санкции.

Уголовная ответственность установлена за незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну. Согласно ст. 183 Уголовного кодекса РФ сбор информации, составляющих коммерческую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом в целях разглашения либо незаконного использования этих сведений наказывается штрафом в размере от ста до двухсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного до двух месяцев либо лишением свободы на срок до двух лет. А незаконное разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившие крупный ущерб, наказываются штрафом в размере от двухсот до пятисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до пяти месяцев либо лишением свободы на срок до трех лет со штрафом в размере до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного месяца либо без такового.

В большинстве стран также существуют специальные механизмы защиты имущественных прав создателей ноу-хау. Так, Кодекс интеллектуальной собственности Франции упоминает об охране производственных секретов. В соответствии с п. L.621-1 главы 1 раздела II Кодекса факт раскрытия или попытки раскрытия производственного секрета директором или служащим предприятия, на котором он работает, наказывается тюремным заключением сроком на 2 года и штрафом в 200000 франков. Суд может также вынести распоряжение о дополнительном наказании сроком не более чем 5 лет в виде лишения гражданских и семейных прав, предусмотренном ст. 131-26 Уголовного кодекса<sup>126</sup>.

В США действует специальный закон 1996 г. «Об экономическом шпионаже». Лицо, виновное в краже секретов производства, может быть подвергнуто штрафу в сумме до 10 млн.долл. и тюремному заключению сроком на 15 лет. Однако с 1996 г. этот закон был применен всего несколько раз только в значительных случаях кражи секретов производства<sup>127</sup>.

---

<sup>126</sup> Кодекс интеллектуальной собственности Франции. М., 1997. С.65.

<sup>127</sup> Применение законов о защите прав на интеллектуальную собственность в Соединенных Штатах Америки. М.:Союзпатент, 1998. С. 48-49.

## *5. Доменные имена как объекты интеллектуальной собственности*

### *5.1. Понятие и значение доменных имен*

Развитие новых технологий привело к созданию новых объектов интеллектуальной собственности. Одним из таких объектов являются доменные имена.

Их возникновение обусловлено функционированием Интернет. Для работы в сети Интернет компьютеру присваивается индивидуальный номер – IP-адрес, который идентифицирует данный компьютер в сети. IP-адрес представляет собой четырехбайтовое число, записанное в десятичной форме, например, «111.11.111.11». Однако из-за неудобства использования в повседневной работе числовых адресов в 1984г., когда Интернет все еще использовался преимущественно для исследовательских целей, была разработана система доменных имен – Domain Name System (DNS), позволяющая обращаться не по цифровым IP-адресам, а по специально устанавливаемым именам. То есть данная система позволяет владельцу IP-адреса зарегистрировать алфавитно-цифровую последовательность символов, которую можно использовать в качестве альтернативы его IP-адреса. Такая последовательность символов, зарегистрированная в качестве адреса компьютера в сети Интернет, носит название доменного имени (domain name).

Само доменное имя состоит обязательно из домена верхнего уровня (Top Level Domain – TLD), расположенного в правой части доменного имени, и из одного или нескольких доменов более низкого уровня, отделенных точками. Домены верхнего уровня могут быть или родовыми (Generic Top Level Domains – gTLDs), указывающими на род деятельности их владельца, или состоять из кода страны (Country Code Top Level Domains – ccTLDs), в которой они зарегистрированы.

Каждая страна имеет свой домен верхнего уровня, состоящий из кода страны. Например, для России – это «.ru», Норвегии – «.no», Италии – «.it», Германии – «.de» и др.

Доменные имена как и средства индивидуализации предпринимателей оказывают существенное влияние на престиж своего правообладателя. Основная стоимость Интернет-компании складывается из ее престижа, т.е. goodwill. Goodwill – это условная стоимость деловых связей, нематериальных активов, престиж торговой марки, устойчивая клиентура, репутация и др. Он приобретает вследствие роста репутации компании среди клиентов в течение многих лет и позволяет получить доходы, превышающие доходы, полученные при его отсутствии.

Goodwill Интернет-компании непосредственно объективизируется в ее доменном имени, поскольку именно оно является связующим звеном между компанией и клиентами. Поэтому доменные имена хорошо зарекомендовавших себя сайтов имеют высокую стоимость и часто являются объектами купли-продажи. Так, например, стоимость известного доменного имени unix.com составила \$1 млн.

Из-за огромных объемов плохо структурированной информации в Интернете пользователям достаточно сложно найти нужный ресурс. Поэтому средний пользователь обычно пытается угадать место расположения нужного ему ресурса, вводя наиболее подходящее слово или словосочетание в качестве доменного имени. Так, например, компания Proctor and Gamble зарегистрировала такие доменные имена, как `underarm.com` и `diarrhea.com`. Поэтому правообладателю не все равно, какое доменное имя ему принадлежит.

В настоящее время мнения юристов по поводу сущности доменных имен различны. Одни понимают под доменными именами обычные товарные знаки, другие видят в них новый объект исключительных прав. В начале 1999 г. в решении одного из судов США по делу *Umbro international, Inc. Против Canada, Inc.* И NSI доменное имя впервые было классифицировано как новая форма интеллектуальной собственности, которая может быть предметом наложения ареста. Суд также посчитал, что имена доменов могут иметь существенное значение и получать защиту как товарные знаки.

**Доменные имена** являются объектами исключительных прав, но не являются товарными знаками, поскольку сильно отличаются по своей сущности от последних, хотя и выполняют схожие с ними функции.

Следует обратить внимание на очевидные различия между доменным именем и товарным знаком. Эти различия сводятся к тому, что товарные знаки имеют территориальные пределы действия и регистрируются в отношении определенной группы товаров или услуг. Доменные же имена по своей сути экстерриториальны, т.е. имеют силу независимо от страны, в которой они были зарегистрированы, и никак не ограничивают владельца соответствующего доменного имени в осуществлении своей деятельности. Кроме того, в отличие от товарных знаков, в качестве которых согласно ст. 5 Закона о товарных знаках могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации в любом цвете или цветовом сочетании, в качестве доменных имен могут использоваться только алфавитно-цифровые последовательности символов длиной до 63 символов. Помимо этого, в качестве доменных имен могут использоваться практически любые словесные обозначения и их сочетания в отличие от товарных знаков, в которых согласно ст. 6 Закона о товарных знаках не допускается использование словесных обозначений, вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида, являющихся общепризнанными терминами или указывающих на вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность товаров, а также на место и время их производства, сбыта и др.

Судебная практика зарубежных стран не признает доменные имена товарными знаками, но считает, что захват доменного имени, схожего с товарным знаком, является нарушением прав владельца данного товарного знака.

В июле 1998г. в Британском апелляционном суде рассматривалось дело British Telecommunications plc. и др. против One In A Million Ltd. и др. One In A Million Ltd. зарегистрировала большое количество хорошо известных товарных знаков в качестве доменных имен, например, marksandspencer.com, marksandspencer.co.uk, britishtelecom.co.uk, britishtelecom.net и др. Суд постановил, что подобные действия нарушают права на товарные знаки.

Похожее дело рассматривалось в феврале 1999 г. Итальянским апелляционным судом, который постановил, что регистрация доменного имени с целью последующего получения выгоды от его перепродажи владельцу схожего фирменного наименования нарушает его права.

Таким образом, доменные имена выполняют одновременно несколько функций, которые могут быть сведены к следующим:

- функции адреса (поиска необходимого сайта);
- функции рекламы;
- функции индивидуализации правообладателя.

## *5.2. Возникновение прав на доменные имена*

Права на доменное имя возникают с момента его регистрации в **Российском НИИ Развития Общественных Сетей (РосНИИРОС)**. Россия получила возможность администрирования национального домена .RU в 1992 г.

4 декабря 1993г. на собрании, в котором участвовали сервис-провайдеры Demos Plus, Techno, GlasNet, SovAm Teleport, EUnet/Relcom, X-Atom, FREEnet/ SUEARN/UNICOM-Russia, было подписано соглашение «О порядке администрирования зоны .RU». Администрирование и техническое сопровождение ccTLD .RU были поручены Российскому научно-исследовательскому Институту развития общественных сетей (РосНИИРОС). Данный Институт представляет собой некоммерческую организацию в форме учреждения, учредителями которого являются Министерство науки и технологий РФ, Министерство образования РФ, Российский научный центр «Курчатовский институт». РосНИИРОС занимается созданием и внедрением современных телекоммуникационных технологий развития общественных компьютерных сетей, в первую очередь для государственных, образовательных и научных организаций России.

Таким образом, РосНИИРОС с 1993 г. осуществляет администрирование домена .RU и регистрацию в нем доменных имен второго уровня. Фактически РосНИИРОС является центром формирования и контроля адресного пространства домена .RU . Институт ведет базу данных зарегистрированных доменных имен, осуществляет ее техническую поддержку (под последней подразумеваются технические мероприятия для обеспечения функционирования домена .RU, поддержания работоспособности

серверов доменных имен, внесение в базу данных информации, необходимой для обеспечения нормальной деятельности домена). Регистрация доменов второго уровня осуществляется по правилам, разработанным Координационной группой домена .RU . Это экспертная группа, созданная сервис-провайдерами в 1993 г. и насчитывающая в настоящее время 29 членов - операторов связи<sup>128</sup>.

Регистрация домена в отличие от государственной регистрации объекта промышленной собственности в Роспатенте представляет собой совокупность технических мероприятий, позволяющих домену существовать. Регистрация доменов предусматривает заявительный порядок регистрации и самостоятельный выбор заявителем имени для регистрируемого домена. Регистрация домена не может предоставить его владельцу право запрещать регистрацию сходных доменных имен другими лицами.

Регистрация не допускается, если в качестве доменного имени выбраны слова, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (в частности, оскорбляющие человеческое достоинство либо религиозные чувства и т.д.). Не регистрируются домены с именами, уже зарегистрированными в базе данных. Отклоняются также заявки на регистрацию домена, не отвечающие установленным требованиям к оформлению заявки.

Обязательным условием регистрации является наличие не менее двух специализированных компьютеров (серверов доменных имен), которые будут осуществлять поддержание данного домена. Подключение к Интернету должно быть надежным, т.е. суммарное время отсутствия связи с сервером на должно превышать двух часов в сутки.

Особенности регистрации доменных имен предусмотрены специальным решением Координационной Группы зоны .ru от 18 января 2000 г. «Регламентом и тарифами на услуги по регистрации доменов второго уровня в зоне .ru» (далее Регламент).

### *5.3. Субъекты прав на доменные имена*

В отличие от фирменных наименований и товарных знаков субъектами регистрации доменного имени могут быть любые физические и юридические лица. Нет ограничений для регистрации доменных имен в отношении иностранных граждан и юридических лиц. В отличие от фирменных наименований одно лицо может стать правообладателем неограниченного количества доменных имен.

---

<sup>128</sup> Герцева Е.Н.. Проблемы квалификации недобросовестного использования доменных имен в Интернете.// Законодательство. 2000. № 11

#### 5.4. Осуществление прав на доменные имена

Осуществление прав на доменные имена состоит в администрировании домена, а именно в возможности правообладателю указывать доменное имя в качестве интернет-адреса, использовать в рекламных целях, создавать сайт по данному адресу, а также запрещать использование такого же доменного адреса другим лицам.

Правообладатель может передать право использования доменного имени другому лицу. На практике продажа доменных имен иногда представляет собой злоупотребление правом и носит название «захват имен» - киберсквоттинг (подробнее см. далее).

Передача прав осуществляется в виде переделегирования – осуществления РосНИИРОС административных действий по изменению информационных данных об администраторе домена. В качестве администратора домена выступает правообладатель. В целях ограничения захвата доменных имен Регламент не допускает совершение сделок купли-продажи в отношении домена и прав на администрирование домена. Возможно лишь дарение доменных имен, что является неоправданным ограничением прав. В то же время захват доменных имен является действительно серьезной проблемой, к тому же цена хорошо известного доменного имени иногда достигает многих тысяч долларов по сравнению с недорогой регистрацией доменного имени. Например, доменное имя romancatholics.com было перепродано за \$275 тыс., drug.com – за \$500 тыс., business.com – за \$7,5 млн. В России рынок доменных имен постоянно увеличивается. Так, доменное имя komtek.ru продавалось за \$2 тыс., доменное имя kvartira.ru оценивается в \$5 тыс., shops.ru и skins.ru – по \$20 тыс., isk.ru – \$30 тыс., referatov.ru – \$50 тыс.

#### 5.5. Защита прав на доменные имена

В настоящее время в большей степени возникает проблема защиты прав на товарные знаки и фирменные наименования в связи с использованием их в виде доменных имен так называемыми киберсквоттерами. **Киберсквоттинг или киберпиратство** (cybersquatting или cyberpiracy) – это регистрация доменных имен, совпадающих или сходных со средствами индивидуализации юридических и физических лиц, с целью их дальнейшей перепродажи законным владельцам данных средств индивидуализации или использования для иных целей.

**Первый широко известный скандал вокруг киберсквоттинга связан с McDonald's Corporation. Репортер «NewsDay» зарегистрировал домен mcdonalds.com, после чего написал об этом насмешливую статью в журнал «Wired», поставив под ней e-mail-адрес: ronald@mcdonalds.com. Позже, после того как McDonald's**

**Corporation сделала небольшое пожертвование одной из школ Нью-Йорка, репортер передал доменное имя владельцу товарного знака.**

В качестве доменных имен киберсквоттерами были зарегистрированы такие известные товарные знаки, как, например, «Christian Dior» (доменные имена christiandiorcosmetics.com, christiandiorfashions.com, diorcosmetics.com, diorfashions.com), «Microsoft» (доменные имена microsoft.org, microsoft.com), «Alaska Airlines» (доменное имя alaskaairlines.org), «Eurotunnel» (доменное имя euro-tunnel.com).

Деятельность киберсквоттеров вызвала тысячи судебных разбирательств. В разное время с ними судились Nike, Deutsche Bank, Microsoft и многие другие.

Судебные разбирательства с киберсквоттерами становятся все более распространенными и в России. Среди наиболее известных можно назвать дело, связанное с захватом доменного имени mosfilm.ru и последующим его предложением к продаже киноконцерну «Мосфильм».

Особого рассмотрения требуют доменные имена, связанные с именами известных людей. По сложившейся судебной практике такие именные доменные имена удается отсудить у киберсквоттеров только в том случае, если они являются зарегистрированными товарными знаками. Например, в апреле 2000 г. у организации James Dean Internet Club было отсужено доменное имя jamesdean.net и передано компании CMG Worldwide Inc., владеющей несколькими сотнями именных товарных знаков. Арбитражная комиссия Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) рассматривала иск голливудской актрисы Джулии Робертс (Julia Roberts) к Расселу Бойду (Russell Boyd), зарегистрировавшему доменное имя juliaroberts.com. Ее адвокаты заявили, что это обозначение является товарным знаком, принадлежащим актрисе, и, следовательно, Рассел Бойд не имеет прав на данное доменное имя. По решению комиссии доменное имя juliaroberts.com должно быть передано Джулии Робертс в течение 45 дней.

Среди знаменитостей, которые судились с киберсквоттерами, можно также назвать Дэвида Копперфильда (David Copperfield), которому удалось отсудить доменное имя davidcopperfield.com. В настоящее время в ВОИС находится более тысячи жалоб на захват доменных имен. Среди них жалобы представителей Тины Тернер, Джетро Талла, Джимми Хендрикса и др.

Осенью 2000 г. ВОИС создала очень важный прецедент. Он связан с возвращением именного доменного имени, не являющегося зарегистрированным товарным знаком. Дело касалось имени британской писательницы Джанет Уинтерсон (Jeanette Winterson), которая получила доменное имя jeanettewinterson.com, зарегистрированное Марком Хогартом из Кембриджа.

Поскольку захват доменного имени, совпадающего или сходного с товарным знаком (киберсквоттинг), является нарушением прав владельца данного товарного знака, то необходимо точно определить, какие именно элементы URL должны сопоставляться с товарным знаком, чтобы выявить факт нарушения.

Во многих судебных решениях отмечалось, что доменное имя идентично товарному знаку, если оно идентично домену второго уровня. Согласно этим судебным решениям домен верхнего уровня не может учитываться при определении тождественности с товарным знаком. Это связано с тем, что он добавляется по техническим причинам и только указывает страну, в которой доменное имя было зарегистрировано. Однако, принимая во внимание, что многие компании регистрируют доменные имена не только с доменом верхнего уровня «.com» и своим национальным доменом верхнего уровня, но и с национальными доменами верхнего уровня стран, в которых осуществляют свою деятельность, домен верхнего уровня фактически никак не идентифицирует владельца доменного имени. Также и другие элементы URL – протокол, место нахождения ресурса и др. не учитываются при оценке тождества и подобия между доменным именем и средством индивидуализации. Так, например, содержащиеся в URL <http://www.sony.com>, <http://www.sony.ru> и <http://www.sony.org> доменные имена идентичны товарному знаку «Sony».

В большинстве стран в настоящее время не существует специальных законов, охраняющих права на доменные имена. Это дает возможность киберсквоттерам регистрировать огромное количество доменных имен с целью их дальнейшей перепродажи.

Организации, регистрирующие доменные имена, не могут эффективно противостоять киберсквоттингу. Например, Японский центр сетевой информации, осуществляющий регистрацию доменных имен в доменной зоне «.jp», в целях борьбы с киберсквоттингом требует от владельцев доменных имен наличия физического адреса в Японии и запрещает перепродажу доменных имен. Однако, несмотря на такие жесткие ограничения, киберсквоттинг в Японии – достаточно распространенное явление. Один из недавних скандалов связан с финансовой компанией, расположенной на острове Хоккайдо. Эта компания, владелец товарного знака «Jaccs Co», подала иск в отношении организации под названием Japan Associated Cozy Cradle Society, которая, как считает истец, захватила доменное имя [jaccs.co.jp](http://jaccs.co.jp).

Стремительное развитие киберсквоттинга и тот экономический ущерб, который он наносит добросовестным владельцам средств индивидуализации, привели к необходимости принятия законов, направленных на борьбу с киберсквоттингом. Такие законы приняты в ряде государств Европы, в 2001 г. в Японии принят закон о регистрации доменных имен, направленный против киберсквоттинга, в 1999 г. вступил в силу Закон США «О защите потребителей от киберсквоттеров» (Anticybersquatting Consumer Protection Act).



Суд одного из округов американского штата Вирджиния в феврале 2000 г., руководствуясь данным Законом, передал доменное имя **vw.net**, зарегистрированное малоизвестным Интернет-провайдером **Virtual Works**, компании **Volkswagen**. Суд посчитал, что поскольку компания **Virtual Works** в декабре 1998 г. предлагала компании **Volkswagen** принять участие в аукционе и купить у нее это доменное имя, то имеет место описанный в Законе случай попытки получения дохода от использования доменного имени, являющегося ранее зарегистрированным товарным знаком.

Известная американская певица **Мадонна** благодаря этому Закону получила возможность использовать, помимо уже имеющегося в ее распоряжении доменного имени **madonnafanclub.com**, доменное имя **madonna.com**. Однако, как справедливо отметил ответчик по данному делу, существует порядка 275 широко известных товарных знаков, содержащих слово «**madonna**». Поэтому, возможно, что обладатели широко известных товарных знаков заявят свои права на все доменные имена, содержащие слова, используемые в их товарных знаках, независимо от того, что они добросовестно применяются другими лицами.

Такой подход фактически дает возможность отобрать доменное имя у любого лица, даже если оно зарегистрировало его в качестве товарного знака. Возникают сложности, если сходными товарными знаками обладают несколько лиц, например, если данные наименования зарегистрированы для различных классов товаров или услуг либо в разных странах.

Возможна ситуация, когда известный товарный знак используется в качестве имени домена, нанося вред репутации товарного знака. Считается, что каждое использование товарного знака третьим лицом уменьшает его способность привлекать внимание потребителей. В деле **Intermatic Inc. Против Тоеррен** окружной суд штата Иллинойс установил, что использование известного товарного знака другим лицом в доменном имени уменьшает его потребительскую привлекательность, поскольку данный товарный знак появляется в качестве имени домена при каждой распечатке материалов с данного сайта. Ответчик заявлял, что имя домена при распечатке указывается браузером и вызывает лишь мимолетную ассоциацию с товарным знаком, что недостаточно, чтобы навредить его рекламной силе<sup>129</sup>.

В настоящее время ВОИС рассматривает регистрацию доменных имен, содержащих чужие товарные знаки, как киберсквоттинг, если сайты с этими доменными именами умышленно используются для нанесения ущерба товарному знаку.

---

<sup>129</sup> Дмитриев С., Рузакова О. Доменные имена: проблемы российского и зарубежного законодательства.//Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 6., Авторские и смежные права в Интернете.//Законодательство. 2001. № 9.

В России пока отсутствует законодательная база, направленная на борьбу с киберсквоттингом. Нормы, содержащиеся в законодательстве о товарных знаках, не могут эффективно применяться для защиты прав владельцев товарных знаков от киберсквоттеров. В связи с этим должно быть поддержано предложение о дополнении пункта 2 статьи 4 Закона о товарных знаках положениями, предусматривающими в качестве нарушения прав владельца товарного знака несанкционированное использование товарного знака во всемирной компьютерной сети Интернет, в том числе в наименовании домена, если вследствие этого лицо, нарушившее право, получило или могло получить доходы, приобрело или могло приобрести какие-либо преимущества в деловом обороте.

В настоящее время возможность защиты прав на доменное имя связана с Законом РСФСР от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», поскольку в ряде случаев действия киберсквоттеров можно квалифицировать как недобросовестную конкуренцию. Согласно ст. 4 данного Закона «недобросовестная конкуренция – любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации». Однако из-за ограниченности судебной практики в данной сфере трудно предсказать, будет ли эта норма эффективно применяться судами.

В 2000 году в арбитражных судах было рассмотрено семь дел, связанных с использованием сети Интернет в России, затрагивающие исключительные права на интеллектуальную собственность. Статистика рассмотрения споров специальной комиссией ВОИС более богата: из 472 решений, вынесенных по делам о делегировании доменных имен типа .com, .net, .org было вынесено 377 (80%) решений передать право на доменное имя заявителю, а в 95 (20%) случаях заявителю было отказано в удовлетворении его жалобы. Основанием для отказа, как правило, является добросовестная регистрация и использование доменного имени его владельцем или наличие у владельца достаточных законных основания для его регистрации и использования<sup>130</sup>.

Одним из примеров защиты прав на доменное имя в Российской Федерации, получивших наибольшее освещение в прессе, является спор между корпорацией «Истман Кодак Компани» и предпринимателем без образования юридического лица А.В. Грундулом относительно прав на доменное имя «kodak». **Корпорация «Истман Кодак Компани» обратилась в Арбитражный суд города Москвы с иском к**

<sup>130</sup> Лазарев Д. Доменное имя как повод для судебного разбирательства.//Семинар «Проблемы защиты интеллектуальной собственности в Интернете». 20 октября 2000 г. С. .21.

предпринимателю без образования юридического лица А.В. Грундулу с требованием о запрещении использовать товарный знак «kodak», зарегистрированный на имя истца, в наименовании доменного имени страницы ответчика в сети Интернет, и о публикации судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего. В качестве третьего лица к участию в деле привлечен РосНИИРОС, который как уполномоченный орган произвел регистрацию доменного имени.

Согласно свидетельствам № 144925, 139358, выданным 16.08.96 г. и 28.02.96г. Роспатентом, корпорация «Истман Кодак Компани» (США) является владельцем товарного знака в виде обозначения KODAK и комбинированного обозначения со словесным элементом «kodak» в отношении класса товаров и услуг по Международной классификации товаров и услуг, указанных в них. Российский предприниматель А.В.Грундул 11.12.98 г. заключил договор с РосНИИРОС о регистрации в Российской Федерации доменного имени всемирной компьютерной сети Интернет в зоне RU в виде обозначения www.kodak.ru. Посредством данного доменного имени потребители могли посетить страничку в сети Интернет, принадлежащую этому предпринимателю, и получить информацию о его коммерческой деятельности по реализации товаров и услуг.

Полагая, что действия ответчика в соответствии со ст. 4 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» являются нарушением прав владельца товарных знаков, истец обратился в суд с требованием о защите своих гражданских прав от незаконного использования товарного знака. Арбитражный суд отказал правообладателю в защите исключительных прав со ссылкой на отсутствие законодательного регулирования отношений, связанных с наименованием доменов в сети Интернет, а также на то, что доменное имя не является ни товаром, ни услугой, поэтому не подпадает под действие вышеназванного закона.

Ответчик иск не признал, ссылаясь на отсутствие оснований считать нарушением прав истца на фирменное наименование в связи с использованием зарегистрированного доменного имени «kodak. Ru», поскольку согласно ст. 54 Гражданского кодекса РФ фирменное наименование содержит две неразрывные части, указание на организационно-правовую форму и собственно название фирмы, защите подлежит только полное фирменное наименование, а не отдельные его части.

Постановлением апелляционной инстанции от 28.10.99 г. решение оставлено без изменения. Федеральный арбитражный суд Московского округа постановлением от 17.01.2000 г. оставил судебные акты в силе. 21 августа 2000 г. Федеральный арбитражный суд Московского округа отменил вышеназванные акты и направил дело на новое рассмотрение.

Решением Арбитражного суда г. Москвы 04.10.2000 г. требования истца были удовлетворены со ссылкой на следующие обстоятельства.

В соответствии с Уставом ООО «Кодак» имеет сокращенное фирменное наименование общества на русском языке ООО «Кодак» и на английском Kodak ООО. Обозначение «Кодак» – произвольная часть фирменного наименования истца составляет элемент его интеллектуальной собственности, служит средством индивидуализации, являющегося объектом исключительных прав истца в силу ст. 138 Гражданского кодекса РФ.

Элемент «Kodak» в доменном имени «Kodak.ru» сходен со средством индивидуализации фирменного наименования истца (ООО «Кодак», «Kodak ООО») по звуковому, графическому признакам, а также смысловому, поскольку ассоциируется с известными объектами фотоиндустрии. На первой странице сайта ответчика обозначение «Kodak» занимает доминирующее положение. Ссылка ответчика об использовании доменного имени на законных основаниях, так как домен зарегистрирован РОСНИИРОС, не может быть признана обоснованной, так как Регламентом по регистрации доменов установлена самостоятельность заявителя в выборе доменного имени. Выбор ответчиком доменного имени, сходного со средством индивидуализации истца, является незаконным поскольку доказательств, подтверждающих согласие истца на использование указанного объекта исключительных прав, ответчик не представил. Посредством использования доменного имени «Kodak.ru» предприниматель размещает фото товары и услуги на сайте с целью извлечения прибыли от продажи потенциальным потребителям. Продажа товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица в соответствии со ст. 10 Закона РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» является недобросовестной конкуренцией и не допускается законом. Исходя из вышеизложенного суд решил: предпринимателю без образования юридического лица прекратить незаконное использование доменного имени «Kodak.ru», содержащее обозначение «Kodak», сходное с обозначением «Кодак» - средством индивидуализации фирменного наименования истца «ООО «Кодак».

Законодательством не предусматриваются специальные способы защиты прав на доменное имя, в связи с чем можно назвать традиционные для охраны объектов интеллектуальной собственности способы защиты:

- признание права;
- прекращение правонарушения;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения прав;
- взыскание убытков и другие.



**РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ**  
**РОССИЙСКОЕ АГЕНТСТВО ПО ПАТЕНТАМ**  
**И ТОВАРНЫМ ЗНАКАМ**  
**(РОСПАТЕНТ)**

**СВИДЕТЕЛЬСТВО**

**Об официальной регистрации топологии  
интегральной микросхемы**

**№ 970001**

На основании Закона Российской Федерации "О правовой охране топологии интегральных микросхем", введенного в действие 21 октября 1992 года, Российским агентством по патентам и товарным знакам выдано настоящее свидетельство об официальной регистрации топологии интегральной микросхемы

**"Интерфейс емкостного датчика" (ХЛ502)**

Правообладатель(ли):

*Товарищество с ограниченной ответственностью "Физтех" (RU)*

Страна: Российская Федерация

по заявке № 970001, дата поступления: 04.01.97

Автор(ы):

*Каличкин Сергей Владимирович (RU), Коробейников Олег Владимирович (RU), Полипов Юрий Васильевич (RU)*

Зарегистрировано в Реестре  
топологии интегральных микросхем

г. Москва, 30 февраля 1997 г.

*Генеральный Директор*

*А.Д. Корсакин*

### *Литература к теме 6*

1. Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Евразийское патентное законодательство. Комментарий и нормативные акты. Изд. 4-е. М., 2000.
2. Дмитриев С.В., Рузакова О.А. Экономические и правовые аспекты использования объектов интеллектуальной собственности в Интернете. // Бухгалтерский учет в издательстве и полиграфии. 2001. № 10.
3. Дмитриев С.В., Рузакова О.А. Доменные имена: проблемы российского и зарубежного законодательства // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 6.
4. Дозорцев В.А. Охрана селекционных достижений в СССР. В книге: Изобретательское и патентное право. М., 1969.
5. Дручок Г.В. Некоторые вопросы правовой охраны селекционных достижений в СССР. // Вопросы изобретательства. 1969. № 1.
6. Князев О.К. Правовое обеспечение имущественных интересов обладателей ноу-хау в ФРГ и Франции. Автореферат кандидатской диссертации М., 1991.
7. Комиссаров А.А. Охрана достижений растениеводства в странах Восточной Европы. Автореферат канд. дисс. М., 1990.
8. Кураков Л.П., Смирнов С.Н. Информация как объект правовой защиты. М., 1998.
9. Левченко В.И. Правовая охрана селекционных достижений. М., 1983.
10. Право и Интернет: теория и практика. Первая Всероссийская конференция, 2 ноября 1999 г. Третья Всероссийская конференция, 28-29 ноября 2000 г.
11. Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Составитель Кравец Л.Г. М., 2001.
12. Рузакова О.А. Охрана прав авторов в Интернете // Патенты и лицензии. 2001. № 6.
13. Рузакова О.А. Правовой режим и особенности передачи ноу-хау. // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2002. № 5.
14. Трофимченко А. Сетевые публикации: понятие и правовое регулирование // Российская юстиция. 2000, № 3.

## *Тест к теме 6*

**1. В какой форме должен быть заключен договор о передаче права на использование охраняемой топологии?**

- а) в устной форме;
- б) в простой письменной форме;
- в) в письменной форме, удостоверенной у нотариуса.

**2. Переходят ли исключительные (имущественные) права на охраняемую топологию по наследству?**

- а) да;
- б) да, но только наследникам по закону;
- в) нет.

**3. В течение какого срока с даты первого использования топологии должна быть подана заявки на регистрацию топологии?**

- а) в пределах 10 лет;
- б) в пределах 2 лет;
- в) сроки не установлены законодательством.

**4. Подлежат ли официальной регистрации топологии, составляющие государственную или охраняемую законом тайну?**

- а) нет;
- б) да, но только с согласия Роспатента;
- в) да, без каких-либо специальных ограничений.

**5. В течение какого срока действует исключительное право на охраняемую топологию?**

- а) в течение 10 лет;
- б) в течение 20 лет;
- в) в течение 50 лет.

**6. Какие из признаков являются условиями, необходимыми для обеспечения правовой охраны топологии интегральной микросхемы?**

- а) оригинальность;
- б) новизна;
- в) промышленная применимость.

**7. Кто может быть признан автором топологии интегральной микросхемы?**

- а) физическое лицо, чьим творческим трудом создана топология;
- б) физическое лицо, чьим творческим трудом создана топология, а также работодатель, в том числе юридическое лицо, работником которого была создана топология;
- в) Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, при условии, что топология создана по государственному заказу.

**8. Необходима ли регистрация топологии интегральной микросхемы для приобретения исключительных прав на нее?**

- а) нет, поскольку это объект авторских прав;
- б) регистрация может быть осуществлена по желанию правообладателя, но она не влияет на возникновения исключительных прав;
- в) да, для приобретения исключительных прав на топологию необходимо государственная регистрация в Роспатенте.

**9. Каким требованиям должно удовлетворять селекционное достижение для приобретения правовой охраны?**

- а) новизна, отличимость, однородность, стабильность;
- б) новизна, оригинальность, однородность, стабильность;
- в) новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость.

**10. Каким образом в Российской Федерации охраняются селекционные достижения?**

- а) как объекты авторского права;
- б) как объекты патентного права;
- в) селекционным достижениям предоставляется самостоятельная правовая охрана, отличная от патентной и авторско-правовой охраны.

**11. Какие из действий не являются нарушением исключительных прав на селекционное достижение?**

- а) проведение исследовательских опытов с селекционным достижением;
- б) хранение сортов растений для посевной;
- в) предложение к продаже сортов растений.

**12. Какой из документов подтверждает исключительные права на селекционное достижение?**

- а) патент;
- б) свидетельство;
- в) авторское свидетельство.

**13. В чем заключается новизна селекционного достижения для получения правовой охраны?**

- а) селекционное достижение считается новым, если на дату подачи заявки это селекционное достижение явно отличается от других общеизвестных достижений;
- б) селекционное достижение считается новым, если на дату подачи заявки семена или племенной материал данного селекционного достижения не распространялись селекционером, его правопреемником



или с их согласия для использования селекционного достижения: ранее, чем за 1 года до этой даты;

в) селекционное достижение считается новым, если на дату подачи заявки семена или племенной материал данного селекционного достижения распространялись селекционером, его правопреемником или с их согласия для использования селекционного достижения: на территории РФ – ранее, чем за 1 года до этой даты, на территории другого государства – ранее, чем 4 года, а для некоторых культур – 6 лет до указанной даты.

***14. Влечет ли регистрация доменного имени запрет регистрации схожих доменных имен другим лицам?***

а) нет;

б) да;

в) да, но только если оговорено в договоре при регистрации доменного имени.

***15. Кто может быть субъектом исключительных прав на доменное имя?***

а) юридические и физические лица;

б) только юридические лица;

в) только физические лица.

***16. Какую ответственность предусматривает Гражданский кодекс за разглашение работником коммерческой тайны (информации ноу-хау)?***

а) приостановление выплаты работнику заработной платы;

б) возмещение причиненных убытков;

в) взыскание компенсации независимо от причиненных убытков.

***17. Кто занимается регистрацией доменных имен?***

а) Российский НИИ Развития Общественных Сетей (РосНИИРОС);

б) Роспатент;

в) Министерство юстиции РФ.

***18. Какой домен верхнего уровня, состоящий из кода страны, имеет Российская Федерация?***

а) .ru

б) .com

в) .rus

**19. Является ли доменное имя товарным знаком?**

а) нет, т.к. это самостоятельный объект интеллектуальной собственности;

б) да;

в) да, но только если оно совпадает с названием фирмы.

**20. Возникают ли исключительные права, признаваемые государством, на ноу-хау?**

а) нет;

б) да;

в) да, но только в определенных случаях.

## **Тема 7. Обязательства по приобретению и использованию интеллектуальной собственности**

### ***1. Вовлечение прав на объекты интеллектуальной собственности в гражданский оборот***

Одной из важнейших задач государства в сфере интеллектуальной собственности является вовлечение прав на объекты интеллектуальной собственности в гражданский оборот, что предусмотрено в Указе Президента РФ от 22 июля 1998 г. № 863 «О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий»<sup>131</sup>. Исключительные права могут участвовать в гражданском обороте, могут быть предметом сделок, переходить по наследству, в результате реорганизации юридического лица. Исключительные права могут выступать в качестве предмета залога, хотя закон этого прямо не предусматривает. Во многих странах есть реальная возможность получить кредит под залог исключительных прав. Например, активы многих компаний, разрабатывающих программы для ЭВМ, часто включают в себя авторские права и права на товарные знаки, поэтому при получении кредита, такие компании могут представить в качестве обеспечения гарантии своих прав на объекты интеллектуальной собственности. При этом предусматривается возможность регистрации сделок с объектами промышленной собственности в государственном реестре, что гарантирует права обеих сторон, но не ограждает кредитора от опасности аннулирования прав по требованию третьих лиц (например, если впоследствии выяснится, что товарный знак зарегистрирован с нарушениями)<sup>132</sup>.

### ***2. Права на объекты интеллектуальной собственности в качестве вклада в уставный капитал юридического лица***

Исключительные права на объекты интеллектуальной собственности могут быть вкладом в уставный капитал юридического лица и в договоре о совместной деятельности.

В соответствии с п. 6 ст. 66 Гражданского кодекса вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть не только материальные объекты, но и имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. П. 17 Постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»<sup>133</sup> устанавливает, что «не могут быть вкладами

<sup>131</sup> СЗ РФ. 1998. № 30. Ст. 3756.

<sup>132</sup> Передача прав и использование интеллектуальной собственности. / Сост. Л.Г.Кравец. М., 2000. С. 59.

<sup>133</sup> РГ. 1996. 13 августа.

в уставный капитал юридического лица объекты интеллектуальной собственности, а также «ноу-хау». При этом Постановление к ним относит патенты, объекты авторских прав, включая программы для ЭВМ и т.п., т.е. объекты интеллектуальной собственности. «Однако в качестве вклада может быть признано право пользования таким объектом, передаваемое обществу или товариществу в соответствии с лицензионным договором, который должен быть зарегистрирован в порядке, установленном законодательством».

Следует учитывать, что на сегодняшний день законодательство предусматривает регистрацию лишь патентно-лицензионных договоров, договоров коммерческой концессии и договоров о передаче программ для ЭВМ и баз данных. Другие договоры, в частности авторские, не подлежат государственной регистрации, но по ним также могут передаваться исключительные права.

Не может быть вкладом в уставный капитал патент, т.к. он лишь удостоверяет исключительные права и не является объектом интеллектуальной собственности. По договору об уступке патента может быть передано исключительное право на использование объекта, которое удостоверяет патент.

### ***3. Объекты интеллектуальной собственности и договор простого товарищества***

В соответствии с п. 1 ст. 1042 Гражданского кодекса в качестве вклада товарища в договор о совместной деятельности может быть не только имущество, но и профессиональные и иные знания, навыки и умения, деловая репутация, деловые связи. Таким образом, ноу-хау и исключительные права на объекты интеллектуальной собственности могут быть вкладом в общее имущество товарищей. Однако закон при этом оставляет без внимания вопрос о том, какова будет судьба исключительных прав на вновь созданные в результате совместной деятельности объекты интеллектуальной собственности. Это должно быть определено в договоре.

### ***4. Наследование прав на объекты интеллектуальной собственности***

Одним из способов вовлечения объектов интеллектуальной собственности в гражданские правоотношения является переход исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности по наследству.

Сами результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации предприятий и их продукции по своей правовой природе являются нематериальными (идеальными) и переходить по наследству не могут. В состав наследственной массы могут входить лишь имущественные права на их использование либо их материальные носители.

В соответствии с п. 6 ст.10 Патентного закона Российской Федерации патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение переходят по наследству. Ст. 29 ЗоАП устанавливает, что авторское право переходит по наследству.

В то же время не все права могут переходить по наследству. В частности, неимущественные права, неразрывно связанные с личностью автора, не переходят по наследству. Например, право авторства, право на имя и другие. Наследники могут лишь осуществлять защиту указанных прав. Некоторые права на объекты интеллектуальной собственности будучи личными неимущественными могут осуществляться наследниками, например, право на обнародование (право на отзыв), право на получение патента. В то же время некоторые имущественные права авторов неразрывно связаны с личностью их правообладателя и не могут в отличие от имущественных прав на материальные объекты переходить по договору, а иногда и по наследству. Например, право следования может переходить только наследникам по закону, а право доступа не может переходить ни по наследству, ни по закону.

Особенностью наследования исключительных патентных прав является то, что наследники приобретают по наследству как уже оформленное исключительное право, так и право самим подать заявку и оформить данное право. В частности, право на использование изобретения (другого объекта промышленной собственности), право на вознаграждение, право на уступку патентных прав и выдачу лицензий на использование запатентованных объектов и др.

В отличие от авторских прав права на изобретение и другие объекты патентного права требуют обязательной государственной регистрации. Для возникновения соответствующих прав наследник должен подать заявление в Роспатент о проведение соответствующей государственной регистрации.

В отличие от прав на материальные объекты срок действия прав наследников ограничен определенным сроком. Так, например, срок действия патента на изобретение двадцать лет, на промышленный образец - десять лет, свидетельства на полезную модель - в течение пяти лет с момента подачи заявки. Срок действия прав наследников авторов произведений науки, литературы и искусства - 50 лет после смерти автора. Если обладателем прав на товарный знак является предприниматель, осуществляющий деятельности без образования юридического лица, то права на товарный знак могут перейти его наследникам. В статье 29 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» предусматриваются основания аннулирования регистрации товарного знака, в число которых входит ликвидация юридического лица и прекращение предпринимательской деятельности физического лица – обладателя исключительного прав. Порядок прекращения

правовой охраны товарного знака в этих случаях регулируется **Приказом Роспатента от 3 марта 2003 г. N 28 "О Правилах принятия решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака и знака обслуживания в случае ликвидации юридического лица - обладателя исключительного права на товарный знак или прекращении предпринимательской деятельности физического лица - обладателя исключительного права на товарный знак"**. Принятие решения осуществляется на основании заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака при ликвидации юридического лица - правообладателя или прекращении предпринимательской деятельности физического лица - правообладателя, которое может быть подано заинтересованным лицом в Роспатент.

Заявление подписывается заявителем. Если заявителем является юридическое лицо, заявление подписывается руководителем организации или иным лицом, уполномоченным на это в установленном порядке, с указанием его должности, подпись скрепляется печатью юридического лица.

К заявлению прилагается документ, подтверждающий факт ликвидации юридического лица - правообладателя или факт прекращения предпринимательской деятельности физического лица - правообладателя.

В отношении российских юридических лиц в качестве таких документов могут рассматриваться выписка из единого государственного реестра юридических лиц, оформленная в установленном порядке.

В отношении физических лиц, получивших право на осуществление предпринимательской деятельности в Российской Федерации, - документ, подтверждающий прекращение предпринимательской деятельности такого лица.

В отношении иностранных юридических лиц или физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, помимо документа, подтверждающего факт ликвидации юридического лица - правообладателя или факт прекращения предпринимательской деятельности физического лица - правообладателя, дополнительно могут прилагаться документы, подтверждающие соответствие представленного документа законодательству соответствующего государства (например, выписки из нормативных актов, судебных решений и др.).

Исходя из норм данных Правил следует, что они не учитывают прекращение прав на товарный знак вследствие смерти гражданина, а, следовательно, в этих случаях не исключается возможность перехода исключительных прав на товарный знак по наследству, в том числе в составе предприятия в соответствии со ст. 1178 ГК РФ.

Следует учесть, что в соответствии с п. 3 ст. 23 Гражданского кодекса Российской Федерации к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила Гражданского кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения. В настоящее время нет оснований отрицать возможность наследственного правопреемства в отношении товарного знака. В то же время правопреемником может быть только гражданин, зарегистрированный в качестве предпринимателя без образования юридического лица, (по закону или по завещанию) либо юридическое лицо (по завещанию).

В отличие от имущественных прав право наследников осуществлять охрану личных неимущественных прав, не передаваемых по наследству, действует бессрочно. Однако если у наследодателя нет наследников, то защиту личных неимущественных прав должно осуществлять государство в лице уполномоченных на это органов.

Если наследников несколько, и они не договорятся о передаче прав одному из них, то в свидетельстве каждого из наследников будет указана та часть прав, которая причитается наследнику. В этом случае при заключении патентно-лицензионных и других договоров об использовании соответствующего объекта, созданного умершим, необходимо получить согласие от всех наследников - правообладателей.

Права на объекты интеллектуальной собственности входят в состав имущества и при определении обязательной доли. В соответствии со ст. 1149 Гражданского кодекса РФ правом на обязательную долю в наследстве, составляющую не менее 1/2 от доли, которая причиталась бы каждому из наследников при наследовании по закону, обладают независимо от содержания завещания: несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные супруг, родители (усыновители) и иждивенцы умершего. При этом возникает вопрос, могут ли наследники, имеющие право на обязательную долю, претендовать на осуществление прав на объекты интеллектуальной собственности. В литературе высказана весьма обоснованная точка зрения, что необходимые наследники могут получить не менее 1/2 причитающейся им по закону доли вознаграждения за использование объектов интеллектуальной собственности, если только между наследниками не будет достигнуто иное соглашение о распределении наследственного имущества. Претендовать же на участие в осуществлении перешедших по наследству неимущественных прав необходимые наследники не могут<sup>134</sup>. В то же время ГК РФ говорит о том, что обязательную долю засчитывается все, что наследник,

---

<sup>134</sup> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. С. 182.

имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа, а следовательно и стоимость имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности.

При получении свидетельства о наследовании прав на объекты интеллектуальной собственности наследник уплачивает государственную пошлину в соответствии с Законом Российской Федерации «О государственной пошлине». Письмом Департамента налоговой политики Минфина РФ от 29 декабря 1997 г. № 04-04-10 разъяснено, что в соответствии с Законом о госпошлине за выдачу свидетельства о праве на наследство (на патент) государственная пошлина должна исчисляться исходя из стоимости наследуемого имущества (патента). Стоимость патента должна соответствовать размерам всех уплаченных на день смерти наследодателя патентных пошлин за патентование изобретения, промышленного образца или полезной модели.

### ***5. Классификация договоров об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности***

Наиболее распространенным способом передачи прав на объекты интеллектуальной собственности являются договоры.

В зарубежной практике выделяют три основных разновидности договоров, опосредующих передачу технологий<sup>135</sup>. Это так называемая купля-продажа исключительных прав на изобретение либо другой объект, лицензионных контракт и договор о передаче ноу-хау.

Наличие особого объектного состава позволяет говорить о существовании класса договоров, в рамках которых создаются, используются и передаются объекты интеллектуальной собственности. Это класс договоров об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности.

Зачастую, особенно в зарубежной практике, передача исключительных прав происходит в режиме договоров купли-продажи. Кстати, такую возможность предоставляет и российский Гражданский кодекс. П.4 ст. 454 ГК РФ устанавливает, что общие положения о купле-продаже, предусмотренные параграфом 1 главы 30 настоящего кодекса, применяются и к продаже имущественных прав, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

Можно выделить ряд существенных различий между классом договоров о передаче имущества в собственность и договорами об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности. Так, например, к последним абсолютно неприменимы нормы о переходе риска случайной гибели товара; по договору о передаче имущества в собственность продавец утрачивает всякие права на переданное

---

<sup>135</sup> Intellectual Property Reading Material. Geneva, 1995. P. 67-71.



имущество, а по договору об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности «продавец» сможет в последующем воспроизвести переданный объект и вновь использовать его. На эти договоры не распространяются нормы об исполнении обязательства в натуре и о возмещении убытков, причиненных неисполнением договора автором вследствие творческой неудачи.

Важное значение имеет разграничение рассматриваемых договоров и класса договоров о выполнении работ. Различия между указанными классами касаются, в частности, следующих моментов:

- нематериального характера, присущего объектам договоров об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности;
- порядка распределения риска случайной невозможности выполнения договоров;
- предмета договора;
- порядка привлечения третьих лиц к исполнению договоров.

На сегодняшний день в этот класс входят следующие типы договоров и др.

- Авторские договоры, включая договор заказа.
- Договоры о передаче смежных прав.
- Патентно-лицензионные договоры на объекты промышленной собственности.
- Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
- Договоры коммерческой концессии (договоры франчайзинга).
- Договор о передаче ноу-хау, в рамках которого передаются не исключительные права на информация, на которую распространяется лишь фактическая монополия.

Кроме того, договоры рассматриваемого класса могут быть подразделены по объему передаваемых прав на договоры об уступке исключительных прав, договоры о передаче исключительных прав и договоры о передаче неисключительных прав.

Указанные типы договоров могут быть классифицированы на виды и подвиды. Так, патентно-лицензионные договоры делятся на договоры об уступке патента (свидетельства) и лицензионные договоры, которые в свою очередь делятся в зависимости от особенностей лицензии на исключительные, неисключительные, принудительные, полные и т.п.

Авторские договоры именуется с учетом способов использования произведений издательскими, постановочными, сценарными и т.п. Кроме того, рассматриваемые договоры могут быть классифицированы по другим основаниям: по объектам прав, по характеру передаваемых прав на охраняемые объекты, по форме совершения сделки и т.д.

## **6. Авторские договоры**

### **6.1. Понятие и виды авторских договоров**

В действующем законодательстве отсутствует понятие авторского договора. Правовая сущность авторского договора состоит в передаче имущественных авторских прав правообладателем пользователю на определенных условиях.

Ст. 30 ЗоАП предусматривает понятия авторского договора о передаче исключительных прав и авторского договора о передаче неисключительных прав. **Авторский договор о передаче исключительных прав** разрешает использование произведения определенным способом в установленных договором пределах только лицу, которому названные права передаются, и предоставляет такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам. При этом автор обязуется не передавать право на использование произведения другим лицам без согласия приобретателя исключительных прав. Нарушение данной обязанности может повлечь ответственность автора вплоть до расторжения договора и взыскания выплаченного вознаграждения. **Авторский договор о передаче неисключительных прав** – это авторский договор, по которому правообладатель разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

В зависимости от способа использования произведения к авторским договорам относятся: издательский договор (см. приложение 1 к теме 7), договор о передаче прав на перевод, договор об использовании произведения в кинофильме или телевизионном фильме, договор художественного заказа, сценарный договор и другие договоры об использовании произведений науки, литературы и искусства и многие другие. Во многих случаях нормы о передаче авторских прав включаются в гражданские договоры аренды, простого товарищества, коммерческой концессии и другие договоры (ст. 421 ГК РФ). Напротив, договоры, которые не предусматривают передачу авторских прав, не могут считаться авторскими, даже если таковыми названы, например, договор об издании произведения за счет автора, который по существу является договором подряда.

Особой разновидностью авторских договоров является **договор заказа**, который можно рассматривать как промежуточный между классом договоров о выполнении работ и договорами об использовании объектов интеллектуальной собственности.

По авторскому договору заказа согласно п. 1 ст. 33 ЗоАП автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику. Предметом авторского договора заказа является

само произведение, описание которого должно быть дано в договоре. В описание могут быть включены: вид произведения, тема, жанр, объем, структура и другие элементы. Однако сама передача произведения не влечет перехода прав на него, поэтому в виде исключения из п. 5 ст. 31 ЗоАП в авторский договор заказа могут быть включены условия о порядке и способах использования будущего произведения. В соответствии с п. 5 ст. 31 ЗоАП предметом авторского договора не могут быть права на использование произведений, которые автор может создать в будущем. Для того, чтобы в дальнейшем избежать спорных ситуаций, в договоре авторского заказа можно включить элементы предварительного договора о передаче прав на созданное произведение. После того, как произведение будет создано, необходимо заключить основной договор о передаче исключительных или неисключительных прав. Кроме традиционных существенных условий в договоре также целесообразно указывать сроки создания и передачи произведения, порядок принятия и одобрения заказчиком произведения, порядок доработки и исправления произведения автором, а также выплату аванса.

В некоторых странах, например, во Франции допускается передача автором издателю преимущественного права на издание будущих произведений определенного жанра. Однако количество произведений ограничено пятью, либо без ограничения, но в течение пяти лет с момента заключения договора (ст. 34 Закона 1957 г. об охране литературной и художественной собственности).

В отличие от подрядных договоров авторский договор заказа предусматривает создание произведения лично автором. Автор может привлечь к участию других лиц, которые будут выступать в качестве соавторов, лишь при условии получения письменного согласия заказчика, поскольку в этом случае происходит изменение стороны в договоре.

## *6.2. Субъекты авторского договора*

Субъектами авторского договора выступают с одной стороны правообладатель, с другой – пользователь. Причем в качестве первого могут быть не только авторы, но и другие правообладатели, в том числе юридические лица, получившие права по договору или иным основаниям. Лица, получившие права по договору, могут передать их при условии, что такая возможность прямо предусмотрена в договоре.

**Товарищество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с иском к акционерному обществу о возмещении убытков, понесенных в связи с нарушением ответчиком его исключительных прав на художественный фильм.**

**В обоснование требования истец представил договор, заключенный между ним и третьим лицом, по которому были приобретены исключительные права на спорный фильм.**

**Арбитражный суд обоснованно отказал в удовлетворении иска по следующим мотивам.**

**Судом установлено, что ответчик продавал видеокассеты с фильмом, исключительное право на распространение которого, по мнению истца, было приобретено товариществом по возмездному договору с третьим лицом. По условиям этого договора предусматривалась передача товариществу исключительного права на распространение фильма.**

**Однако из материалов дела усматривалось, что исключительное право на использование произведения третье лицо само приобрело у изготовителя аудиовизуального произведения по договору, в котором отсутствовало условие о возможности передачи этого права. Дополнительных соглашений к договору также не заключалось.**

**В соответствии со ст. 31 ЗоАП права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором.**

**При таких обстоятельствах третье лицо не вправе было передавать исключительное право на использование произведения истцу. А истец, исходя из этого, не мог быть признан обладателем исключительных прав и требовать их защиты<sup>136</sup>, в связи с чем в иске было отказано.**

### *6.3. Содержание авторских договоров*

Ст. 31 ЗоАП называет в качестве существенных следующие условия.

- Способ использования произведения /конкретные права, передаваемые по договору/. Если из текста договора не вполне понятно, какие права передаются исключительные или нет, то действует презумпция передачи неисключительных прав. В предмет договора входит также указание на само произведение, права на которое передаются.

- Срок, на который передаются права.
- Территория, на которой может осуществляться использование произведения.

---

<sup>136</sup> П. 10 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», утвержденного Информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47 // Вестник ВАС РФ. 1999. № 11.

- Размер вознаграждения и /или/ порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования.
- Срок выплаты вознаграждения.
- Другие условия, которые стороны сочтут существенными.

В авторском договоре должны быть четко определены права, подлежащие передаче пользователю. Если права не указаны прямо в договоре, то они считаются не переданными. Так, постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 26 сентября 2001 г. № КГ-А40/5269-01 было подтверждено решение суда об удовлетворении иска о взыскании компенсации за нарушение авторских прав и запрете ответчику по распространению произведения, поскольку договор, заключенный сторонами, предусматривал лишь право на издание литературных произведений, а не право распространения.

**Общество с ограниченной ответственностью «Книжный дом «Университет» обратилось с иском в суд к обществу с ограниченной ответственностью «НВ и УП «Глосса» о взыскании компенсации в размере 20.000 руб. за нарушение авторских прав; дохода в размере 200.000 руб., полученного ответчиком вследствие нарушения авторских прав; запрещении ответчику совершать действия, связанные с продажей (распространением) тиража и другие действия, права на которые не переданы истцом по соответствующему договору ответчику, об изъятии всех экземпляров произведений, находящихся у третьих лиц на хранении или владении с целью выпуска в гражданский оборот.**

**Истец увеличил сумму взыскиваемого дохода до 603.350 руб., отказался от иска в части взыскания компенсации.**

**Решением Арбитражного суда г. Москвы от 31.05.2001 г. по делу № А40-2959/01-5-46 ответчику запрещено совершать действия, связанные с продажей (распространением) тиража произведений: «Грамматика современного английского языка» авторов Крыловой И.П., Гордон Е.М., Сборник упражнений по грамматике английского языка автора Крыловой Е.П. и другие действия, права на которые не переданы истцом по соответствующему договору, взыскано 603.350 руб. дохода, 60.335 руб. штрафа в доход федерального бюджета, присуждено конфисковать все экземпляры названных произведений, изданных ответчиком, находящиеся у третьих лиц на хранении или владении с целью выпуска в гражданский оборот и передать их ООО «Книжный дом «Университет»; производство по делу в части взыскания компенсации в размере 20.000 рублей прекращено.**

**При разрешении спора судом установлено, что между истцом и ответчиком заключен договор купли-продажи от 27.12.99 г. № Р/130 неисключительных прав на издание вышеуказанных литературных произведений тиражом до 10.000 экземпляров каждое, из которых**

подлежит передаче истцу по 3.000 экземпляров каждого произведения.

К ООО «Книжный дом «Университет» исключительные права на использование произведений перешли от автора этих произведений на основании авторского договора от 15.12.99 г. в объеме права на воспроизведение, распространение, импорт, публичный показ, перевод, передачи полностью или частично третьим лицам полученных исключительных авторских прав.

Исходя из положения ст.431 Гражданского кодекса Российской Федерации суд, давая толкование условиям договора, пришел к обоснованному выводу о том, что авторские права на распространение изданных произведений по вышеуказанному договору ответчику не передавались.

Заклученный договор в силу ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Такие правила устанавливает Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.93 г., в частности, ст.ст. 16, 31, в соответствии с которыми в числе таких прав указаны по отдельности права на воспроизведение и на распространение.

Согласно ст. 31 Закона авторский договор должен предусматривать конкретные права, передаваемые по договору, права на использование произведения, не переданные по договору, считаются не переданными.

Судом установлены факты продажи произведений, поскольку право на распространение ответчику передано не было, суд правомерно удовлетворил предъявленные исковые требования о применении ответственности, установленной в ст.ст. 48, 49 Закона.

Несмотря на то, что условия о сроке и территории действия переданных прав являются существенными, без этих условий договор является действительным и к нему применяются специальные правила, предусмотренные п. 1 ст. 31 закона.

Если в договоре **срок действия** не будет установлен, автор может расторгнуть такой договор по истечении пяти лет с даты его заключения при условии письменного уведомления об этом пользователя за шесть месяцев до расторжения договора. Отсюда следует, что при наличии в договоре условия о сроке, автор в течение этого срока не имеет права на расторжение договора.

При отсутствии в авторском договоре условия о **территории**, на которую передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации. То есть, отсутствие в авторском договоре условий о сроке и территории не влечет признание

договора незаключенным и, следовательно, данные условия не являются необходимыми и достаточными для заключения данного договора.

При приобретении по договору исключительных прав на использование произведения очень важно определить не только территорию, в пределах которой издатель вправе осуществлять свое исключительное право, но и территории, абсолютно закрытые для него, а также территории, где он может действовать на неисключительных принципах. Эти вопросы особенно важны при заключении договоров, выходящих за пределы одной страны, для изданий на таких широко распространенных языках как английский, французский и испанский.

Одним из важнейших условий авторского договора является условие о **вознаграждении**. ЗоАП в общем перечне авторских правомочий, предусмотренных ст.ст. 15,16, это право прямо не называет, хотя в большинстве случаев оно является наиболее важным.

В авторском договоре может быть указан конкретный размер вознаграждения в виде фиксированной суммы (**паушальный платеж**) или **роялти** (% от дохода, получаемого пользователем от использования авторских прав, например, в виде процентов от выпущенного тиража книг) либо порядок его определения, а также сроки выплаты. При отсутствии этих условий договор считается незаключенным.

Вознаграждение в авторском договоре преимущественно должно определяться в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения. Если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования (например, при создании фильма неизвестно, будет ли он пользоваться успехом у публики), то вознаграждение может быть установлено в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом.

Если же в договоре указывается лишь порядок определения вознаграждения в зависимости, например, от количества реализованных экземпляров произведения, то необходимо установить механизмы, позволяющие контролировать автором объем реализованной продукции, что на практике достаточно трудно. Если максимальный тираж не будет указан, то такой договор может быть признан недействительным.

Правительством РФ были приняты постановления от 21 марта 1994 года № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства»<sup>137</sup> и от 17 мая 1996 г. «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)»<sup>138</sup>. Принятие данных документов было направлено на установление минимальной защиты авторов и исполнителей от недобросовестных пользователей. На практике минимальные ставки вознаграждения применяются не в индивидуальных договорах, а в лицензионных соглашениях, заключаемых обществами по управлению

---

<sup>137</sup> СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 994.

<sup>138</sup> РГ. 1996. 30 июля.

имущественными правами на коллективной основе. Тем не менее, представляется целесообразным для усиления прав авторов установить для всех авторских договоров императивную норму, содержащую условие о том, что вознаграждение по авторскому договору не может быть ниже минимальных ставок, устанавливаемых Правительством РФ.

Кроме того, следует обратить внимание, что если в договоре отсутствует условие о вознаграждении, то должны все-таки применяться нормы ст. 424 ГК РФ, а не минимальные ставки вознаграждения, предусмотренные вышеназванными постановлениями. Так, в иске РАО к ЗАО «ЗеКо Рекордс» о взыскании компенсации за нарушение авторских прав: Александра Розенбаума, Андрея Иванова, Регины Лисиц и Дмитрия Рубина, Головинским межмуниципальным судом г. Москвы, было отказано на том основании, что накануне слушания дела ответчик перечислил гонорар за все тиражи по минимальной ставке авторского вознаграждения. Однако это решение было отменено в связи с тем, что гонорар авторам мог быть установлен исключительно соглашением сторон, а минимальные ставки применяются только с согласия правообладателя. Кроме того, суд не вправе был заменить одни иски требования истцов (о выплате компенсации) на другие (возмещение убытков<sup>139</sup>).

Особым условием авторских договоров является условие об ответственности. Ответственность по авторскому договору является гражданско-правовой. В соответствии со ст. 34 ЗоАП сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду. Из этого правила есть исключение: если автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику. Таким образом, если автора «не посетило вдохновение» и он не смог создать на заказ произведение, то он не должен возмещать причиненные издательству (или иному пользователю) убытки в виде упущенной выгоды. Кроме того, поскольку для автора, не являющегося субъектом предпринимательской деятельности, ответственность наступает при наличии вины (п. 1 ст. 401 Гражданского кодекса), то в данной ситуации автор не несет никакой ответственности. Если же автор создал произведение, но передал его другому пользователю, то он несет ответственность в виде возмещения реального ущерба.

В отношении пользователя, для которого приобретение имущественных прав на произведение необходимо в рамках осуществления предпринимательской деятельности, ответственность наступает независимо от вины (п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса).

---

<sup>139</sup> Тулубьева И. Александр Розенбаум против ЗеКо. // Интеллектуальная собственность. 1999. № 2. С. 77.



Например, книга, которую выпустил издатель, не пользуется спросом, в связи с чем издатель нарушает сроки выплаты авторского вознаграждения. Ответственность за просрочку исполнения обязательства в данном случае наступает независимо от вины издателя.

Ответственность за нарушение условий авторского договора не следует путать с ответственностью за нарушение исключительных прав, которая установлена ст. 49 ЗоАП, что разъяснено в п. 11 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»<sup>140</sup> на примере следующего спора. **Издательство обратилось с иском к научному обществу о взыскании компенсации в сумме 50000 минимальных размеров оплаты труда на основании подпункта 5 пункта 1 статьи 49 ЗоАП.**

**Истец ссылаясь на то, что он является обладателем исключительных прав на издание и распространение пяти научных статей, включенных ответчиком в юбилейный сборник общества, и их публикация нанесла ущерб его имущественным интересам.**

Суд установил, что между издательством и научным обществом заключен договор, согласно которому первое передало второму дискету со статьями для их издания за счет общества и продажи тиража. За это правообладатель должен был получить половину стоимости реализованной научным обществом продукции. Обязательства по перечислению истцу денежных средств ответчик не выполнил.

При таких обстоятельствах суд обоснованно указал на то, что спор связан с неисполнением денежного обязательства по авторскому договору, но к ответчику не могут быть применены меры ответственности, предусмотренные статьей 49 ЗоАП как к нарушителю авторских прав, поскольку публикация статей осуществлялась с разрешения правообладателя.

Так как истец отказался от рассмотрения его требования как меры ответственности, установленной статьями 15, 393 Гражданского кодекса и статьей 34 ЗоАП в иске отказано.

При просрочке выплаты вознаграждения допускается применение норм ответственности, как установленных общей частью обязательственного права, так и не установленных, но предусмотренных договором. К подобным мерам можно отнести меры, предусмотренные ст. 395 Гражданского кодекса, установление неустойки в форме штрафа или пени, а также другие санкции.

---

<sup>140</sup> Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47

#### *6.4. Прекращение авторских договоров*

Прекращение авторских договоров осуществляется по общим правилам прекращения договоров:

- по основаниям прекращения обязательств, предусмотренным гл. 26 Гражданского кодекса;
- по истечении срока действия договора;
- по истечении срока действия авторского права;
- при расторжении договора по взаимному соглашению или по инициативе одной из сторон в случаях, предусмотренных законом или договором. Расторжение договора по инициативе одной из сторон может быть санкцией как в отношении правообладателя, так и в отношении пользователя за нарушение условий договора.

Например, в договоре может быть предусмотрено право издательства расторгнуть договор в случае непредставления автором произведения в срок, согласованный сторонами, отказ автора от доработки произведения, нарушение автором, передавшим исключительное право на использование произведения, обязательств не предоставлять третьим лицам аналогичных прав. Автор может расторгнуть договор, если издатель не использует произведение в оговоренный срок или не выплачивает авторское вознаграждение.

#### *6.5. Форма авторского договора*

Для того, чтобы авторский договор был признан заключенным, необходимо, чтобы он приобрел форму, предусмотренную законодательством.

Вопросам формы авторского договора посвящена 32 статья ЗоАП, в соответствии с которой авторский договор должен быть заключен в письменной форме. Исключение составляют договоры об использовании произведения в периодической печати. Для таких договоров предусмотрена устная форма. В науке существует мнение, что «указанная сфера охватывает не только периодическую печать, а всю сферу средств массовой информации, куда кроме периодической печати входят также радио и телевидение»<sup>141</sup>.

При определении формы договора об использовании произведения в периодической печати необходимо учитывать с одной стороны оперативность предоставления информации, а с другой – необходимость соблюдения прав авторов и издательств. Получив устное согласие пользователя по договору, в случае его невыполнения как автор, так и издатель имеют слабые механизмы защиты своих прав. Так, например,

---

<sup>141</sup> Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». М., 1996. С. 129.

издательство едва ли сможет защитить свои интересы, если автор вопреки устной договоренности опубликовал материалы в другом издательстве. Обе стороны вправе доказывать обстоятельства, на которые они ссылаются, устными доказательствами, например, с помощью свидетельских показаний.

Во всех иных случаях авторский договор должен быть заключен письменно. Несоблюдения простой письменной формы влечет невозможность для сторон в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но сохраняется право приводить письменные и другие доказательства совершения сделки.

Особая форма авторских договоров предусматривается в отношении программ для ЭВМ и баз данных. При продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных допускается применение особого порядка заключения договоров в виде конклюдентных действий путем изложения условий договора на передаваемых экземплярах программ для ЭВМ и баз данных - «оберточные» лицензии. В «оберточной» лицензии указывается, что вскрытием упаковки экземпляра программы для ЭВМ или базы данных пользователь выражает свое согласие с условиями данной лицензии. В качестве условий, характеризующих способ использования произведения, обычно указывают недопустимость использования данного экземпляра произведения более, чем на одной ЭВМ или более, чем одним пользователем в сети одновременно.

Кроме того, в «оберточной лицензии» оговаривается объем имущественных прав пользователя по договору. Устанавливаются также ограничения права пользователя на использование лицензируемой программы: допустимость адаптации, установки на жесткий диск, записи и хранения в памяти, невозможность использование копий программ и т.д. Если пользователь не согласен с условиями лицензии, ему предлагается немедленно вернуть нераспечатанную упаковку экземпляра программы для ЭВМ или базы данных вместе с соответствующей документацией продавцу. **На практике зачастую пользователи нарушают условия указанных договоров. Так, М. предъявил иск к Т., связанный с незаконным использованием Т. программы для ЭВМ. Ответчик без согласия правообладателя осуществлял установку программы для ЭВМ на жесткие диски продаваемых персональных компьютеров. Ответчик ссылался на то, что программные продукты были приобретены законно, однако соответствующие документы в суд представлены не были. Между тем без документального подтверждения не может быть сделан вывод о правомерности использования программы для ЭВМ, т.к. объем прав, предоставляемых пользователю, определяется исключительно на основе соответствующего договора. В таком договоре указывается разрешенный правообладателем способ использования программы для ЭВМ, включающий реализацию одного или**

нескольких имущественных прав, - как, например, права на распространение программ для ЭВМ путем предоставления доступа к программному продукту, в том числе сетевыми или иными способами, а также путем продажи, проката и т.д. В соответствии со ст. 25 ЗоАП «оберточная» лицензия дает право установить программу только для одного компьютера<sup>142</sup>.

Авторские договоры не требуют какой-либо регистрации. Договоры о полной или частичной передаче исключительного права на программы для ЭВМ и базы данных в соответствии с п.5 ст. 13 Закона РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных могут быть зарегистрированы по соглашению сторон в Роспатенте. Эта регистрация не является обязательной. Регистрация договоров осуществляется в соответствии с **Приказом Роспатента от 31 декабря 1998 г. № 245 «Об утверждении правил регистрации договоров на программы для электронных вычислительных машин, базы данных и топологии интегральных микросхем»**<sup>143</sup>

Для осуществления регистрации договоров необходимо представить в Роспатент следующие документы:

- заявление о регистрации соответствующего договора по форме (см. приложение № 1 к теме 7);
- договор о полной уступке всех имущественных прав или договор о передаче имущественных прав на программу для электронных вычислительных машин, базу данных – в 3 экз.;
- документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора.

При регистрации договора о полной уступке всех имущественных прав на официально зарегистрированную программу для ЭВМ или базу данных необходимо представить также свидетельство об их официальной регистрации

Роспатент в месячный срок со дня поступления заявления о регистрации договора осуществляет проверку наличия всех предусмотренных документов и их соответствия их предъявляемым требованиям. При положительном результате проверки Роспатент производит регистрацию договора и вносит необходимые изменения соответственно в Реестр программ для ЭВМ или Реестр баз данных.

За последние три года число зарегистрированных договоров о полной уступке всех имущественных прав на программы для ЭВМ увеличилось почти 7 раз.

---

<sup>142</sup> Симкин Л.С. Из практики рассмотрения дел о правовой охране программ для ЭВМ.// Вестник ВАС РФ. 1997. № 8. С. 77-79.

<sup>143</sup> РГ. 1999. 18 февраля.

## *6.6. Договоры о передаче прав на топологии интегральных микросхем*

Договоры о передаче прав на топологии интегральных микросхем имеют много общего с авторскими договорами. Исходя из анализа ст. 6 ЗоТИМ можно выделить следующие виды договоров:

- договор о передаче исключительных прав на охраняемую топологию;
- договор о передаче прав на использование охраняемой топологии.

ЗоТИМ в действующей редакции не называет такого вида договора, как договор о полной уступке всех имущественных прав на топологию. Однако это не означает, что такой договор не может быть заключен. Условия договора должны быть четко определены в самом договоре. К существенным условиям договора в соответствии с абзацем 2 п. 1 ст. 6 ЗоТИМ относятся:

- объем и способы использования охраняемой топологии;
- порядок выплаты и размер вознаграждения (договор, предусмотренный в п. 3 ст. 7 ЗоТИМ, заключается на условиях безвозмездности);
- срок действия договора.

Договор заключается в письменной форме, и в случае ее несоблюдения свидетельские показания не будут приниматься судом в качестве доказательств совершения договора и его условий.

Договор о передаче исключительного права на зарегистрированную топологию подлежит регистрации в Роспатенте. Договоры о передаче права на использование охраняемой топологии могут быть зарегистрированы в Роспатенте по соглашению сторон.

В отношении топологий предусматривается выдача принудительной лицензии. В соответствии с п. 3 ст. 7 ЗоТИМ в случае, если исключительное право на охраняемую топологию, созданную при выполнении работ по государственному контракту для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации, принадлежит не Российской Федерации или субъекту Российской Федерации, обладатель исключительного права по требованию государственного заказчика обязан заключить с указанными им лицами договор о безвозмездном предоставлении права на использование такой топологии при изготовлении поставляемых товаров или выполнении подрядных работ для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации.

## *7. Договоры о передаче смежных прав*

### *7.1. Особенности договоров о передаче смежных прав*

Договоры в сфере смежных прав являются сравнительно новыми договорами в сфере интеллектуальной собственности. Это обусловлено тем, что сами смежные права охраняются в Российской Федерации сравнительно недавно. Особенность данных договоров проявляется в их взаимосвязи с авторскими правоотношениями. Так, в соответствии с абзацем 2 п. 2 ст. 36 ЗоАП разрешение на использование постановки, полученное от режиссера-постановщика спектакля, не отменяет необходимости получения разрешения у других исполнителей, участвующих в постановке, а также у автора исполняемого произведения.

Законодательство практически не регламентирует особенности договоров о передаче смежных прав. В связи с этим правовое регулирование данных договоров осуществляется общими положениями гражданского законодательства о договорах, обязательствах и сделках. Кроме того, целесообразно к данным договорам применять насколько это возможно нормы законодательства об авторских договорах на основе принципа аналогии закона. Так, например, смежные права могут передаваться на исключительных или неисключительных условиях как и авторские права по договорам о передаче исключительных или неисключительных прав.

Существенным условием договоров о передаче смежных прав является условие о предмете: о характере передаваемых прав, способах использования смежных прав и объект, в отношении которого передаются права. Также существенными можно назвать условия о сроке, территории действия передаваемых прав, и вознаграждении за их использование. Среди иных условий, которые имеют важное значение именно для договоров об использовании объектов смежных прав /особенно в отношении производителей фонограмм/, является условие о том, что передаваемые /предоставляемые/ по договору права (в частности, права на запись) не должны нарушать прав третьих лиц, т.е. прав авторов, исполнителей и иных правообладателей.

Многообразие договоров об использовании смежных прав позволяет провести их классификацию, хотя ныне действующее законодательство таковой не предусматривает.

### *7.2. Договоры о передаче прав на исполнения*

Предметом договоров данной группы могут быть права, перечисленные в п. 2 ст. 37 ЗоАП, в частности право передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение или постановку, записывать ранее не записанные исполнение или

постановку и др. Договоры на использование этих прав заключаются исполнителем, а при исполнении коллективом исполнителей – руководителем такого коллектива.

В отношении договоров в области исполнительской деятельности ст. 37 ЗоАП регламентирует два вида договоров, различающихся по субъектному составу и характеру передаваемых прав. Так, п.5 ст. 37 ЗоАП регулирует вопросы заключения договора исполнителем с организацией эфирного или кабельного вещания, предметом которого является право передачи в эфир или по кабелю для всеобщего сведения исполнения или постановки. При этом если в договоре предусмотрены право записи исполнения или постановки и право воспроизведения этой записи, то дополнительного разрешения на осуществление этих правомочий в отношении последующих передач или постановки, не требуется.

П.6 ст. 37 ЗоАП предусматривает заключение договора между исполнителем и изготовителем аудиовизуального произведения с использованием исполнения или постановки. При этом устанавливается перечень имущественных прав, которые передаются по договору. К ним относятся все права, которые установлены п.2 ст.37 ЗоАП, за исключением права сдавать в прокат опубликованную фонограмму, полученную для создания аудиовизуального произведения. Исключительные права на аудиовизуальные произведения приобретает ее автор в соответствии с п.2 ст.13 ЗоАП. Но при этом автор аудиовизуального произведения должен использовать исполнение /постановку/ только в целях создания аудиовизуального произведения, но не в коммерческих целях. Такое положение выражается в формулировке: «предоставление исполнителем таких прав ограничивается использованием аудиовизуального произведения и, если в договоре не установлено иное, не включает права на отдельное использование звука или изображения, зафиксированного в аудиовизуальном произведении».

Размер вознаграждения исполнителю определяется соглашением. При заключении договора о передаче права на прокат фонограммы исполнения или постановки суммы вознаграждения за прокат в соответствии с п. 2 ст. 39 ЗоАП распределяется между ее производителем и исполнителем поровну.

Ставки вознаграждения исполнителям предусмотрены постановлением Правительства РФ от 17 мая 1996 г. № 614 «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)»<sup>144</sup>.

Форма договора о передаче прав исполнителя – письменная.

В отношении договоров об использовании других объектов смежных прав закон не содержит норм правового регулирования.

---

<sup>144</sup> СЗ РФ. 1996. № 21. Ст. 2529.

### *7.3. Договоры о передаче прав на фонограмму*

Предметом данного вида договоров являются права, перечисленные в п. 2 ст. 38 ЗоАП, в частности, право воспроизводить фонограмму, распространять экземпляры фонограммы, продавать, сдавать их в прокат и т.д. В соответствии с абзацем 2 п. 3 ст. 38 ЗоАП право на распространение экземпляров фонограммы путем сдачи их в прокат принадлежит производителю фонограммы независимо от права собственности на эти экземпляры и при передаче данного права, оно должно быть прямо указано в договоре.

### *7.4. Договоры о передаче прав на передачи эфирного и кабельного вещания*

Организации эфирного и кабельного вещания могут передавать по договорам свои права, перечисленные в п. 2 ст. 40, п. 2 ст. 41 ЗоАП. В их числе право одновременно передавать в эфир (сообщать для всеобщего сведения по кабелю) свою передачу другой организации, записывать передачу, воспроизводить запись передачи и др.

Размер вознаграждения законодательством не регулируется и определяется договором. В случае отсутствия размера вознаграждения в договоре применяется положение п. 3 ст. 424 ГК РФ, в соответствии с которым применяется вознаграждение, которое при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за передачу аналогичных условий.

Законодательство не предусматривает особых требования к форме договоров о передаче смежных прав, в связи с чем к ним должны применяться общие положения Гражданского кодекса о форме сделок.

## **8. Патентно-лицензионные договоры**

### *8.1. Договоры об уступке патента*

Права на объекты промышленной собственности могут передаваться по договору. Исключительные права могут передаваться полностью или частично. Полная передача прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, в том числе право предоставления лицензий, осуществляется по договору о передаче исключительного права (**договору об уступке патента**). Договор уступки патента упоминается в п. 5 ст. 10 Патентного закона. Закон не предусматривает требования к содержанию договора, но требует государственной регистрации в Роспатенте, в противном случае признается недействительным. Цель такой регистрации является в первую очередь недопустимость злоупотреблений со стороны правообладателя и продажи патента одновременно нескольким лицам. Порядок государственной регистрации регулируется **Правилами рассмотрения и регистрации договоров об уступке патента и лицензионных договоров о предоставлении права на использование**



**изобретения, полезной модели, промышленного образца, утвержденными Роспатентом 21 апреля 1995 г.<sup>145</sup>** Заявление на регистрацию договора подписывается всеми патентообладателями или их правопреемниками. От имени юридического лица заявление подписывается руководителем организации с указанием его должности.

К заявлению прилагаются:

- подлинник (дубликат) охранного документа;
- договор об уступке патента (свидетельства);
- документ, подтверждающий уплату пошлины за регистрацию договора.

К существенным условиям договора об уступке патента относится условия о предмете, т.е. условие о передаче патента как документа, удостоверяющего исключительные права патентообладателя. При этом в договоре должны быть указаны сведения о патентообладателе (фамилия, имя, отчество или наименование), название изобретения или иного объекта патентных прав, номер патента и дата приоритет объекта.

Если договор является возмездным, то должен быть указан размер вознаграждения, уплачиваемого патентообладателю в виде единовременной твердой суммы (паушальный платеж) или текущих платежей в виде части дохода, получаемого приобретателем патента от использования прав на охраняемый объект (роялти) либо сочетание таких форм. При заключении договора об уступке патента чаще вознаграждение определяется в виде паушального платежа, выплата роялти характерна для лицензионных договоров.

Новая редакция Патентного закона предусматривает возможность заключения договора об уступке патента путем публичной оферты. В соответствии с п. 3 ст. 14 Патентного закона заявитель, являющийся автором изобретения, при подаче заявки на выдачу патента на изобретение может приложить к ее документам заявление о том, что в случае выдачи патента он обязуется передать исключительное право на изобретение (уступить патент) лицу, первому изъявившему такое желание и уведомившему об этом патентообладателя и Роспатент. В качестве таких лиц могут быть только граждане Российской Федерации или российские юридические лица. При наличии такого заявления патентные пошлины в отношении заявки на изобретение и патента, выданного по такой заявке, не взимаются. Роспатент публикует сведения об указанном заявлении. Патентообладатель обязан заключить договор о передаче исключительного права на изобретение (уступке патента) с лицом, изъявившим такое желание на условиях, соответствующих установившейся практике,

При этом лицо, заключившее с патентообладателем договор о передаче исключительного права на изобретение (уступке патента),

---

<sup>145</sup> Российские вести. 1995. № 114.

обязано уплатить все патентные пошлины, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель).

Для регистрации Роспатентом договора о передаче исключительного права на изобретение (уступке патента) к заявлению о регистрации договора должен быть приложен документ, подтверждающий уплату всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден патентообладатель. На практике возможна ситуация, когда запатентованный объект не вызовет интереса у пользователей и никто не выразит желания заключить с патентообладателем договор об уступке патента. В случае, если в течение двух лет с даты публикации сведений о выдаче такого патента в Роспатент не поступило уведомление о желании заключить названный договор, по истечении двух лет патентообладатель может подать в Роспатент ходатайство об отзыве своего заявления. В этом случае патентные пошлины, от уплаты которых заявитель (патентообладатель) был освобожден, подлежат уплате. В дальнейшем патентные пошлины уплачиваются в установленном порядке.

## *8.2. Понятие и стороны лицензионного договора*

Второй способ передачи прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы – **лицензирование**, т.е. предоставление патентообладателем другому физическому или юридическому лицу разрешения на совершение в определенной стране в ограниченный период времени одного или более действий, на совершение которых имеет исключительное право патентообладатель объекта промышленной собственности (изобретения, полезной модели, промышленного образца), запатентованного в данной стране.

В ст. 13 Патентного закона РФ прямо закреплена обязанность любого лица, не являющегося патентообладателем, испрашивать лицензию, т.е. разрешение патентообладателя на использование охраняемых объектов промышленной собственности. По **лицензионному договору** патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и (или) осуществлять иные действия, предусмотренные договором. **Лицензиар** – это патентообладатель, который предоставляет права на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии. В качестве **лицензиата** выступает пользователь, который приобретает право на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии. Лицензиатом может быть как физическое, так и юридическое лицо.

### 8.3. Виды лицензионных договоров

Патентный закон предусматривает различные виды лицензионных договоров, а именно исключительные, неисключительные, открытые, принудительные лицензии.

В соответствии со ст.13 Патентного закона **при исключительной лицензии** лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату. Правовым последствием заключения такого договора является невозможность других лиц и даже патентообладателя использовать охраняемый объект теми способами, которые переданы по договору.

При **неисключительной лицензии** лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтверждаемые патентом, в том числе и те, которые переданы лицензиату, а также права на предоставление лицензий третьим лицам.

**Принудительная лицензия.** В соответствии с п. 3 ст. 10 Патентного закона при неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение четырех лет, а полезной модели - в течение трех лет с даты выдачи патента, любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, может потребовать заключения с ним договора в принудительном порядке. Заинтересованное лицо должно также доказать, что неиспользование или недостаточное использование объекта приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров или услуг на товарном рынке или рынке услуг. Для получения принудительной лицензии необходимо обратиться в суд с исковым заявлением о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии, а также указанием условий предоставления такой лицензии, а именно:

- объем использования,
- размер, порядок и сроки платежей.

Если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование объекта промышленной собственности обусловлено уважительными причинами, суд принимает решение о предоставлении указанной лицензии и об условиях ее предоставления, а именно определением пределов использования, размера, сроков и порядка платежей. Размеры лицензионных платежей должны быть установлен в виде суммарного размер платежей, который не может быть ниже, чем цена лицензии, обычно определяемая при сравнимых обстоятельствах.

Действие принудительной неисключительной лицензии может быть прекращено в судебном порядке в соответствии с иском патентообладателя, если обстоятельства, обусловившие предоставление такой лицензии, перестанут существовать и их возникновение маловероятно. В этом случае суд устанавливает срок и порядок прекращения пользования лицом, получившим принудительную неисключительную лицензию, возникшими в связи с получением такой лицензии правами.

П. 2 ст. 9.1 Патентного закона предусматривает еще один случай выдачи принудительной неисключительной безвозмездной лицензии. В случае если патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному контракту для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации, получен не Российской Федерацией или субъектом Российской Федерации, патентообладатель по требованию государственного заказчика обязан предоставлять указанному им лицу (лицам) **неисключительную безвозмездную лицензию** на использование данных изобретения, полезной модели или промышленного образца в целях выполнения работ или осуществления поставок продукции для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации.

При этом вознаграждение автору выплачивается государственным заказчиком, по требованию которого предоставлена такая лицензия. Вознаграждение выплачивается из средств, выделяемых государственному заказчику для выполнения работ по государственному контракту.

**Открытая лицензия** представляет собой официально публикуемое Роспатентом безотзывное заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности (п. 2 ст. 13 Патентного закона). По существу такое заявление представляет собой публичную оферту. Пошлина за поддержание патента в силе снижается в этом случае на 50 процентов с года, следующего за годом опубликования сведений о таком заявлении Роспатентом, что представляет собой определенную льготу для правообладателей. **Правила подачи и рассмотрения заявления патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию и публикации сведений о таком заявлении** утверждены Роспатентом 30 ноября 1994 г.<sup>146</sup>

В случае открытой лицензии лицензионный договор не заключается. Лицо, изъявившее желание использовать указанный объект промышленной собственности, обязано заключить с патентообладателем договор о платежах.

---

<sup>146</sup> Российские вести от 2 марта 1995 г. N 40

В случае, если патентообладатель в течение двух лет с даты такой публикации не получал предложений в письменной форме о заключении договора о платежах, по истечении двух лет он может подать в Роспатент ходатайство об отзыве своего заявления. В этом случае патентная пошлина за поддержание патента в силе подлежит доплате за период, прошедший с даты публикации сведений о заявлении, и в дальнейшем уплачивается в полном размере.

**Обязательная лицензия** выдается в случае, если патентообладатель не может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, не нарушая при этом прав другого патентообладателя. В этом случае он вправе требовать от последнего заключения лицензионного договора путем обращения в суд с иском о предоставлении принудительной неисключительной лицензии на использование на территории Российской Федерации изобретения или полезной модели обладателя другого патента при условии, что изобретение, на которое он имеет исключительное право, представляет собой важное техническое достижение, имеющее существенные экономические преимущества перед изобретением или полезной моделью обладателя другого патента. В исковом заявлении должны быть указаны условия предоставления такой лицензии, в том числе объем использования, размер, порядок и сроки платежей.

При предоставлении в соответствии с решением суда указанной лицензии суммарный размер платежей должен быть установлен не ниже чем цена лицензии, обычно определяемая при сравнимых обстоятельствах.

В случае предоставления принудительной неисключительной лицензии обладатель патента на изобретение или полезную модель, право на использование которых предоставлено на основании указанной лицензии, также имеет право на получение неисключительной лицензии на использование изобретения, в связи с которым была выдана принудительная неисключительная лицензия, на условиях, соответствующих установившейся практике.

Иных случаев принудительного заключения лицензионных договоров законодательством не предусматривается. В связи с этим интересен следующий пример из практики Федерального арбитражного суда Московского округа, которого от 19 декабря 2001 г. № КГ-А40/7321-01 было отказано в удовлетворении иска в связи с тем, что заключение лицензионного договора с патентообладателем в обязательном порядке не было предусмотрено законодательством.

**Так, Центр традиционной русской культуры «Преображенское» обратился в арбитражный суд с иском к открытому акционерному обществу «Гранд-52» об обязанности ответчика заключить лицензионный договор с истцом на использование полезной модели, защищенной свидетельством, а также о прекращении нарушения исключительного права на**

пользование полезной моделью «сооружение многоцелевого назначения и центральный тепловой пункт», ходатайство судом удовлетворено.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 24.07.2001 г. по делу № А40-18261/01-15-213 в удовлетворении исковых требований отказано. Апелляционная инстанция постановлением от 15.10.2001 г. оставила решение суда без изменения.

При рассмотрении дела судом кассационной инстанции установлено, что истец обладает свидетельством на полезную модель «сооружение многоцелевого назначения и центральный тепловой пункт» (свидетельство № 2405 с приоритетом от 17.08.95 г.).

Проект центрального теплового пункта для жилого дома № 52 по Ленинградскому проспекту был разработан АСО «СИАС» в соответствии с градостроительным заданием, выданным 30.06.93 г., и принят. На основании разрешения на производство подготовительных и основных строительного-монтажных работ № 2961 от 29.04.95 г. выполнены общестроительные работы ЦТП. По окончании строительства и введения ЦТП в эксплуатацию ответчик стал законным владельцем проекта и собственником здания ЦТП.

В связи с этим суд правомерно указал на возникновение у ответчика права преждепользования, поскольку полезная модель добросовестно использовалась до даты получения свидетельства другим лицом, которое сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема (ст 12. Патентного закона Российской Федерации).

В обоснование предъявленного искового требования о понуждении заключения договора истец сослался на положение ст.445 ГК РФ, предусматривающее обязательное заключение договора.

Однако заключение лицензионного договора с патентообладателем в обязательном порядке не предусмотрено Гражданским кодексом Российской Федерации, иными законами, в том числе Патентным законом РФ.

Требуя прекращения нарушения исключительного права патентообладателя на «полезную модель», истец не указал, каким образом он просит прекратить нарушение его права. В связи с вышеизложенным в удовлетворении иска о понуждении заключить лицензионный договор было отказано.

Еще одной разновидностью лицензии, не предусмотренной законодательством, но распространенной на практике, является **полная лицензия**, по которой лицензиат получает на определенный срок исключительные права на все способы использования охраняемого объекта. Этот договор во многом сходен с договором об уступке патента

и отличается тем, что охранный документ (патент) фактически не передается и монополия на использование объекта ограничена определенным сроком.

Лицензионный договор как и договор об уступке патента должен быть заключен в письменной форме и подлежит государственной регистрации в Роспатенте. Без такой регистрации договор считается недействительным.

#### *8.4. Содержание лицензионного договора*

Содержание лицензионного договора образуют условия о предмете договора (характер прав, передаваемых по договору, и объект, на который передаются права), вознаграждение лицензиару в виде роялти или паушального платежа либо их сочетания, срок, на который передаются права, и территория их действия. В обязанности лицензиара входит обеспечение возможности лицензиату осуществлять переданные ему права, поддержание в силе патента, в том числе уплата ежегодной госпошлины. В обязанности лицензиата может входить поддержание качества продукции не ниже качества, чем у лицензиара, информирование лицензиара о произведенных улучшениях и усовершенствованиях охраняемого объекта и продукции (работ, услуг), выпускаемой на его основе.

#### *8.5. Патентно-лицензионные договоры, предметом которых являются права на селекционные достижения*

Передача прав на селекционные достижения в целом аналогична передаче прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. В то же время можно выделить и определенную специфику.

Закон о селекционных достижениях не предусматривает заключение договора об уступке патента, хотя в соответствии с принципом свободы договора такие договоры на практике могут быть заключены. Ст. 16 Закона предусматривает заключение лицензионного договора на условиях исключительной или неисключительной лицензии.

При исключительной лицензии лицензиату передается исключительное право на использование селекционного достижения в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на использование селекционного достижения в части, не передаваемой лицензиату. При неисключительной лицензии за лицензиаром остаются все права, предоставляемые патентом на селекционное достижение, в том числе право на предоставление лицензий третьим лицам.

Лицензионный договор заключается в письменной форме. Однако регистрации в Госкомиссии требуется только для исключительной лицензии.

Особенностью лицензионных договоров, предметом которых являются права на селекционные достижения, является то, что условия лицензионного договора, налагающие на лицензиата ограничения, не вытекающие из прав, предоставляемых ему патентом, или не являющиеся необходимыми для сохранения патента, недействительны.

Как и в патентном праве обладатель прав на селекционное достижение может опубликовать в официальном бюллетене Госкомиссии заявление о том, что любое лицо, при условии уплаты обусловленных в заявлении платежей, вправе использовать его селекционное достижение с даты уведомления об этом патентообладателя (**открытая лицензия**), при этом размер пошлины за поддержание патента в силе снижается на 50 процентов. В отличие от открытой лицензии, предметом которой являются объекты патентного права, по заявлению патентообладателя и при условии согласия всех владельцев открытой лицензии Госкомиссия может внести в Реестр запись о прекращении действия открытой лицензии.

**Принудительная лицензия**, предусмотренная ст. 20 Закона о селекционных достижениях, имеет ряд особенностей. Госкомиссия может выдать принудительную лицензию при соблюдении следующих условий, которые отличаются от условий принудительной лицензии на изобретения, полезные модели и промышленные образцы:

а) заявление о выдаче принудительной лицензии поступило по истечении трех лет с даты выдачи патента;

б) патентообладатель отказал заявителю в праве производить или реализовывать семена, племенной материал или не готов предоставить такое право;

в) отсутствуют уважительные причины, препятствующие патентообладателю предоставить заявителю право на использование его селекционного достижения;

г) лицо, испрашивающее принудительную лицензию, доказало, что в финансовом и иных отношениях оно в состоянии компетентно и эффективно пользоваться лицензией;

д) уплачена установленная пошлина за выдачу принудительной лицензии.

Таким образом, перечень оснований для выдачи принудительной лицензии намного шире, чем в отношении принудительной лицензии на изобретения, полезные модели и промышленный образец.

Срок действия принудительной лицензии устанавливается Госкомиссией до четырех лет. Этот срок может быть продлен, если инспекционная проверка подтвердит, что условия, на основании которых была выдана принудительная лицензия, продолжают существовать.



## *8.6. Патентно-лицензионные договоры, предметом которых являются права на товарный знак*

Предметом патентно-лицензионных договоров могут быть не только права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, но и права на средства индивидуализации предпринимателей, подлежащие регистрации. Исключения составляют наименования мест происхождения товаров и коллективные товарные знаки, что объясняется их сущностью. Так, права на товарный знак могут быть переданы по договору о передаче исключительного права на товарный знак (**по договору об уступке товарного знака**) юридическому или физическому лицу-предпринимателю без образования юридического лица в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован. В качестве приобретателя прав могут выступать только юридические лица или физические лица, зарегистрированные в качестве предпринимателей.

Передача прав на товарный знак не допускается, если она может явиться причиной введения в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

Право на использование товарного знака может быть предоставлено владельцем товарного знака (лицензиаром) другому лицу (лицензиату) **по лицензионному договору** как на условиях исключительной, так и неисключительной лицензии. При этом лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия.

Договор об уступке товарного знака и лицензионный договор, как и договоры о передаче прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы регистрируются в Роспатенте. Без этой регистрации они считаются недействительными. Порядок подачи заявки на регистрацию договора и самой регистрации регулируется **Правилами регистрации договоров об уступке товарного знака и лицензионных договоров о предоставлении права на использование товарного знака, утвержденные Приказом Роспатента РФ от 26 сентября 1995г. в ред. от 27 июля 1998 г.<sup>147</sup> и Приказом Роспатента от 10 июля 1998 г. N 141 «О принятии решений о регистрации договоров об уступке товарного знака, лицензионных договоров о предоставлении права на использование товарного знака и об аннулировании регистрации товарного знака» в ред. от 11 марта 2001 г.**

Для лицензионных договоров о передаче прав на товарные знаки и знаки обслуживания в соответствии с п. 5 Правил регистрации

---

<sup>147</sup> Правила регистрации договоров об уступке товарного знака и лицензионных договоров о предоставлении права на использование товарного знака. Утв. Приказом Роспатента РФ от 26 сентября 1995г. в ред. от 27 июля 1998 г. // БНА. 1996. № 2.

договоров об уступке товарного знака и лицензионных договоров о предоставлении права на использование товарного знака существенными условиями являются:

- предмет договора (номер свидетельства на товарный знак, в отношении которого заключен договор);
- вид передачи товарного знака (уступка или лицензия);
- вид лицензии;
- территория действия передаваемых прав;
- срок действия передаваемых прав;
- товары, в отношении которых передаются права на товарный знак или предоставляется лицензия;
- условие о том, что качество товара лицензиата будет не ниже качества товара лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия.

При отсутствии данных условий договор регистрации не подлежит. Так, постановлением **Федерального арбитражного суда Московского округа от 19 декабря 2001 г. № КГ-А40/7287-01** было отказано в удовлетворении исковых требования относительно регистрации лицензионного договора в силу того, что договор нельзя признать заключенным. В договоре отсутствовало одно из существенных условий. Торгово-промышленная палата **Оренбургской области** обратилась в Арбитражный суд г. Москвы с иском к **ООО «Лавка жизни»** и **Федеральному институту промышленной собственности** о регистрации лицензионного договора от 12.05.2000г. № 05/1л на использование товарного знака «Живая вода». Решением от Арбитражного суда г. Москвы 06.08.2001 г., оставленным без изменения постановлением того же суда от 09.11.2001 г., в иске отказано, при этом судебные инстанции исходили из незаключенности лицензионного договора.

В кассационной жалобе истец, указывая на нарушение норм закона, просит состоявшиеся судебные акты отменить и принять новое решение.

Судебная коллегия **Федерального арбитражного суда Московского округа** признала доводы жалобы ошибочными и по сути направленными на переоценку обстоятельств, исследованных судами, и иное толкование норм права.

**П. 2 ст. 26 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»** содержит условие, обязательное к включению в договор в его буквальной редакции, а именно условие о том, что качество товара лицензиата будет не ниже качества товара лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия. Поскольку в договоре от 12.05.2000 г. № 05/1л такое

условие отсутствует, то суды обоснованно сделали вывод о его незаключенности (ст. 432 ГК РФ). Также представляется правильным и утверждение судебных инстанций о неприменении ст.ст. 1031, 1032 ГК РФ как общих норм.

Поскольку судами первой и апелляционной инстанций не допущено нарушений процессуальных норм, влекущих безусловную отмену судебных актов, то и решение, и постановление являются правосудными.

Иная ситуация складывается при заключении договоров об уступке товарных знаков. В отношении договоров об уступке товарных знаков условие о том, что качество товара пользователя не должно быть ниже качества товара правообладателя не действует. Исходя из этого, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в одном из обзоров арбитражной практики разъяснил, что изготовление продукции ненадлежащего качества новым владельцем товарного знака не является основанием для признания недействительной сделки по уступке товарного знака, заключенной с первоначальным владельцем, обосновав это на конкретном примере. ТОО обратилось в Арбитражный суд с иском о запрещении АО выпускать продукцию с товарным знаком, владельцем которого является истец на основании договора об уступке ему товарного знака третьим лицом. АО иск не признало, полагая, что сделка по уступке товарного знака ничтожна, т.к. существует искаженное представление о товаре и его изготовителе. В качестве доказательств АО представлено предписание Департамента фармации, запрещающего ТОО реализацию товаров из-за их ненадлежащего качества. Арбитражный суд отказал в иске. Указанное решение отменено, т.к. в соответствии со ст. 25 закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» уступка товарного знака не допускается, если она может явиться причиной введения в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя. Изготовление продукции ненадлежащего качества новым владельцем товарного знака не может служить основанием для признания сделки по уступке товарного знака недействительной, т.к. условие о качестве товара не является существенным для такой сделки, в отличие от лицензионного договора<sup>148</sup>.

В законодательстве весьма скупо урегулированы вопросы содержания патентно-лицензионных договоров, например, вопросы об ответственности сторон. В связи с этим к указанным договорам могут применяться общие положения о договорах, обязательствах и сделках. В соответствии с принципом свободы договора стороны могут включать

---

<sup>148</sup> Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 июля 1997 г. № 19. «Обзор практики разрешения споров, связанных с защитой прав на товарные знаки». // Вестник ВАС РФ. 1997. № 9.

любые условия, не противоречащие императивным нормам гражданского законодательства.

Кроме того, условия лицензионного характера могут являться составной частью иного договора, в частности договора о совместной деятельности, договора продажи предприятия и т.д.

## ***9. Договор коммерческой концессии /франчайзинга/***

### ***9.1. Понятие и историческое развитие договора коммерческой концессии***

Современный Гражданский кодекс РФ впервые закрепил в главе 54 новый для российского законодательства институт договора коммерческой концессии, имеющий много общего с так называемым договором франчайзинга, характерным для англо-саксонской системы права.

Первый договор коммерческой концессии в России был зарегистрирован в Роспатенте 20 июня 1996 г. Это договор между компанией «Колгейт Палмолив» (США) и пользователем АО «Ком Палм» (РФ). Предметом договора является тридцать пять изобретений, по семи выданы патенты, семь промышленных образцов, и шестьдесят товарных знаков<sup>149</sup>.

В российском дореволюционном праве предусматривался некий аналог данному договору, а именно, сделки с фирмой. Под фирмой понималось название торгового предприятия, как обособленного частного хозяйства, имевшее своей целью индивидуализировать предприятие, и составлявшее его принадлежность. Поскольку фирма составляла принадлежность предприятия, то она не могла быть предметом сделки отдельно от предприятия.

Первые элементы франчайзинга стали практиковаться в США еще в середине прошлого века. В настоящее время в США франчайзинг охватывает 30% розничной торговли, в Австралии – 90%<sup>150</sup>.

Как самостоятельный объект правового регулирования договор франчайзинга рассматривается более, чем в восьмидесяти странах мира.

В зарубежном законодательстве договор франчайзинга /договор коммерческой передачи технологий/ понимается как коммерческое соглашение, посредством которого репутация, технологическая информация и экспертиза одной стороны комбинируется с инвестициями другой для целей продажи товаров или оказания услуг прямо потребителю<sup>151</sup>. Рынок сбыта товаров и услуг обычно

<sup>149</sup> Еременко В.И., Евдокимова В.И. Совершенствование системы лицензирования в Европейском Союзе. // Патенты и лицензии. 1997. № 7. С. 31-36.

<sup>150</sup> Евдокимова В.И. Франшиза и договор коммерческой концессии. // Патенты и лицензии. 1998. № 1. С. 23-28.

<sup>151</sup> Intellectual Property Reading Material. Geneva. 1995. P. 325.

основывается на товарном знаке, марке услуг или торговом названии, а также специальном оформлении и дизайне. Лицензии на такую марку или торговое название обычно комбинируются с ноу-хау, технической информацией, технической помощью, услугами по управлению, относящимися к производству, сбыту, эксплуатации и управлению. Владелец такого товарного знака, фирменного наименования и ноу-хау называется лицензиаром или франчайзером. Лицо, которому передается лицензия и ноу-хау называется дистрибьютором или дилером.

Ст. 1027 Гражданского кодекса определяет **договор коммерческой концессии** как договор, 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 исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и /или/ коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав – товарный знак, знак обслуживания и т.д.

### *9.2. Содержание договора коммерческой концессии*

Предметом договора является комплекс исключительных прав, а также коммерческий опыт, знания, коммерческая информация правообладателя. Не является предметом договора так называемая «деловая репутация», хотя она и учитывается при определении цены договора.

Правообладатель обязан не только предоставить соответствующую информацию, но и проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением этих прав. Если иное не предусмотрено договором, правообладатель обязан оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников, контролировать качество товаров /работ и услуг/, производимых /выполняемых, оказываемых/ пользователем на основании договора коммерческой концессии (п. 2 ст. 1031 ГК РФ).

Приобретатель по договору может сам производить соответствующие товары и оказывать услуги, а не только распространять товары изготовителя. В целом договор коммерческой концессии рассчитан на производство товаров и оказание услуг самим правополучателем, но под именем правообладателя, хорошо известным потребителю.

Пользователь по договору коммерческой концессии действует от своего имени и по собственному усмотрению, а также несет ответственность своим имуществом.

В отличие от лицензионного договора предмет договора коммерческой концессии значительно шире, чем предмет лицензионного договора, и включает в себя комплекс исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, и прежде всего право на фирменное наименование, а также может включать фактическую информацию, не подпадающую под правовую охрану режима исключительных прав. Исходя из этого, договор коммерческой концессии называют «комплексной лицензией»<sup>152</sup>.

По договору коммерческой концессии могут передаваться также права на товарные знаки, знаки обслуживания, изобретения, промышленные образцы, полезные модели.

Предоставляя право на фирменное наименование правообладатель сохраняет за собой безусловное право самому выступать под фирменным наименованием.

В договоре коммерческой концессии должно быть также определено, в какой сфере деятельности и каким образом пользователь может использовать фирменное наименование правообладателя; как правило, определяются конкретные виды предпринимательской деятельности, которые будут осуществляться под этим наименованием; могут быть описаны конкретные формы использования фирменного наименования.

Прекращение прав на фирменное наименование и коммерческое обозначение без замены их новыми аналогичными правами влечет прекращение договора коммерческой концессии в соответствии с п.3 ст. 1037 ГК РФ.

Если такое прекращение происходит по вине правообладателя, то он обязан возместить пользователю все убытки, возникшие у него в соответствии с досрочным расторжением договора. При изменении фирменного наименования пользователь вправе потребовать расторжения договора, а также взыскать убытки, причиненные досрочным расторжением, или потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения.

### *9.3. Виды договора коммерческой концессии*

В зарубежном законодательстве выделяют следующие виды договора коммерческой концессии (франчайзинга).

1. Единичное соглашение о франчайзинге.
2. Соглашение о франчайзинге с управляющим.
3. Соглашение об освоении территории.
4. Соглашение о совместном предприятии<sup>153</sup>.

---

<sup>152</sup> Васканын Р.Л., Волков С.И. Беседы о товарном знаке. Лицензирование. //Патенты и лицензии. 1993. № 9-10. С. 6-7.

<sup>153</sup> Вацковский Ю.Ф. Международный франчайзинг: оформление договорных отношений. // Право и экономика. 1997г. № 2. С. 44-48.

Первая форма предполагает предоставление неисключительной лицензии на использование прав на фирменное наименование на определенной территории.

Соглашение о франчайзинге с управляющим рассматривается как предоставление на исключительных условиях права на сублицензирование исключительных прав.

По соглашению об освоении территории лицензиар предоставляет лицензиату исключительные права на развитие территории, но без права сублицензирования. В соответствии с этим соглашением франчайзиат обязуется открыть определенное минимальное количество франчайзингов на оговоренной территории в течении определенного периода времени. При открытии каждого франчайзинга франчайзиат подписывает единичное соглашение о франчайзинге.

Соглашение о совместном предприятии предполагает заключение договора франчайзинга в рамках создания единого предпринимательского комплекса с переплетением с другими договорами, которые заключаются при создании совместного предприятия.

#### *9.4. Форма договора коммерческой концессии*

В соответствии со ст. 1028 ГК РФ договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме под страхом признания недействительным, а также подлежит регистрации органом, осуществляющим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, выступающего по договору в качестве правообладателя. Если правообладатель зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя в иностранном государстве, регистрация договора коммерческой концессии производится органом, осуществляющим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, являющегося пользователем. В настоящее время функции по регистрации юридических лиц переданы Министерству РФ по налогам и сборам.

В отличие от патентно-лицензионных договоров, законодательство не связывает заключение договора с моментом его регистрации. Однако абз. 3 п. 2 ст. 1028 ГК РФ предусматривает, что в отношениях с третьими лицами стороны договора коммерческой концессии вправе ссылаться на договор лишь с момента его регистрации.

Если договор содержит условие об использовании объектов, охраняемых патентным законодательством, то этот договор должен быть зарегистрирован также в федеральном органе исполнительной власти в области патентов и товарных знаков. При несоблюдении этого требования договор является ничтожным.

### 9.5. Субъекты договора франчайзинга

Субъектами договора франчайзинга могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей, что отличает договор франчайзинга от иных договоров в сфере использования результатов интеллектуальной деятельности. Однако следует иметь в виду, что право на фирменное наименование может принадлежать только юридическому лицу – коммерческой организации, а не физическому лицу – индивидуальному предпринимателю. При этом обязанности правообладателя и пользователя могут быть подразделены на две группы:

- обязанности по отношению друг к другу;
- обязанности по отношению к потребителям товаров (работ, услуг).

К обязанностям правообладателя относятся:

- предоставить права на фирменное наименование или коммерческое обозначение, а также исключительные права на другие результаты интеллектуальной деятельности (товарный знак, знак обслуживания, объекты авторского и патентного права) на основе лицензионных договоров;
- предоставить информацию ноу-хау, необходимую пользователю для осуществления прав;
- оказывать консультационные услуги, в частности, проинструктировать работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав;
- обеспечить регистрацию договора коммерческой концессии, если иное не предусмотрено договором;
- оказывать пользователю постоянное техническое и консультационное содействие, если иное не предусмотрено договором;
- заключить договор с пользователем на новый срок при отсутствии условий, предусмотренных ст. 1035 Гражданского кодекса.

В обязанности пользователя входит:

- выплатить (выплачивать) вознаграждение;
- не разглашать секреты производства правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию;
- может быть предусмотрена обязанность выдать определенное число субконцессий на соответствующей территории.

В отношении потребителей правообладатель обязан контролировать качество товаров (работ, услуг) производимых пользователем.



Обязанности пользователя достаточно четко определены в ст. 1032 ГК РФ. В их число входит использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя указанным в договоре образом, 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 и др.

#### *9.6. Прекращение договора коммерческой концессии*

Прекращение договора коммерческой концессии возможно как по истечении срока, указанного в договоре, так и досрочно. Каждая из сторон договора коммерческой концессии, заключенного без указания срока, вправе во всякое время отказаться от договора, уведомив об этом другую сторону за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более продолжительный срок. В соответствии с п. 2 ст. 1037 ГК РФ досрочное расторжение договора, заключенного как с указанием срока, так и без указания такового подлежит регистрации в порядке, установленном п.2 ст. 1028 ГК РФ.

Особо вопрос о прекращении договора коммерческой концессии ставится в случае прекращения существования правообладателя, а именно

- в результате ликвидации юридического лица;
- в случае смерти правообладателя. В этом случае права и обязанности по договору могут перейти наследнику, обладающему статусом индивидуального предпринимателя, либо обязующемуся зарегистрироваться в качестве такового в течение шести месяцев со дня открытия наследства (п.2 ст.1038 ГК РФ). Эта норма согласуется с положением о том, что фирменное наименование может быть зарегистрировано только в отношении юридического лица.

В соответствии с ч. 3 ст. 1037 ГК РФ договор коммерческой концессии прекращается в случае утраты принадлежащих правообладателю прав на фирменное наименование либо коммерческое обозначение без замены их новыми аналогичными правами.

При прекращении договора коммерческой концессии возникает вопрос о его действии в отношении других объектов исключительных прав (товарного знака, знака обслуживания), а также информации ноу-хау.

В соответствии со ст. 1035 ГК РФ в случае прекращения договора в связи с истечением срока действия договора пользователь имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок на тех же условиях, которые были предусмотрены первоначальным договором.

Это право не может быть реализовано только если правообладатель не намерен в дальнейшем предоставить права на свое фирменное наименование на той территории, на которой действует прекратившийся договор. Если правообладатель в трехлетний срок с момента прекращения договора пожелает предоставить кому-либо те же права, какие были предоставлены пользователю по прекратившемуся договору, он обязан предложить пользователю заключить новый договор либо возместить понесенные убытки.

В соответствии со п. 4 ст. 1037 ГК РФ договор прекращается при объявлении правообладателя или пользователя несостоятельным.

Одностороннее расторжение договора возможно в случае существенного нарушения одной из сторон условий договора. Например, в том случае, если сведения, сообщенные франчайзером относительно ценности фирмы, оказались ложными. При этом в договоре должны фигурировать не предположения по поводу возможной прибыли от использования прав на фирменное наименование и другие объекты, передаваемые по договору, а факты использования, реально имевшего место в отношении передаваемых прав.

#### ***10. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКТР)***

Эти договоры впервые были предусмотрены в качестве разновидностей подрядных договоров в Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик в 1991 г. В рамках этих договоров создаются и используются как охраняемые, так и не охраняемые патентным законодательством объекты. В настоящее время этот договор урегулирован главой 36 ГК РФ.

**По договору на выполнение научно-исследовательских работ** исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а **по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ** - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

**Предметом** данных договоров является не только передача соответствующих прав либо информации, но и сам процесс создания предусмотренного объекта. Аналогом этих договоров в авторском праве является договор заказа. Существуют различные точки зрения на правовую природу договоров в сфере НИОКТР.

1. Данная группа договоров относится к классу договоров на выполнение работ.<sup>154</sup>

2. Эти договоры относятся к договорам по оказанию услуг<sup>155</sup>.

<sup>154</sup> Калмыков Ю.Х. Правовое регулирование хозяйственных отношений. Саратов, 1982.

<sup>155</sup> Волошко С.Д. Договоры на передачу научно-технических достижений. Харьков, 1974.

3. Это договоры о передаче ноу-хау, предметом которого могут быть как охраноспособные, так и неохраняемые объекты<sup>156</sup>.

На основе изложенных позиций и анализа норм, регулирующих данный вид договора, можно выделить следующие характерные признаки данных договоров, отличающих их от подрядных и иных договоров.

1. Предметом договора являются не работы, а результаты творческой работы, что позволяет включить эти договоры в класс договоров об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности (договоров заказа). Окончательный результат не может быть четко определен в договоре, указываются лишь предполагаемые параметры либо заданная тема.

2. Важным моментом в договоре является не только определение конечного результата и хода выполнения работ, но и условия дальнейшего использования созданных результатов. В договоре должна быть указана возможность либо запрет исполнителю передавать другим лицам объекты, полученные при выполнении работ.

3. Предмет договора включает в себя не только определенный результат интеллектуальной деятельности, но и порядок его достижения.

4. Риск недостижения соответствующего результата несет заказчик.

5. По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязан научные исследования лично. Он вправе привлекать к исполнению договора на выполнение научно-исследовательских работ третьих лиц только с согласия заказчика.

6. Особым условием данных договоров является условие о конфиденциальности. В соответствии с п. 1 ст. 771 ГК РФ стороны обязаны обеспечить конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов.

В договорах данного вида достаточно важно определить, кому принадлежит право на использование объектов интеллектуальной собственности, созданных в результате выполнения договора. Это должно быть четко предусмотрено в самом договоре. В противном случае возможны следующие коллизии.

П.4 ст. 769 ГК РФ предусматривает, что условия договоров в сфере НИОКТР должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности). По общему правилу исключительные права на созданный объект принадлежат автору, если речь идет не о служебном изобретении. Однако согласно п. 2 ст. 772 Гражданского кодекса, если иное не предусмотрено договором, заказчик имеет право использовать

---

<sup>156</sup> Азимов Ч.Н. О договоре на передачу научно-технических достижений. // Вопросы изобретательства. 1986. № 7. С. 20-21.

переданные ему исполнителем результаты работ, в том числе способные к правовой охране, а исполнитель вправе использовать полученные им результаты работ для собственных нужд. Таким образом, п. 4 ст. 769 и п. 2 ст. 772 Гражданского кодекса создают противоречие при определении того, кому будут принадлежать исключительные права на созданные объекты. Для их предотвращения необходимо в договоре четко определить кому и на каких условиях принадлежат права на объекты интеллектуальной собственности, созданные в результате исполнения договора.

Указанный вид договора имеет много сходного с договорами о передаче ноу-хау, поскольку в рамках договоров на выполнение НИОКТР могут создаваться объекты, которые являются результатами интеллектуальной деятельности, но которые по тем или иным причинам не регистрируются в качестве объектов патентного права и передача прав на них может осуществляться по договору о передаче ноу-хау.

### *11. Договор о передаче ноу-хау*

Другим юридическим способом передачи и приобретения возможности использовать результаты интеллектуальной деятельности является передача ноу-хау. По данному договору пользователю передается незапатентованная информация ноу-хау на условиях, определяемых соглашением. Как правило, данный договор является возмездным.

Договор о передаче ноу-хау не регламентирован российским законодательством, однако в соответствии с принципом свободы договора, предусмотренном ст. 421 Гражданского кодекса, ограничений для его заключения нет. Кроме того, условия о передаче ноу-хау довольно часто содержатся в лицензионных договорах, договорах коммерческой концессии и др.

Предметом договора о передаче ноу-хау служит передача самой конфиденциальной информации, а не исключительных прав на нее.

Поскольку на ноу-хау у его обладателя отсутствует исключительное право, то при передаче ноу-хау по договору такой договор не может трактоваться как лицензионный и его предметом может служить передача самого ноу-хау, а не исключительных прав на его использование. Разумеется, подобный договор не подлежит и регистрации в Патентном ведомстве. Между тем Постановления п. 17 Постановления от 1 июля 1996г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»<sup>157</sup> по существу распространяет на ноу-хау тот же режим передачи, что и на лицензионный договор о передаче исключительных патентных прав. Согласно п. 17 названного документа

---

<sup>157</sup> РГ. 1996. 13 августа.

не могут быть вкладами патенты, объекты авторских прав, включая программы для ЭВМ и т.п., т.е. объекты интеллектуальной собственности, а также ноу-хау. Однако в качестве вклада может быть признано право пользования таким объектом, передаваемое обществу или товариществу в соответствии с лицензионным договором. Главным признаком вклада является возможность его оценки в деньгах. Исходя из дословного понимания положений Постановления ноу-хау вообще не может выступать в качестве вклада в уставный капитал юридического лица, поскольку на него нет исключительных прав, а есть лишь фактическая монополия. Кроме того, договоры о передаче ноу-хау не подлежат регистрации.

Договор о передаче ноу-хау имеет много общего с патентно-лицензионными договорами, в частности в предмет договоров входят нематериальные объекты интеллектуальной собственности. Однако можно выделить и целый ряд особенностей.

1. Предметом договора о передаче ноу-хау выступает фактическая информация, а не исключительные права на охраняемый объект.

2. Срок действия лицензионного договора ограничен сроком действия патента или свидетельства. Срок действия договора о передаче ноу-хау не имеет существенного значения и зависит главным образом от того, как долго существует фактическая монополия на информацию.

3. В договоре о передаче ноу-хау в отличие от лицензионных договоров необходимо особо оговорить условие о соблюдении конфиденциальности, т.к. невыполнение данного условия ведет к прекращению самой возможности существования договора. В лицензионном договоре права передаются на объект, информация о котором официально опубликована, в связи с чем нет необходимости соблюдать ее конфиденциальность.

4. В договоре о передаче ноу-хау целесообразно предусмотреть выплату единовременной суммы, а не периодических платежей в зависимости от получения прибыли /роялти/, поскольку разработчики ноу-хау независимо от своей вины могут потерять «монополию».

5. Особый порядок прекращения договора. Среди оснований прекращения договора о передаче ноу-хау - утрата секретности информации, ее «обнародование», что не имеет никакого значения для лицензионного договора.

Российское агентство  
по патентам и товарным знакам  
121858, Москва, Бережковская наб., 30, корп. 1

**Заявление**

**на регистрацию договора о полной уступке всех имущественных прав на:**

(нужное отметить [x])

- незарегистрированную  
 зарегистрированную, свидетельство об официальной регистрации  
N \_\_\_\_\_ " \_\_\_\_ " \_\_\_\_\_ 19 \_\_ г.  
 программу для ЭВМ  
 базу данных  
 топологию ИМС

\_\_\_\_\_ (название)

Правообладатель(и) \_\_\_\_\_  
(ФИО или наименование юридического лица, адрес)

Правопреемник(и) по договору \_\_\_\_\_  
(ФИО или наименование юридического лица, адрес)

Корреспонденцию отправлять \_\_\_\_\_  
(ФИО)  
по адресу \_\_\_\_\_

Приложение:

- договор в 3 экз. \_\_\_\_\_ л.  
 свидетельство(а) об официальной регистрации (подлинник(и) или дубликат(ы) \_\_\_\_\_ л.  
 доверенность(и) на ведение дел по регистрации договора \_\_\_\_\_ л.  
документ о регистрационном сборе:  
 документ об уплате регистрационного сбора \_\_\_\_\_ л.  
документ, подтверждающий наличие оснований для:  
 освобождения от уплаты регистрационного сбора \_\_\_\_\_ л.  
 уменьшения размера регистрационного сбора \_\_\_\_\_ л.

\_\_\_\_\_  
(подпись правообладателя или правопреемника по договору или представителя одного из них, дата)

От имени юридического лица заявление подписывается руководителем организации с указанием его должности, подпись удостоверяется печатью.

Российское агентство  
по патентам и товарным знакам  
121858, Москва, Бережковская наб., 30, корп. 1

**Заявление  
на регистрацию договора о передаче имущественных прав на:**

(нужное отметить [x])

- незарегистрированную  
 зарегистрированную, свидетельство об официальной регистрации  
 N \_\_\_\_\_ " \_\_\_\_ " \_\_\_\_\_ 19 \_\_ г.  
 программу для ЭВМ  
 базу данных  
 топологию ИМС

(название)

Правообладатель(и) \_\_\_\_\_  
(ФИО или наименование юридического лица, адрес)

Правопреемник(и) по договору \_\_\_\_\_  
(ФИО или наименование юридического лица, адрес)

Корреспонденцию отправлять \_\_\_\_\_  
(ФИО)

по адресу \_\_\_\_\_

Приложение:

- договор в 3 экз. \_\_\_\_\_ л.  
 доверенность(и) на ведение дел по  
 регистрации договора \_\_\_\_\_ л.  
 документ о регистрационном сборе:  
 документ об уплате регистрационного  
 сбора \_\_\_\_\_ л.  
 документ, подтверждающий наличие оснований для:  
 освобождения от уплаты  
 регистрационного сбора \_\_\_\_\_ л.  
 уменьшения размера регистрационного  
 сбора \_\_\_\_\_ л.

(подпись(и) правообладателя(ей) (подпись(и) правопреемника(ов) по  
или его(их) представителя) договору или его(их) представителя)

От имени юридического лица заявление подписывается руководителем  
организации с указанием его должности, подпись удостоверяется печатью.  
Заявление подписывают правообладатель и его правопреемник по  
договору только в том случае, если соглашение сторон о регистрации  
договора не зафиксировано ни в каком другом представляемом документе.

## АВТОРСКИЙ ДОГОВОР

г. Москва \_\_\_\_\_ 200\_\_ г.

Автономная некоммерческая организация «Московский Открытый Институт», именуемый в дальнейшем Издательство, в лице генерального директора \_\_\_\_\_, действующего на основании Устава, с одной стороны и \_\_\_\_\_, именуемый в дальнейшем Автор, с другой стороны, заключили договор о нижеследующем.

1. Автор обязуется создать \_\_\_\_\_, именуемое в дальнейшем Произведение и на исключительных условиях передать право на воспроизведение, опубликование и распространение экземпляров Произведения.

2. С момента заключения настоящего договора Автор обязуется воздерживаться от передачи указанных в п.1 прав на Произведение другим лицам.

3. Произведение должно удовлетворять следующим требованиям:

а) соответствовать заданию, указанному в п. 4,

б) объем должен составлять не менее \_\_\_ авторских листов, включая иллюстрации, схемы, графики (авторский лист составляет 40000 печатных знаков, включая пробелы).

4. Произведение создается в соответствии с заданием: (тематика произведения, техника, материал, размер, количество и другие требования) \_\_\_\_\_.

5. Автор обязуется представить Издательству готовое Произведение в срок до \_\_\_\_\_ 200\_\_ г.

6. Издательство обязано рассмотреть представленное Произведение в 10-дневный срок и письменно известить Автора либо об одобрении Произведения, либо об его отклонении с указанием причин, либо о необходимости внесения в Произведение поправок с точным указанием существа требуемых исправлений в пределах условий договора. Для доработки Произведения Издательство обязано предоставить Автору дополнительный 10-дневный срок. Исправленное Автором Произведение Издательство обязано рассмотреть в 3-дневный срок.

7. Автор обязуется по предложению Издательства доработать Произведение или внести в него исправления в установленный срок, если это не нарушает творческий замысел автора.

8. Издательство обязуется не вносить без согласия Автора какие бы то ни было изменения, как в само произведение, так и в его название и в обозначение имени Автора.



9. Все авторские права, передаваемые по настоящему договору (п.1), считаются переданными Издательству с момента одобрения произведения Издательством.

10. Издательство обязуется ежемесячно уплачивать Автору 10% от розничной цены реализованных экземпляров Произведения, начиная с продажи 1-го экземпляра.

11. Срок, на который передаются указанные в п. 1 права, - 5 лет.

12. Территория действия переданных прав – территория Российской Федерации.

13. Издательство вправе расторгнуть договор в случаях:

а) непредставления Автором экземпляра Произведения по его вине в установленный срок (п.5) либо в срок, установленный для его доработки (п.6);

б) отказа Автора внести в Произведение исправления, предложенные Издательством на основании п. 6 договора;

в) невыполнения Автором иных обязательств по настоящему договору.

14. Издательство обязано выдать Автору бесплатно при первом издании 5 экземпляров произведения.

15. Предусмотренные Договором права и обязанности Издательство вправе передавать полностью или частично другим организациям, без согласия Автора, но с его уведомлением в письменной форме и с выплатой соответствующего вознаграждения.

16. Споры по Договору рассматриваются в порядке, установленном законодательством РФ.

17. Право наследования авторского вознаграждения, указанного в п. 10, определяется в порядке, установленном законодательством РФ.

18. За неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему Договору стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством.

19. Стороны обязуются письменно извещать друг друга об изменении адресов.

Адреса сторон.

Подписи сторон.

## *Литература к теме 7*

1. Адуев А.Н., Белогорская Е.М. Товарный знак и его правовое значение. М., 1972.
2. Апарова Т.В. Наследование в авторском праве и изобретательском праве. М., 1963.
3. Ваксберг А.И. Издательство и автор. М., 1958.
4. Вацковский Ю.Ф. Международный франчайзинг: оформление договорных отношений. М., 1997.
5. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». М., 1996.
6. Довгань В. Франчайзинг: путь к расширению бизнеса. М., 1994.
7. Дозорцев В.А. Авторский договор и его типы. // Советское государство и право. 1977, № 2.
8. Евдокимова В.Н. Правовое регулирование передачи технологии в отношении объектов промышленной собственности. Автореферат кандидатской диссертации. М., 2000.
9. Евдокимова Е.Н. Правовое регулирование передачи технологий. // Гражданин и право. 2000. № 3.
10. Зыкин И.С. Договор во внешнеэкономической деятельности. М., 1990.
11. Иванов И.Д., Сергеев Ю.А. Патенты и лицензии в международных экономических отношениях. М., 1966.
12. Интеллектуальная собственность: сборник типовых договоров. Составитель Лынный Н.В., Кукушкин А.Г. М., 1995.
13. Исакова Л.А. Первоначальное и производное право на изобретение. Автореферат. Канд. дисс. М., 1995.
14. Как защитить интеллектуальную собственность в России. Под редакцией Корчагина А.Д. М., 1995.
15. Камышев В.Г. Издательский договор на литературные произведения. М., 1986.
16. Канторович Я.А. Авторское право. Систематизированный комментарий к постановлению ЦИКа и СНК Союза ССР от 30 января 1925 г. «Об основах авторского права». М., 1926.
17. Куликова Е.В. Влияние новых технологий на развитие авторского права и смежных прав: договоры, законодательство, практика. Автореферат кандидатской диссертации. М., 2001.
18. Международная передача технологии: правовое регулирование. Под редакцией Богуславского М.М. М., 1985.
19. Мельников А.А. Правовые вопросы передачи ноу-хау в международной торговле. Автореферат кандидатской диссертации М., 1993.
20. Месяшная Н.В. Правовые вопросы становления франчайзинга в России. Автореферат кандидатской диссертации. М., 2000.

21. Нам К. Коммерческая концессия // Бизнес-адвокат. 1997, № 1.
22. Новосельцев О. Оценка коммерческой концессии // Хозяйство и право. 2000, № 3.
23. Передача прав и использование интеллектуальной собственности./Сост. Л.Г.Кравец. М., 2000.
24. Пиленко А.А. Право изобретателя. М., 2001. (по изданию 1902, 1903 г.г.).
25. Рузакова О.А. Гражданско-правовой режим договоров о передачи ноу-хау. // Патенты и лицензии. 2002. № 8.
26. Рузакова О.А. Интеллектуальная собственность как объект наследственных правоотношений в гражданском праве. // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2002. № 3.
27. Рузакова О.А. Особенности передач прав по авторскому договору. // Бухгалтерский учет в издательстве и полиграфии. 2002. № 3.
28. Рузакова О.А. Передача исключительных прав в уставный капитал юридического лица // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2001. № 10.
29. Савельева И.В. Авторский лицензионный договор. Автореферат кандидатской диссертации. М., 1980.
30. Сборник типовых авторских договоров. М., 1978.
31. Степанова О.А. Передача авторских прав по договору // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2002. № 2.
32. Степанова О.А. Передача исключительных прав по авторскому договору // Вестник Московского Университета. Серия 11. Право. 1997. № 6.
33. Стэнворт Дж., Смит Б. Франчайзинг в малом бизнесе. Руководство Барклайз Банка (под редакцией Павловой Л.Н.). М., 1996.
34. Чернышева С.А. Авторский договор в гражданском праве России. М., 1998.
35. Штумпф Г. Договор о передачи ноу-хау. М., 1976.
36. Штумпф Г. Лицензионный договор. М., 1988.
37. Юрченко А.К. Издательский договор. Л. 1988.

## *Тест к теме 7*

**1. Какой договор должен быть заключен, если правообладатель передает право на использование своего фирменного наименования?**

- а) договор коммерческой концессии;
- б) договор об уступке патента;
- в) авторский договор.

**2. В какой форме должен быть заключен авторский договор?**

- а) только в письменной форме;
- б) в любой форме по соглашению сторон;
- в) в письменной форме, за исключением договоров об использовании произведения в периодической печати.

**3. Может ли автор, заключивший авторский договор о передаче исключительных прав, сам использовать произведение тем способом, который указан в договоре?**

- а) нет;
- б) да;
- в) да, если иное не предусмотрено договором.

**4. Какими считаются права, передаваемые по авторскому договору?**

- а) исключительными;
- б) неисключительными;
- в) неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

**5. Какие условия авторского договора не являются существенными?**

- а) условие об ответственности сторон;
- б) условие о территории, на которые передаются права;
- в) условие о способах использования произведения.

**6. В течение какого срока будет действовать авторский договор, если в нем не указано условие о сроке?**

- а) договор будет действовать в течение 5 лет с момента заключения;
- б) договор действует бессрочно и не может быть расторгнут;
- в) договор может быть расторгнут по инициативе автора по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора.

**7. Может ли пользователь по авторскому договору передать полученные права другим лицам?**

- а) нет;
- б) да, если это прямо предусмотрено договором;
- в) да, если это не запрещено договором.

**8. Какую ответственность несет автор за нарушение обязанности представить произведение по авторскому договору заказа?**

- а) автор освобождается от ответственности;
- б) автор обязан возместить ущерб, причиненный заказчику;
- в) автор обязан возместить причиненный убытки.

**9. Требуется ли регистрация авторского договора при его заключении?**

- а) нет;
- б) да, регистрацию осуществляет Роспатент;
- в) нет, за исключением договоров о передаче прав на программы для ЭВМ и базы данных, которые могут быть зарегистрированы в Роспатенте.

**10. Какой государственный орган по общему правилу осуществляет регистрацию договора коммерческой концессии?**

- а) государственный орган, регистрирующий правообладателя;
- б) государственный орган, регистрирующий пользователя;
- в) Российское Агентство по патентам и товарным знакам.

**11. По какому договору могут передаваться права на товарный знак?**

- а) по лицензионному договору;
- б) по авторскому договору;
- в) по договору о передаче ноу-хау.

**12. В течение какого срока с момента выдачи патента патентообладатель не использует запатентованное изобретение, чтобы заинтересованное лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект, могло потребовать предоставления принудительной лицензии?**

- а) в течение 4 лет;
- б) в течение 5 лет;
- в) в течение 3 лет.

**13. Какая лицензия выдается в качестве принудительной лицензии?**

- а) исключительная;
- б) неисключительная;
- в) полная.

**14. Какие требования предъявляет законодательство к оформлению патентно-лицензионных договоров?**

а) договор должен быть составлен в письменной форме и подлежит государственной регистрации в Российском Агентстве по патентам и товарным знакам;

б) договор должен быть составлен в письменной форме и нотариально удостоверен,

в) договор должен быть составлен в письменной форме, нотариальное удостоверение и государственная регистрация не требуются.

**15. Подлежит ли государственной регистрации договор о передаче ноу-хау?**

- а) нет;
- б) да, в Российском Агентстве по патентам и товарным знакам;
- в) да, в Федеральном институте промышленной собственности.

**16. При отсутствии каких условий авторский договор считается незаключенным?**

- а) условие о способах использования произведения;
- б) условие о территории действия авторских прав;
- в) условие о сроке действия авторских прав.

**17. В отношении каких объектов интеллектуальной собственности осуществляется заключение договоров в виде «оберточных» лицензий?**

- а) программ для ЭВМ;
- б) изобретений;
- в) произведений искусства.

**18. Влечет ли признание договора об уступке товарного знака незаключенным при отсутствии в нем условия о том, что качество товара пользователя не должно быть ниже качества товаров правообладателя?**

- а) нет;
- б) да;
- в) да, но при определенных условиях.

**19. Какой территорией ограничивается действие передаваемого по договору права при отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую передается право?**

- а) территорией Российской Федерации;
- б) территорией субъекта РФ на которой заключен договор;
- в) территорией всего мира.

**20. Кто может быть субъектами договора коммерческой концессии?**

- а) коммерческие организации и предприниматели без образования юридического лица;
- б) коммерческие и некоммерческие организации;
- в) любые субъекты гражданских прав.

## **Тема 8. Международно-правовая охрана объектов интеллектуальной собственности**

Охрана прав на объекты интеллектуальной собственности, возникших в зарубежных странах, и прав российских граждан за рубежом осуществляется:

- в соответствии с многосторонними международными договорами;
- в соответствии с двусторонними международными договорами;
- в соответствии с принципом взаимности.

### ***1. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС)***

Особое место в числе многосторонних международных договоров, охватывающих сферу интеллектуальной собственности – **Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС)**<sup>158</sup>, которое представляет собой универсальный договор, охватывающий все аспекты интеллектуальной собственности. Предметом этого соглашения являются: авторские права и смежные права, товарные знаки, указания мест происхождения товаров, промышленные образцы и модели, изобретения, топологии интегральных микросхем и защита производственных секретов. Впервые в многосторонней международной практике в соглашении содержатся обязательства государств-участников в отношении соблюдения международных стандартов охраны прав интеллектуальной собственности от всякого рода нарушений, а также правила по разрешению споров. Основной целью ТРИПС является не столько регулирование международных правоотношений в сфере интеллектуальной собственности, сколько обеспечение их реализации. ТРИПС вступил в силу с 1 января 1995 г., и с этого момента государство, желающее вступить в ВТО, обязано применять все его положения. В настоящее время членами ВТО является более 140 государств, в том числе и бывшие республики СССР: Грузия, Киргизия, Латвия, Эстония.

Поскольку Российская Федерация также стремится стать участником ВТО, то знание и исполнение положений названного соглашения весьма необходимо.

---

<sup>158</sup> Соглашение о торговых аспектах интеллектуальной собственности.//Всемирная организация интеллектуальной собственности. Женева, 1997.



## **2. Международная охрана авторских прав**

В соответствии с ЗоАП авторское право распространяется:

- 1) на произведения, обнародованные либо необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, независимо от гражданства авторов и их правопреемников;
- 2) на произведения, обнародованные либо необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами Российской Федерации, и признаются за авторами - гражданами Российской Федерации и их правопреемниками;
- 3) на произведения, обнародованные либо необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами Российской Федерации, и признаются за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Необходимость принятия таких международных договоров возникла уже в 19 веке. Одним из первых международных договоров в сфере интеллектуальной собственности стала конвенция по защите авторских прав 1886 г. - **Бернская конвенция по охране литературной и художественной собственности**. С 1886 г. конвенция неоднократно пересматривалась и дополнялась. Российская Федерация присоединилась к этой конвенции в 1994 г. постановлением Правительства РФ от 03.11.1994 г.. № 1224 «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 г., Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 г. и дополнительным Протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм»<sup>159</sup>.

Основными принципами конвенции являются:

- 1) принцип национального режима охраны авторских прав на литературные и художественные произведения, в соответствии с которым любому произведению, созданному в одной из стран-участниц Конвенции, в любой другой стране-участнице предоставляется такая же охрана, как и созданным в ней произведениям;
- 2) принцип возникновения авторских прав независимо от выполнения каких-либо формальностей: регистрации, депонирования и т.п.;
- 3) принцип предоставления охраны во всех странах-участницах Конвенции независимо от наличия охраны или срока ее действия в стране происхождения произведения.

---

<sup>159</sup> СЗ РФ. 1994. № 29. Ст. 3046.

Конвенция не содержит исчерпывающего перечня охраняемых произведений. Каждая из стран самостоятельно решает вопрос о правовой охране официальных текстов, нормативных, административных, судебных документов, произведений народного творчества.

Бернская конвенция предоставляет правовую охрану не только авторам, но и его правопреемникам в течение 50 лет после смерти автора. Для кинематографических произведений этот срок составляет 50 лет после первой публичной демонстрации фильма, а для фотографий и произведений прикладного искусства – 25 лет после создания произведения.

Конвенция предусматривает исключительное право автора на перевод, на воспроизведение в любой форме или любым способом, право на публичное исполнение, трансляцию произведения и др. Кроме имущественных прав за автором признаются личные (моральные) права, а именно право требовать признания авторства, право на неприкосновенность произведения.

Бернская конвенция действует с обратной силой и распространяет свое действие на те произведения, 50-летний срок охраны на которые не истек. Российская Федерация, присоединяясь к Бернской конвенции, сделала оговорку о том, что «действие Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений не распространяется на произведения, которые на дату вступления этой Конвенции в силу для Российской Федерации уже являются на ее территории общественным достоянием».

В Конвенции предусмотрены пределы осуществления исключительных прав, в частности, в интересах обучения, информационных и других целях. В этих случаях произведения может использоваться без согласия правообладателя.

Другим важнейшим многосторонним международным договором является **Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г.** Основным принципом этой конвенции является принцип национального режима. Всемирная конвенция содержит ограниченный перечень материально-правовых норм и специально регулирует лишь право на перевод.

Всемирная конвенция действует без обратной силы. Срок охраны авторских прав 25 лет после смерти автора.

Всемирная конвенция не предусматривает, что для возникновения авторских прав не требуется выполнения каких-либо формальностей. Любое Договаривающееся Государство, которое в соответствии со своим внутренним законодательством требует в качестве условия охраны авторского права соблюдение таких формальностей, как депонирование экземпляров, регистрация, оговорка об оставлении за собой прав, нотариальные удостоверения, уплата сборов, производство или выпуск в свет на территории данного государства, будет считать эти

условия выполненными, если, начиная с первого выпуска этого произведения, все его экземпляры, будут иметь знак © с именем лица, обладающего авторским правом, и с указанием года его первого выпуска. Знак, имя и год выпуска должны быть указаны таким способом и на таком месте, чтобы было ясно видно, что права автора охраняются.

На уровне стран СНГ в 1993 г. заключено **Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав.**

Российской Федерацией заключены двусторонние договоры в сфере авторского права с рядом стран, в частности, с Австрией, Чехословакией, Арменией, Польшей, Швецией и другими странами.

### ***3. Международная охрана смежных прав***

Права исполнителя признаются за ним в соответствии с внутренним законодательством РФ в случаях, если:

- 1) исполнитель является гражданином Российской Федерации;
- 2) исполнение, постановка впервые имели место на территории Российской Федерации;
- 3) исполнение, постановка записаны на охраняемую фонограмму;
- 4) исполнение, постановка, не записанные на фонограмму, включены в охраняемую передачу в эфир или по кабелю.

Права производителя фонограммы признаются за ним, если:

- 1) производитель фонограммы является гражданином Российской Федерации или юридическим лицом, имеющим официальное местонахождение на территории Российской Федерации;
- 2) фонограмма впервые опубликована на территории Российской Федерации.

Права организации эфирного или кабельного вещания признаются за ней в соответствии в случае, если организация имеет официальное местонахождение на территории Российской Федерации и осуществляет передачи с помощью передатчиков, расположенных на территории Российской Федерации.

Во всех остальных случаях смежные права иностранных физических и юридических лиц признаются на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации. В числе наиболее важных многосторонних договоров в сфере смежных прав следует отметить **Международную конвенцию об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций**, принятую в Риме в 1961 году (Римская конвенция).

Основной принцип данной Конвенции – принцип национального режима, в соответствии с которым в любой стране, которая

ратифицировала Римскую конвенцию граждане других стран- членов Конвенции получают такую же защиту, как и собственные граждане этой страны, то есть иностранные правообладатели подпадают под действие национального режима. Национальный режим предоставляется:

- артистам-исполнителям, являющимся гражданами государства, в отношении осуществляемых на его территории исполнений, их передачи в эфир либо первой записи;

- производителям фонограмм, которые являются гражданами государства, в отношении фонограмм, которые впервые были записаны или впервые опубликованы на его территории;

- вещательным организациям, штаб-квартиры которых расположены на территории государства, в отношении передач в эфир, осуществляемых с помощью передатчиков, расположенных на его территории.

Римская конвенция не имеет обратной силы.

Российская Федерация присоединилась к данной Конвенции в 2002 году в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 20 декабря 2002 г. N 908 "О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций"<sup>160</sup>.

**Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм** была принята в Женеве в 1971 г. Необходимость ее принятия была вызвана прежде всего слабой эффективностью Римской конвенции и массовым распространением контрафактных экземпляров фонограмм. Женевская конвенция обязывает участвующие в ней государства принять адекватные меры, обеспечивающие охрану прав производителей фонограмм от производства копий фонограмм без их согласия, от ввоза таких копий из-за границы и от их распространения среди публики. Российская Федерация присоединилась к этой Конвенции в 1994 г.

Принятие в 1974 г. в Брюсселе **Конвенции о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники** (Брюссельская конвенция) обусловлено появлением новых средств связи с использованием искусственных спутников Земли, в связи с чем прием передач стал возможным в странах с различным законодательством в области охраны авторских прав. Основной целью Конвенции стало обеспечение охраны интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций. Конвенция обязывает государства-участники принимать необходимые меры по предотвращению распространения на своей или со своей территории любого несущего программы сигнала любым распространяющим

---

<sup>160</sup> СЗ РФ. 2002 г., N 52, Часть II, ст. 5217

органом, для которого сигнал, переданный на спутник или проходящий через него, не предназначается.

Брюссельская конвенция рекомендует устанавливать минимальный срок действия мер, которые должны приниматься договаривающимися государствами для пресечения незаконного распространения сигналов, о которых следует известить Генерального секретаря ООН в момент присоединения к Конвенции. В качестве рекомендательного срока определен срок в двадцать лет.

Брюссельская конвенция охватывает своим действием лишь космическую связи, не охватывая сферу действия Римской конвенции.

Меры, принимаемые государствами, не должны никоим образом ограничивать или наносить ущерб охране предоставляемой авторам, артистам-исполнителям, производителям фонограмм или организациям вещания («вкладчики в программы») в силу национального законодательства или международных соглашений.

В связи с развитием техники, появлением новых способов использования объектов авторских и смежных прав, в частности в сети Интернет, в 1996 г. были приняты **Договор ВОИС об авторском праве и Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам**. Эти договоры называют Интернет-Договорами и они регулируют отношения по защите прав авторов и обладателей смежных прав при использовании объектов в сети-Интернет. Российская Федерация пока не является участником данных договоров, но планирует к ним присоединиться.

Другим важным соглашением, направленным на сближение российского законодательства с европейским, является Соглашение о партнерстве и сотрудничестве между Российской Федерацией и странами Европейского сообщества 1994 г. Согласно ст. 54 настоящего Соглашения и п. 1 Приложения 10 Российская Федерация к концу 2002 года должна установить аналогичный существующему в Сообществе уровень защиты прав интеллектуальной собственности, включая эффективные средства обеспечения соблюдения таких прав. Это означает необходимость имплементации в российское законодательство положений **Директив Совета ЕС по интеллектуальной собственности**. В частности директив по авторскому праву и смежным правам: **Директивы Совета ЕС 89/552/ЕЕС от 3 октября 1989 г. о координации некоторых положений, установленных законами, правилами или административными актами в странах- членах ЕС, касающихся деятельности организаций телевизионного вещания, Директивы Совета ЕС 91/250/ЕЕС от 14 мая 1991 г. о правовой охране компьютерных программ, Директивы Совета ЕС 92/100/ЕЕС от 19 ноября 1992 г. о праве проката и праве безвозмездного предоставления для использования некоторых прав, смежных с авторским правом в области интеллектуальной собственности, Директивы Совета ЕС 93/83/ЕЕС от 27 сентября 1993 г. о координации некоторых норм, касающихся авторского права и**

прав, смежных с авторским правом, в отношении вещания через спутник и кабельной ретрансляции, Директивы Совета ЕС 93/98/ЕЕС от 29 октября 1993 г., устанавливающая срок охраны авторского права и некоторых смежных прав, Директивы Совета ЕС 96/9/ЕЕС от 11 марта 1996г. о правовой охране баз данных<sup>161</sup>, Директивы Совета ЕС 01/29/ЕС от 22 мая 2001г. о гармонизации некоторых аспектов авторского права и смежных прав в информационном обществе.

#### *4. Международная охрана объектов промышленной собственности*

Основным международным договором в сфере промышленной собственности является **Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.**, неоднократно пересматривавшаяся. В настоящее время участниками конвенции являются более 100 государств, в том числе и Российская Федерация.

Парижская конвенция предусматривает особенности охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, указаний происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Парижская конвенция основана на двух важнейших принципах.

1. Принцип национального режима, который запрещает дискриминацию по отношению к иностранным правообладателям. Иностранцам и организациям предоставляется такой же правовой режим охраны какой предоставляется или будет предоставляться в будущем своим гражданам законодательством данного государства.

2. Принцип конвенционного приоритета, который предоставляется правообладателям в течение определенного времени с момента подачи заявки в одной из стран-участниц Парижской конвенции. В отношении изобретений этот срок равен 12 месяцам, промышленных образцов и товарных знаков – 6 месяцам. Заявки, поданные в течение этого срока, будут рассматриваться как поданные на дату подачи первой заявки

Парижская конвенция однако не предусматривает возможности получения единого патента, действующего на территории всех стран-участниц Конвенции. Права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы действуют только в пределах государства, в котором выдан патент. Для того, чтобы приобрести права на этот же объект в другом государстве требуется повторная процедура подачи заявки на выдачу патента в этом иностранном государстве.

---

<sup>161</sup> См. подробнее Бузова Н., Подшибихин Л. Особенности охраны авторского права и смежных прав в Российской Федерации и ряде стран Европейского Союза. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 6.

В настоящее время выдача единого патента предусмотрена в странах ЕС в соответствии с **Конвенцией о выдаче европейских патентов (Европейской патентной конвенции)**, принятой в 1973 г. в Мюнхене, и **Конвенцией о европейском патенте для Общего рынка (Конвенции о патенте Сообщества)**, подписанной в 1975 г. в Люксембурге и получившей впоследствии (1985 г.) название **Соглашения о патенте Сообщества**.

Страны СНГ в целях создания единой патентной системы в 1994 г. подписали **Евразийскую Патентную Конвенцию**<sup>162</sup>, которая основана на следующих принципах:

1. Договаривающиеся государства создают единую патентную систему, предусматривающую, что правовая охрана объектов промышленной собственности на территории этих государств осуществляется на основании подачи только одной заявки, рассмотрение которой осуществляется единым патентным ведомством.

2. Патент, выдаваемый патентным ведомством в рамках единой патентной системы, действует на территории всех договаривающихся государств, т.е. такой патент может быть выдан, передан или аннулирован на территории всех договаривающихся государств с учетом требований патентоспособности изобретения, предусмотренных законодательством Союза ССР.

В целях унификации правил подачи патентных заявок и уменьшения пошлин на патентование в 1970 г. в Вашингтоне был заключен **Договор о патентной кооперации (РСТ)**, в соответствии с которым допускается подача международной заявки в тех случаях, когда заявитель желает обеспечить охрану в нескольких странах. При этом нет необходимости в подаче заявки в каждую из стран-участниц Договора. Международный поиск проводится в международных поисковых органах, в том числе в Патентном ведомстве Российской Федерации. На основании проведенного поиска результаты экспертизы с необходимыми документами направляются в те страны, в которых заявитель хотел бы получить правовую охрану, где вопрос о выдаче патента решается, как правило, без повторной проверки.

Внутреннее законодательство РФ предусматривает отдельные нормы, регулирующие права иностранных граждан в Российской Федерации. Так, физические лица, проживающие за пределами Российской Федерации, или иностранные юридические лица либо их патентные поверенные ведут дела по получению патентов и поддержанию их в силе через патентных поверенных зарегистрированных в Патентном ведомстве. Таким образом, гражданин, проживающий за пределами РФ, может подать заявку в Роспатент только через патентного поверенного.

---

<sup>162</sup>См.: Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Комментарий к Евразийскому патентному законодательству. М., 1996.

## ***5. Международная охрана товарных знаков, знаков обслуживания***

Международная охрана товарных знаков, знаков обслуживания осуществляется в соответствии с Парижской конвенцией, **Мадридским соглашением о международной регистрации знаков 1891 г.**, неоднократно пересматривавшимся.

В соответствии с Мадридским соглашением заявители из любого государства-участника Соглашения, являющиеся одновременно участниками Парижской конвенции, подают одну заявку на международный товарный знак в Международное бюро ВОИС на французском языке. Таким образом, товарный знак, зарегистрированный в Международном бюро ВОИС, получает с государстве-участнике Мадридского соглашения такую же охрану, как если бы он был зарегистрирован непосредственно там. Срок охраны товарного знака – в течение 20 лет.

При регистрации товарных знаков используется международный классификатор товаров и услуг, предусмотренный в **Ницком соглашении о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1973 г.** Все виды товаров и услуг разделены на 42 класса, которые указываются в соответствии с этой классификацией в заявке на регистрацию товарного знака. Так, например, первый класс включает в себя химические продукты, предназначенные для использования в промышленных, научных целях, в фотографии, сельском хозяйстве, садоводстве и лесоводстве и т.д.

В отношении наименований мест происхождения товаров действует **Лиссабонское соглашение об охране наименований мест происхождения и их международной регистрации 1958 г.**

В соответствии со ст. 47 Закона о товарных знаках право на регистрацию в Российской Федерации наименований мест происхождения товаров предоставляется юридическим и физическим лицам государств, предоставляющих аналогичное право юридическим и физическим лицам Российской Федерации.



## *Литература к теме 8*

1. Азбука авторского права. М., ЮНЕСКО. 1982.
2. Андреева А.А. Охрана и использование товарных знаков по праву США и стран Европейского Сообщества. Автореферат кандидатской диссертации. М., 1993.
3. Арамеев Р. Россия обязалась охранять права авторов // Известия 14 марта 1995.
4. Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Евразийское патентное законодательство. Комментарий и нормативные акты. Изд. 4-е. М., 2000.
5. Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Комментарий к Евразийскому патентному законодательству. М., 1996.
6. Богатых Е.А., Левченко В.И. Патентное право капиталистических и развивающихся государств. М., 1978.
7. Богуславский М.М. Вопросы авторского права в международных отношениях М. 1973.
8. Богуславский М.М. Патентные вопросы в международных отношениях. М., 1962.
9. Богш Арпад. Международные конвенции об авторском праве. М., 1978.
10. Боденхаузен Г. Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Комментарий. М., 1977.
11. Бузова Н., Подшибихин Л. Особенности охраны авторского права и смежных прав в Российской Федерации и ряде стран Европейского Союза. //Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 6.
12. Гаврилов Э.П. Правовая охрана промышленных образцов в капиталистических странах. М., 1969.
13. Голева Г.Д., Песков В.С. Патентование изобретений в зарубежных странах. Учебное пособие. М., 1992.
14. Григорян С.А. Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) // Государство и право. 2000г., № 4, с.71-80.
15. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996.
16. Еременко В.И. Антимонопольное законодательство зарубежных стран. М., 1997.
17. Еременко В.И. Законодательство о пресечении недобросовестной конкуренции в зарубежных странах. М., 1997.
18. Иванов И.Д., Сергеев Ю.А. Патенты и лицензии в международных экономических отношениях. М., 1966.
19. Изобретательство и патентование. Библиографический указатель. Сост. Фалкина Д.А. М., 1974 (3635 источников); 1977 (1065 источников).

20. Иноземцев Л.А., Чихачев Н.А. Патентование советских изобретений в зарубежных странах. М., 1979.
21. Ионова О.В. Международные соглашения по охране наименований мест происхождения и указания происхождения товаров. Обзор основных положений. Н., 1992.
22. Князев О.К. Правовое обеспечение имущественных интересов обладателей ноу-хау в ФРГ и Франции. Автореферат кандидатской диссертации М., 1991.
23. Кодекс интеллектуальной собственности Франции. М., 1997.
24. Кузнецов М.Н. Охрана авторских прав в международном частном праве. М., 1986.
25. Левченко В.И. Правовая охрана селекционных достижений. М., 1983.
26. Мамяева И.Э. Правовая охрана изобретений в капиталистических и развивающихся странах. М., 1986.
27. Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав. М., 1987.
28. Матвеев Ю.Г. Международные конвенции по авторскому праву. М., 1978.
29. Международная передача технологии: правовое регулирование. Под редакцией Богуславского М.М. М., 1985.
30. Международные конвенции по авторскому праву. Комментарий. М., 1982.
31. Мельников А.А. Правовые вопросы передачи ноу-хау в международной торговле. Автореферат кандидатской диссертации М., 1993.
32. Мотылева В.Я. Споры о нарушении патента в праве зарубежных стран. М., 1991.
33. Нарышкина Р.Л. США: государство и частный сектор. Гражданско-правовые отношения. М., 1978.
34. Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. Под ред. В.В.Залесского. М., 1999.
35. Передача прав и использование интеллектуальной собственности./Сост. Л.Г.Кравец. М., 2000.
36. Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Составитель Кравец Л.Г. М., 2001.
37. Применение законов о защите прав на интеллектуальную собственность в Соединенных Штатах Америки. М., 1998.
38. Розенберг П. Основы патентного права США. М., 1979.
39. Рузакова О.А. Авторское право Германии. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2002. № 4.
40. Свядосц Ю.И. Правовая охрана научно-технических достижений и советский экспорт. М., 1986.

41. Свядосц Ю.И. Правовая охрана товарных знаков в капиталистических странах. М., 1969.
42. Турлин А.И. Международно-правовая охрана смежных прав. // Журнал международного частного права. 1993. № 1.
43. Тыцкая Г.И., Мамяфа И.Э., Мотылева В.Я. Правовая охрана товарных знаков, фирменных наименований, указаний и наименований мест происхождения товаров в капиталистических странах. М., 1985.
44. Хейфец И.Я. Промышленные права и их хозяйственное значение в Союзе ССР и на Западе. М., 1930.
45. Шатров В.П. Всемирная организация интеллектуальной собственности. М., 1969.
46. Шатров В.П. Международное сотрудничество в области изобретательского и авторского права. М., 1982.
47. Яковлева Л.П. Составление и оформление международной заявки на изобретение. М., 1993.
48. Яфаев А.И. Авторское право капиталистических стран. М., 1983.

## *Тест к теме 8*

**1. В течение какого срока Бернская конвенция об охране литературной и художественной собственности предоставляет правовую охрану правопреемникам после смерти автора?**

- а) 50 лет;
- б) 25 лет;
- в) 70 лет.

**2. Какая из конвенций действует с обратной силой?**

- а) Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г.;
- б) Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г.;
- в) Римская конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г.

**3. Какой срок правовой охраны предоставляет Бернская конвенция для кинематографических произведений?**

- а) 50 лет после смерти автора;
- б) 50 лет после первой публичной демонстрации фильма;
- в) 70 лет после смерти автора.

**4. Какой правовой режим предоставляется иностранным патентообладателям в соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности 1883 г.?**

- а) национальный режим;
- б) режим наибольшего благоприятствования;
- в) специальный режим.

**5. Какой срок правовой охраны предоставляет Бернская конвенция для фотографий произведений прикладного искусства?**

- а) 25 лет после создания произведения;
- б) 50 лет после создания произведения;
- в) 50 лет после смерти автора;

**6. В каком году была принята Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве?**

- а) 1952 г.;
- б) 1950 г.;
- в) 1955 г.

**7. Какой срок охраны авторских прав по Всемирной (Женевской) конвенции после смерти автора?**

- а) 25 лет;
- б) 50 лет;
- в) 70 лет.

**8. В чем состоит основная цель Договора о патентной кооперации 1970 г. (РСТ)?**

а) в освобождении правообладателя для обеспечения охраны в нескольких странах от необходимости подачи заявки в каждой из этих стран;

б) в установлении принципа национального режима для иностранных правообладателей;

в) в установлении единых личных неимущественных и имущественных прав авторов и патентообладателей разных стран.

**9. Могут ли иностранные граждане, проживающие за пределами РФ, подать самостоятельно заявку на получения патента в РФ?**

а) нет, только через патентных поверенных РФ;

б) да;

в) нет, только через Патентное ведомство своей страны.

**10. В каких международных договорах не участвует РФ?**

а) Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г.;

б) Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г.;

в) Конвенция о выдаче европейских патентов 1973 г.

**11. В течение какого срока действует конвенционный приоритет на изобретения в соответствии с Парижской конвенции по охране промышленной собственности?**

а) 6 месяцев;

б) 5 лет;

в) 1 год;

**12. Какой срок конвенционного приоритета в отношении товарных знаков в соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности?**

а) 12 месяцев;

б) 6 месяцев;

в) 5 лет.

**13. В какой из Конвенций предусмотрены следующие положения: национальный режим и минимальная охрана авторских прав иностранных граждан, исключительное право перевода произведения, специальный знак охраны авторских прав?**

а) Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г.;

б) Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г.;

в) Римской конвенции по охране прав профессиональных артистов - исполнителей, изготовление фонограмм и предприятий радиовещания 1961 г.

**14. Что входит в сферу ведения ВОИС?**

а) вопросы интеллектуальной собственности;

б) вопросы иностранных инвестиций;

в) разрешение споров по договорам международной купли-продажи.

**15. Какой срок охраны товарного знака по Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков?**

а) 20 лет;

б) 15 лет;

в) 10 лет.

**16. В каком году страны СНГ подписали Евразийскую Патентную Конвенцию для создания единой патентной системы?**

а) 1994 г.;

б) 1995 г.;

в) 1996 г.

**17. Какой из международных договоров регулирует отношения по использованию объектов авторских прав в сети Интернет?**

а) Договор ВОИС об авторском праве 1996 г.;

б) Брюссельская конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники 1974 г.;

в) Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г.

**18. Положения какого международного соглашения в сфере интеллектуальной собственности обязаны применять государства для вступления в ВТО?**

а) Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) 1995 г.;

б) Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952 г.;

в) Договора ВОИС об авторском праве 1996 г.

**19. Сколько классов товаров и услуг предусмотрено для регистрации товарных знаков (знаков обслуживания) Ницким соглашением о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков?**

- а) 42 класса;
- б) 50 классов;
- в) 70 классов.

**20. В каком году в соответствии с Соглашением о партнерстве и сотрудничестве 1994 г. российское законодательство об интеллектуальной собственности должно быть приведено в соответствие с европейским?**

- а) к концу 2002 г.;
- б) к концу 2003 г.;
- в) к началу 2005 г.

## Тема 9. Процессуальные особенности рассмотрения споров в сфере интеллектуальной собственности

### 1. Источники правового регулирования

Основными источниками правового регулирования процессуальных отношений в сфере интеллектуальной собственности являются Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 г. № 95-ФЗ<sup>163</sup> (АПК РФ) и Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации № от 14.11.2002 г. 138-ФЗ<sup>164</sup>, федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ<sup>165</sup> и др. Отдельные процессуальные нормы содержатся в ЗоАП, Патентном законе, Законе о товарных знаках и др.

### 2. Подведомственность

Ст. 11 ГК РФ предусмотрены административная и судебная формы защиты. В сфере «промышленной собственности» административная форма защиты нашла свое выражение в деятельности специального органа при Роспатенте - Палаты по патентным спорам, функции которой ранее выполняли Апелляционная палата и Высшая патентная палата. Апелляционная палата в соответствии с п. 1 **Правилами подачи возражений и их рассмотрения в Апелляционной палате Роспатента, утвержденными Роспатентом 19 апреля 1995 г.**<sup>166</sup> рассматривала возражения:

– на решения об отказе в выдаче патента на изобретение, промышленный образец, свидетельства на полезную модель, принятые по результатам формальной экспертизы;

– на решения об отказе в принятии заявки к рассмотрению, принятые по результатам предварительной экспертизы по заявке на товарный знак, наименование места происхождения товара;

– на решения об отказе в выдаче патента на изобретение, промышленный образец, принятые по результатам экспертизы заявки по существу;

– на решения об отказе в регистрации товарного знака, знака обслуживания, принятые по результатам экспертизы заявленного обозначения;

– на решения об отказе в регистрации наименования места происхождения товара и предоставлении права пользования им, предоставлении права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, принятые по результатам экспертизы заявленного обозначения и другие.

<sup>163</sup> РГ. 2002. 27 июля.

<sup>164</sup> СЗ РФ от 18 ноября 2002 г. N 46 ст. 4532.

<sup>165</sup> СЗ РФ 1998. № 51. Ст. 6270.

<sup>166</sup> Российские вести от 15, 22 июня 1995 г.



Высшая патентная палата в соответствии с постановлением Правительства РФ от 30 марта 1998 г. № 367 «Об образовании Высшей патентной палаты Российского агентства по патентам и товарным знакам»<sup>167</sup> рассматривала жалобы на решения Апелляционной палаты, заявления о признании товарных знаков общеизвестными, заявления о признании факта превращения товарного знака в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида, заявления о досрочном прекращении действия регистрации коллективного знака по причине использования коллективного знака на товарах, не обладающих единичными качественными или иными общими характеристиками, ходатайства о предоставлении принудительной неисключительной лицензии на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца и некоторые другие споры.

Существование двухступенчатой административной системы влекло затягивание разрешения отдельных категорий споров, в связи с чем в Патентном законе и в Закон о товарных знаках предусмотрено создание единого административного органа – Палаты по патентным спорам.

Решения административных органов могут быть обжалованы в судебном порядке. Никакие ограничения на обращение в суд не имеют юридического значения. Такого рода условия, включенные в договор, будут ничтожными. Так, государственное предприятие обратилось в арбитражный суд с иском к издательству о взыскании с ответчика компенсации за нарушение исключительных прав на литературное произведение - учебник «Русского языка». Истец ссылался на то, что права на произведение он приобрел по авторскому договору, заключенному с физическим лицом, создавшим это произведение, а ответчик издал учебник без разрешения правообладателя. Арбитражный суд первоначально прекратил производство по делу со ссылкой на неподведомственность дела арбитражному суду. Согласно условиям авторского договора о передаче исключительных прав от автора произведения к государственному предприятию (истцу) стороны договорились, что в случае нарушения прав автора и предприятия со стороны третьих лиц автор и предприятие обращаются в суд совместно и поровну делят судебные расходы. Поэтому предприятие не могло предъявлять названные требования без автора. А дела с участием физических лиц арбитражному суду неподведомственны.

Однако вышеназванное условие договора противоречит п. 3 ст. 49 ЗоАП, в соответствии с которой за защитой своего права обладатели исключительных авторских прав вправе обратиться в установленном порядке в арбитражный суд. Автор произведения

---

<sup>167</sup> СЗ РФ 1998. № 14. Ст. 1596.

согласно п. 2 ст. 30 ЗоАП может осуществлять право запрещать использование произведения другим лицам, если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права.

Право на обращение в суд не может быть ограничено, а отказ от права на обращение в суд недействителен в силу ч. 3 ст. 4 Арбитражного процессуального кодекса РФ. Кроме того, поскольку по договору обладателем исключительных прав стало государственное предприятие, то автор, не являющийся обладателем исключительных прав, не может требовать от нарушителя выплаты компенсации, предусмотренной ст. 49 ЗоАП<sup>168</sup>, за исключением тех случаев, когда лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права.

Споры в сфере интеллектуальной собственности могут рассматриваться судами общей юрисдикции, арбитражными судами и третейскими судами.

В сфере прав на товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров судами в соответствии с их компетенцией рассматриваются главным образом споры:

- о нарушении исключительного права на товарный знак;
- о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака вследствие его использования на товарах, не обладающих едиными качественными или иными едиными характеристиками;
- о заключении и об исполнении лицензионного договора и договора о передаче исключительного права на товарный знак (договора об уступке товарного знака);
- о незаконном использовании наименования места происхождения товара и др. (ст. 45 Закона о товарных знаках).

В сфере патентного права суды рассматривают споры:

- об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- об установлении патентообладателя;
- о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец;
- о заключении и об исполнении договоров о передаче исключительного права (уступке патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- о праве преждепользования;
- о праве послепользования;

---

<sup>168</sup> П.7 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», рекомендуемый информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47.

– о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, полезной модели, промышленного образца в соответствии с Патентным законом;

– о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций, предусмотренных Патентным законом;

– другие споры, связанные с охраной прав, удостоверяемых патентом (ст. 31 Патентного закона).

В арбитражных судах рассматриваются споры между юридическими лицами, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя. Таким образом, в арбитражном суде могут рассматриваться дела в сфере авторского права, возникающие из авторских договоров, а также внедоговорных обязательств, но при условии, что в качестве правообладателя выступает юридическое лицо либо предприниматель без образования юридического лица.

Все споры о признании авторства могут рассматриваться только судами общей юрисдикции, поскольку авторами по российскому законодательству могут быть только физические лица. Споры, в которых хотя бы одной из сторон является физическое лицо, и иск не связан с осуществлением им предпринимательской деятельности, рассматриваются в судах общей юрисдикции. Это же правило действует, когда от имени автора выступает другое лицо - представитель или когда лицо выступает от своего имени, но в защиту прав автора, например, общественные организации - Российское авторское общество. Арбитражному суду также неподведомственны споры по искам авторов произведений о защите авторских прав от несанкционированного использования произведений, даже если автором является индивидуальный предприниматель.

Характерным в этой связи является пример, приведенный в п. 3 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», рекомендуемый информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47. **Индивидуальный предприниматель обратился в арбитражный суд с иском к акционерному обществу о защите авторских прав на выполненные им эскизные проекты фасада реставрируемого здания путем взыскания компенсации. Акционерное общество иск не признало, сославшись на осуществление реставрации по проекту, выполненному и предоставленному строительной фирмой. Арбитражный суд в соответствии с п. 1 ст. 85 Арбитражного процессуального кодекса прекратил производство по делу, поскольку творцом произведения может быть только физическое лицо независимо от своего статуса. Истец обращался в**

**арбитражный суд за защитой своего права как автор графического произведения, то есть как физическое лицо. Дело с участием гражданина подведомственно суду общей юрисдикции, а не арбитражному суду.**

ГПК РФ и АПК РФ четко распределили между судами общей юрисдикции и арбитражными судами подведомственность дел. Так, согласно ст. 27 АПК РФ арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

Так, в числе дел, которые подведомственны арбитражным судам и участниками которых могут выступать граждане, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, можно выделить корпоративные споры, которые возникают между хозяйственными обществами и товариществами и их участниками (п. 4 ч. 1 ст. 33 АПК РФ). Например, если спор возникнет между физическим лицом и акционерным обществом по поводу внесения в качестве вклада в уставный капитал исключительных прав на объекты авторского или смежных прав, то этот спор должен быть рассмотрен арбитражным судом. В том случае, если корпоративный спор соединен с требованием, возникающим из трудовых отношений, например, по поводу прав на служебное произведение, то суд разделяет требования, если это возможно. Арбитражный суд рассматривает корпоративный спор, а суд общей юрисдикции – трудовой. В том случае, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции.

Подведомственность дел судам общей юрисдикции определяется методом исключения дел, подведомственных арбитражным судам (ч. 3 ст. 22 ГПК РФ).

Ч. 4 ст. 27 АПК РФ предусматривает новое положение, направленное на стабилизацию определения вопросов подведомственности, недопустимости безосновательной передачи дела из одного суда в другой. Заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем к

участию в деле будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора. Так, например, при рассмотрении спора между юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями по поводу исключительных прав на произведение в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлекается автор произведения.

В настоящее время все более важное значение приобретают **третейские суды**, правовое положение которых на территории Российской Федерации определяется федеральным законом «О третейских судах в Российской Федерации» от 24.08.2002 г. № 102-ФЗ<sup>169</sup>. В соответствии со ст. 2 настоящего закона под третейским судом понимается постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образованный сторонами для решения конкретного спора. В связи с тем, что по-прежнему невысоким остается уровень опыта судей, рассматривающих споры в сфере интеллектуальной собственности, а также чрезвычайной загруженностью судов общей юрисдикции в литературе неоднократно высказывались вполне обоснованные мнения о необходимости создания специализированного постоянного третейского суда в сфере авторского права и смежных прав<sup>170</sup>, а также и по другим спорам в сфере интеллектуальной собственности. П. 3 ст. 49 ЗоАП предусматривает возможность правообладателя обратиться в третейский суд, однако до недавнего времени защита авторских прав могла быть осуществлена в основном только в арбитражных судах и судах общей юрисдикции. Согласно ст. 27 ГПК РСФСР спор, возникший из гражданских правоотношений, по соглашению сторон мог быть передан на разрешение третейского суда лишь в случаях, предусмотренных законом или международными договорами. В соответствии с п. 2 ст. 1 Федерального закона «О третейских судах» в третейский суд может по соглашению сторон третейского разбирательства передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом. Аналогичное правило закреплено в ст. 3 Гражданского процессуального кодекса РФ. По соглашению сторон спор, подведомственный суду общей юрисдикции, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции судебного постановления, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом.

У третейской формы разбирательства дел в сфере интеллектуальной собственности есть определенные преимущества, которые выражаются в следующем:

---

<sup>169</sup> РГ. 2002. 27 июля.

<sup>170</sup> Бузова Н., Моргунова Е. Третейский суд.//Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2000. № 5-6. С. 42-49.

- возможность рассмотрения спора компетентными лицами;
- более быстрое и дешевое производство;
- возможность при рассмотрении дела с участием иностранцев предусмотреть применение к спору законодательства зарубежных стран;
- более быстрое рассмотрение спора;
- возможность обеспечения конфиденциальности рассмотрения спора, что особенно важно при разрешении споров, касающихся информации «ноу-хау».

Рассмотрение дел третейскими судами имеет важное значение также в связи с тем, что в настоящее время в Российской Федерации нет специализированных судов, рассматривающих дела в сфере интеллектуальной собственности. В некоторых странах такие суды созданы, например, Суд по интеллектуальной собственности и международной торговле создан в Таиланде с целью преодоления разногласий по торговым аспектам прав на интеллектуальную собственность между США и Европейским союзом с одной стороны и Таиландом с другой. При этом для дачи свидетельских показаний в суде могут использоваться современные средства связи и таким образом посредством телевизионной связи могут быть допрошены свидетели, которые находятся вне суда, в том числе и в других странах. Из числа трех судей, которые составляют коллегия, рассматривающую дела по интеллектуальной собственности, два должны иметь опыт в этой сфере.

Законом США 1982 года создан Федеральный апелляционный суд, которому предоставлена исключительная юрисдикция рассмотрения патентных дел и обеспечения единообразия в осуществлении патентного права в региональных объединениях. Представленные в нем 16 судей имеют различную профессиональную подготовку, включая научную, что позволяет им вникать в технические проблемы и применять соответствующие законы<sup>171</sup>.

В некоторых странах СНГ предусматривается создание специализированных судов. Например, в Республике Беларусь создана судебная коллегия, рассматривающая патентные дела в качестве суда первой инстанции и по вновь открывшимся обстоятельствам. В соответствии со ст. 62 Закона Республики Беларусь от 27 августа 1998г. «О судоустройстве и статусе судей в Республике Беларусь» судьи должны иметь стаж работы в области патентования не менее трех лет и могут иметь как высшее юридическое, так и высшее техническое или естественнонаучное образование.

---

<sup>171</sup> Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. Сост. Л.Г. Кравец. М., 2001. С. 57.

### ***3. Подсудность споров***

Подсудность споров в сфере авторского права определяется по месту жительства ответчика, а если ответчиком является юридическое лицо, то по месту нахождения органа или имущества юридического лица. Подсудность может быть определена сторонами в договоре.

Дела, подведомственные арбитражным судам, рассматриваются арбитражными судами субъектов РФ по месту нахождения ответчика.

Дела, подведомственные судам общей юрисдикции, могут рассматриваться мировыми судьями или районными судами. В частности, мировые судьи рассматривают дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на момент подачи заявления; дела, возникающие из трудовых отношений, например, при создании служебных произведений. Если спор затрагивает государственную тайну, например, спор по поводу выдачи патента на секретное изобретение, то он рассматривается судами субъектов Российской Федерации. Иные споры в сфере интеллектуальной собственности подлежат рассмотрению районными судами.

В некоторых странах предусматривается рассмотрение споров в сфере интеллектуальной собственности коллегиальным составом судей. США является чуть ли не единственной страной, в которой дела в сфере интеллектуальной собственности могут рассматриваться судом присяжных. Так, свыше 62 % патентных споров, разрешенных в 1999 году, рассматривались в судах присяжных. Суд присяжных состоит из 6-12 человек. Его роль заключается в заслушивании представленных доказательств, установлении достоверности фактов в решении спорных вопросов путем сопоставления фактов с положениями патентного права. Именно ему принадлежит решающая роль в вынесении вердиктов о действительности патента, нарушении прав и нанесении ущерба.

### ***4. Уплата госпошлины***

В п. 2 ч. 1 ст. 89 Гражданского процессуального кодекса РФ как и в Законе Российской Федерации «О государственной пошлине» предусматривается, что от уплаты госпошлины освобождены истцы по спорам об авторстве; авторы - по искам, вытекающим из авторского права, из права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также из других прав на интеллектуальную собственность. Из такого положения следует, что иные правообладатели, кроме самих авторов-физических лиц, чьим творческим трудом создано произведение, от уплаты госпошлины не освобождаются, что касается прежде всего юридических лиц.

При рассмотрении дел в арбитражных судах истец уплачивает государственную пошлину в размере, предусмотренном Законом о

госпошлине, в том числе по искам о взыскании денежных средств, независимо от того, взыскиваются ли выплаты, предусмотренные авторским договором, причиненные убытки, полученный нарушителем доход либо компенсация. Несмотря на то, что размер компенсации в соответствии с пп. 5 п. 1 ст. 49 ЗоАП устанавливается судом, первоначальная цена иска о взыскании денежных средств согласно пп. 3 п. 1 ст. 102 и ст. 92 АПК определяется истцом, с которой уплачивается государственная пошлина. Впоследствии размер компенсации может быть увеличен истцом или судом<sup>172</sup>.

### *5. Меры по обеспечению иска*

В числе мер подготовки к судебному разбирательству в целях обеспечения последующего исполнения решения суд может применять специальные способы обеспечения иска по делам о нарушении авторских прав. Такие меры могут быть предприняты по ходатайству истца. Ст. 50 ЗоАП, предусматривающая способы обеспечения иска по делам о нарушении авторских и смежных прав, не связывает применение обеспечительных мер с заявлением заинтересованного лица.

Наиболее распространенной мерой является наложение ареста на имущество, и прежде всего арест счета организации, что на практике действует весьма эффективно. Так, в 1995 году в Хорошевском нарсуде г. Москвы было рассмотрено дело по иску наследников Юлиана Семенова, умершего в 1993 г., к издательской фирме «Эксмо». Фирма, не поставив в известность родственников писателя, издала совместно с издательством ДЭМ, несколько произведений автора. Не дожидаясь скандала, ДЭМ расплатилось с наследниками, а издательство «Эксмо» отказалось урегулировать спор без суда. После начала судебного разбирательства суд по просьбе истцов наложил арест на счета «Эксмо». Вскоре «Эксмо», признав справедливость претензий, выплатило наследникам писателя 8000 долларов США в качестве авторского гонорара. Однако истцы продолжали настаивать на выплате неустойки за несвоевременную оплату гонорара и компенсации морального вреда. В итоге Хорошевский нарсуд согласился с требованием истцов и обязал «Эксмо» выплатить истцам неустойку в размере 30 млн. руб., а также 4 млн. руб. в качестве компенсации морального вреда<sup>173</sup>.

Суд или судья единолично, а также арбитражный суд может вынести определение о наложении ареста и изъятии всех экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что

---

<sup>172</sup> См. п. 16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 28.09.1999 г. № 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».

<sup>173</sup> См.: Близнец И.А. Правовое обеспечение интеллектуальной собственности. М., 2000. С. 71.



они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

При наличии достаточных данных о нарушении авторских или смежных прав орган дознания, следователь, суд обязаны принять меры для розыска и наложения ареста на экземпляры произведений или фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, предназначенные для изготовления и воспроизведения указанных экземпляров произведений или фонограмм, включая в необходимых случаях меры по их изъятию и передаче на ответственное хранение.

Впоследствии контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат обязательной конфискации по решению суда. Конфискованные контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. Суд или судья единолично, а также арбитражный суд может вынести решение о конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм.

В соответствии со ст. 91 АПК РФ арбитражные суды могут применять по рассматриваемым категориям споров в качестве обеспечительных следующие меры:

- наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц;
- запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора и другие.

Наряду с традиционными обеспечительными мерами, предусмотренными ГПК РФ и АПК РФ, суды могут применять специальные способы обеспечения иска, предусмотренные ст. 50 ЗоАП. В их числе - запрещение ответчику изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт и иное использование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведений, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

Однако при предъявлении истцом требований о применении обеспечительных мер необходимо учитывать, что если впоследствии в иске будет отказано, то ответчик имеет право потребовать возмещения убытков, причиненных обеспечительными действиями. В соответствии со ст. 146 ГПК РФ такой иск может быть заявлен только в том случае, если обеспечительные меры были приняты по просьбе истца, а не по инициативе суда.

В целях приведения процессуального законодательства в соответствие с положениями ТРИПС в АПК РФ наряду с возможностью применения судом традиционных мер, направленных на обеспечение

иска, ст. 99 АПК РФ предусмотрено применение предварительных обеспечительных мер, которые необходимы в том числе для защиты правообладателей при обнаружении распространяемых нарушителями контрафактных произведений. Так, арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять предварительные обеспечительные меры, направленные на защиту имущественных интересов заявителя до предъявления иска. Поскольку для предъявления иска необходимы определенные документы, оплата государственной пошлины и выполнение иных формальностей, то нарушитель за это время может скрыть контрафактные экземпляры, предпринять иные меры, связанные с невозможностью применения в дальнейшем обеспечительных мер, исполнения решения суда либо продолжать осуществлять контрафактную деятельность. В связи с этим для авторов и иных правообладателей очень важно как можно быстрее применить к нарушителю запрещающие меры.

Заявление об обеспечении имущественных интересов подается в арбитражный суд по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению имущественных интересов, либо по месту нарушения прав заявителя. В том случае, если заявление подается в отношении

При подаче заявления об обеспечении имущественных интересов заявитель не должен злоупотреблять предоставленным им правом, в частности, заявлять безосновательные требования, влекущие ограничение прав должника. Кроме того, не допустима такое положение, при котором добившись обеспечения иска заявитель в дальнейшем передумает и откажется от подачи иска либо в принятии иска может быть отказано. Для предотвращения подобного ст. 99 АПК РФ предусматриваются следующие меры.

1. При подаче заявления об обеспечении имущественных интересов заявитель представляет в арбитражный суд документ, подтверждающий произведенное встречное обеспечение в размере указанной в заявлении суммы обеспечения имущественных интересов. В случае непредставления указанного документа арбитражный суд вправе предложить заявителю предоставить встречное обеспечение и оставляет заявление об обеспечении имущественных интересов без движения до представления документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение.

2. В определении об обеспечении имущественных интересов арбитражный суд устанавливает срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, в течение которого заявитель должен подать исковое заявление по тем требованиям, в связи с которыми судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя. Если заявителем не было подано исковое заявление в срок, установленный в определении арбитражного суда об

обеспечении имущественных интересов, обеспечение отменяется тем же арбитражным судом.

Исковое заявление должно быть подано заявителем в арбитражный суд, который вынес определение об обеспечении имущественных интересов, или иной суд, о чем заявитель сообщает арбитражному суду, вынесшему указанное определение.

В случае подачи заявителем искового заявления по требованию, в связи с которым арбитражным судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя, эти меры действуют как меры по обеспечению иска.

3. Организация или гражданин, которым обеспечением имущественных интересов до предъявления иска причинены убытки, вправе требовать от заявителя их возмещения, если заявителем в установленный судом срок не было подано исковое заявление по требованию, в связи с которым арбитражным судом были приняты меры по обеспечению его имущественных интересов, или если вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда в иске отказано.

ГПК РФ пока не содержит подобных положений. Однако со временем такие положения должны быть учтены и гражданским процессуальным законодательством. В то же время в ГПК РФ также содержатся существенные новеллы, которые будут иметь важное значение для авторов и иных правообладателей при рассмотрении возникающих споров в судах.

## ***6. Вопросы доказывания по делам в сфере интеллектуальной собственности***

Вопросы доказывания по делам в сфере интеллектуальной собственности представляют собой, как правило, наибольшую сложность в гражданском и арбитражном процессе. Так, например, при рассмотрении исков авторов к нарушителям их прав необходимо представить доказательства авторства. Особые проблемы возникают при доказывании авторства на объекты авторских и смежных прав, поскольку возникновение прав на них не требует какой-либо специальной регистрации или выполнения иных формальностей. В числе доказательств авторства могут быть документы о регистрации и депонировании произведения в РАО, регистрации программ для ЭВМ и баз данных в Роспатенте, авторские договоры, документы о депонировании у нотариуса и другие. Владелец исключительных авторских прав для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны авторского права. Согласно ст. 9 ЗоАП при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения.

Одной из актуальных проблем, возникающих в гражданском процессе в сфере доказательственного права, является сбор

доказательств незаконного использования произведений в сети Интернет. В качестве примера можно привести дело по иску ООО «Промо-Ру», которое по договору с автором Т.Бокарева получило исключительные права на издание в электронной и бумажной форме ряда статей по рекламе и маркетингу в сети Интернет. В ходе рассмотрения дела были выявлены две основные проблемы: 1) установление наличия прав у истца на произведение, 2) доказывание нарушения прав истца. Факт создания Т.Бокаревым переданных истцу по договору объектов авторского права подтверждается доказательствами даты создания страниц с текстами, принадлежащих автору на 07.05.99 г... представленных компанией «Агама», являющейся автором поисковой системы «Апорт» в российском Интернете, доказательствами размещения на сайте, принадлежащим Т.Бокареву, объекта авторского права, переданного в дальнейшем истцу...доказательствами размещения в журналах статей Т.Бокарева»<sup>174</sup>.

Аналогичная проблема возникла при рассмотрении двух дел по иску о защите нарушенных авторских прав ООО «Сильмарилл» к ООО «СофтЛэнд», рассмотренных Арбитражным судом г.Санкт-Петербурга и Ленинградской области, решения по которым вступили в законную силу. По заявлению истца ответчик распространял посредством Интернет программы для информационного таможенного обслуживания. Программное обеспечение было представлено в форме загрузочных моделей и размещены на информационном ресурсе ответчика и пользователи в сети Интернет имели возможность получать их и устанавливать на собственные ЭВМ. Истец требовал, в частности, удаления информации о контрафактных продуктах с информационного ресурса ответчика, расторжения и прекращения заключения ответчиком договоров по распространению данных программ.

При доказательстве нарушения прав в Интернет заинтересованная сторона может представить распечатки страниц информационных ресурсов нарушителя, распечатки образцов экранов, протокол осмотра письменных доказательств, произведенных нотариусом, материалов экспертиз.

Для удовлетворения исковых требований истец должен представить и доказательства своих прав на программы для ЭВМ или другие объекты, например, свидетельства Роспатента о регистрации программы<sup>175</sup>.

---

<sup>174</sup> Наумов В. Российская арбитражная практика по спорам, связанным с нарушением прав на объекты интеллектуальной собственности в сети Интернет // Семинар «Проблемы защиты интеллектуальной собственности в Интернете». Москва. 20 октября 2000 г. С. 9.

<sup>175</sup> Наумов В. Российская арбитражная практика по спорам, связанным с нарушением прав на объекты интеллектуальной собственности в сети Интернет. // Семинар «Проблемы защиты интеллектуальной собственности в Интернете». Москва. 20 октября 2000 г. С. 10.

## ***7. Обращение взыскания***

В связи с тем, что вовлечение объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот становится все более актуальным в Российской Федерации, иногда на практике возникают вопросы о возможности обращения взыскания, в том числе наложении ареста на сами объекты интеллектуальной собственности и на имущественные права на них.

В настоящее время обращение взыскания возможно либо на материальные носители произведений либо на задолженность дебиторов правообладателя по уплате вознаграждения за использование объектов интеллектуальной собственности, например, по авторским договорам о передаче исключительных (неисключительных) прав. Обращение взыскания на объекты интеллектуальной собственности как нематериальные объекты не допускается. Законодательством не предусмотрено обращение взыскания и на имущественные права на объекты интеллектуальной собственности. П. 4 ст. 66 федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает лишь возможность обращения взыскания на причитающиеся должнику вознаграждения за использование автором своего авторского права, права на открытие, изобретение, на которые выданы авторские свидетельства, а также за рационализаторское предложение и промышленный образец, на которые выданы свидетельства.

В некоторых случаях при исполнении решения возникает вопрос о его повороте. Под поворотом исполнения решения понимают восстановление в судебном порядке прав и законных интересов ответчика, нарушенных исполнением решения, отмененного впоследствии судом. Вместо отмененного решения выносится новое, которое по содержанию противоположно первоначальному, в связи с чем ответчик имеет право потребовать восстановления первоначального положения и возврата ему того, что было передано истцу.

Поворот исполнения решения возможен при условии, что вынесено новое решение, которым в иске отказано, либо определение о прекращении производства по делу либо оставлении иска без рассмотрения. Поворот исполнения возможен как при отмене решения в апелляционном, кассационном порядке, так и в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

По общему правилу поворот исполнения решения, предусматривающего взыскание в пользу истца, допускается в судах первой, апелляционной, кассационной, надзорной инстанции. С целью защиты прав несовершеннолетних, нетрудоспособных и других социально незащищенных категорий населения ГПК РФ как и ранее действовавший ГПК РСФСР предусматривает недопустимость поворота исполнения по некоторым видам дел, и в их числе дела о взыскании денежных сумм по требованиям о взыскании вознаграждения за

использования прав на объекты интеллектуальной собственности, в том числе на объекты авторского права и смежных прав (ч. 3 ст. 445 ГПК РФ).

По указанным категориям дел поворот возможен только в случае недобросовестного поведения истца, которое установлено в судебном порядке, а именно сообщение им ложных сведений или представление им подложных документов (например, автор заявил свои требования на основании подложного авторского договора либо в отношении произведения, автором которого является другое лицо).

### *Литература к теме 9*

1. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». М., 1996.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации. Постатейные комментарии. Под ред. П.В.Крашенинникова. М., 2003.
3. Дозорцев В.А. Авторские дела в суде. М., 1985.
4. Завидов Б.Д. Лапин С.Ю. Нарушение права интеллектуальной собственности // Право и экономика. 2000, № 2.
5. Защита авторских и смежных прав по законодательству России. Под ред. И.В.Савельевой. М., 2002.
6. Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике М., 1967.
7. Мотылева В.Я. Споры о нарушении патента в праве зарубежных стран. М., 1991.
8. Павлов В.П. Споры по заявке на выдачу патента на изобретение в Патентном ведомстве России. Автореферат канд. дисс. М., 1993.
9. Право и Интернет: теория и практика. Первая Всероссийская конференция, 2 ноября 1999 г. Третья Всероссийская конференция, 28-29 ноября 2000.
10. Рузакова О.А. Обращение взыскания на интеллектуальную собственность // Директор-инфо. 2002. Январь. № 2.
11. Рузакова О.А. Проблемы обращения взыскания на интеллектуальную собственность // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2001. № 10.
12. Рузакова О.А. Процессуальные особенности рассмотрения дел об авторском праве. // Патенты и лицензии. 2002. № 3.
13. Семинар «Проблемы защиты интеллектуальной собственности в Интернете». Москва. 20 октября 2000 г.
14. Тыцкая Г.И. Признание патента недействительным. М., 1992.
15. Чертков В.Л. Судебная защита прав и интересов авторов. М., 1971.

## *Тест к теме 9*

**1. Какими судами рассматриваются споры о признании авторства?**

- а) судами общей юрисдикции;
- б) судами общей юрисдикции и арбитражными судами;
- в) арбитражными судами.

**2. Кто может быть автором по российскому законодательству?**

- а) только физические лица;
- б) только юридические лица;
- в) как физические, так и юридические лица.

**3. Как определяется подсудность споров в сфере авторского права, если ответчиком является юридическое лицо?**

- а) по месту нахождения органа или имущества юридического лица;
- б) по месту нахождения истца;
- в) по месту хранения контрафактной продукции.

**4. Могут ли стороны спора по делам в сфере интеллектуальной собственности определить подсудность в договоре?**

- а) да;
- б) нет;
- в) да, но только в авторских договорах.

**5. Какие имущественные споры рассматривают мировые судьи в сфере авторского права?**

- а) при цене иска, не превышающей 500 МРОТ;
- б) все споры в сфере авторского права;
- в) споры в сфере авторского права при цене иска, не превышающей 50000 МРОТ.

**6. Кто из истцов освобождается от уплаты госпошлины в судах общей юрисдикции по спорам об авторстве?**

- а) авторы - физические лица;
- б) все истцы;
- в) только юридические лица.



**7. Могут ли обладатели авторских или смежных прав получить конфискованные контрафактные экземпляры произведений?**

- а) да, но лишь по просьбе правообладателя;
- б) нет;
- в) да, контрафактные экземпляры произведений во всех случаях передаются правообладателю.

**8. Может ли областной или краевой суд рассматривать дела в сфере интеллектуальной собственности в качестве суда первой инстанции?**

- а) да, но только если этот спор затрагивает государственную тайну;
- б) нет;
- в) да, если этот спор затрагивает государственную или коммерческую тайну.

**9. Какой административный орган рассматривает вопрос о признании товарного знака общеизвестным?**

- а) Апелляционная палата;
- б) Высшая патентная палата;
- в) Палата по апелляционным спорам.

**10. Могут ли быть обжалованы в суд решения Палаты по патентным спорам?**

- а) нет;
- б) да, но только те решения, которые не связаны с правами на товарный знак;
- в) да, как и решения любых административных органов.

**11. Какие из указанных категорий дел рассматривает Палата по патентным спорам?**

- а) спор о праве преждепользования;
- б) решение Роспатента об отказе в выдаче патента на изобретение;
- в) заявление о нарушении исключительных прав патентообладателя на изобретение.

**12. Допускается ли обращение взыскания на объекты интеллектуальной собственности при исполнении решения по делам в сфере интеллектуальной собственности?**

- а) нет, только на имущественные права на объекты интеллектуальной собственности;
- б) нет, только на материальные носители объектов интеллектуальной собственности;
- в) да.

**13. Допускается ли ограничение права на обращение в суд по делам в сфере интеллектуальной собственности?**

- а) нет;
- б) да, в случаях, предусмотренных договором;
- в) да, при обжаловании решений Роспатента.

**14. Действуют ли в Российской Федерации специализированные суды, рассматривающие дела в сфере интеллектуальной собственности?**

- а) нет;
- б) да, но лишь по спорам в сфере патентного права;
- в) да, действуют мировые судьи, специализирующиеся только по данным категориям дел.

**15. Могут ли третейские суды рассматривать споры о нарушении исключительных прав на товарный знак?**

- а) да;
- б) нет, такие споры рассматривает Палата по патентным спорам;
- в) нет, эти споры подведомственны исключительно арбитражным судам.

**16. Могут ли к нарушителям авторских и смежных прав применяться меры по обеспечению иска?**

- а) да, например, наложение ареста на контрафактные экземпляры произведений или фонограмм, а также материалы и оборудование, предназначенные для изготовления и воспроизведения указанных экземпляров произведений и фонограмм;
- б) да, но только наложение ареста на контрафактные экземпляры произведений;
- в) нет, меры по обеспечению иска не применяются по делам о защите авторских и смежных прав.

**17. Какому органу подведомственны споры о защите прав изобретателя при нарушении обязанности работодателя по выплате вознаграждения за использование служебного изобретения?**

- а) Палате по патентным спорам;
- б) суду;
- в) Высшей патентной палате.

**18. Какой из нормативных актов не регулирует процессуальные отношения в сфере интеллектуальной собственности?**

- а) Уголовный кодекс РФ;
- б) Арбитражный процессуальный кодекс РФ;
- в) Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах».

**19. Может ли орган дознания или следователь принять меры по розыску и наложению ареста на контрафактные экземпляры произведений и фонограмм?**

- а) нет, это может сделать только суд;
- б) да;
- в) такие меры может принять только следователь, но не орган дознания.

**20. Должен ли автор по делам о признании авторства на произведение доказать свое авторство?**

- а) да;
- б) нет, действует презумпция авторства истца, обратное должен доказать ответчик;
- в) нет, доказать авторство на произведение невозможно, поскольку права на произведение возникают независимо от выполнения каких-либо формальностей (регистрации, депонирования и т.п.).

## Словарь по интеллектуальной собственности

- Автор** - физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.
- Авторский договор заказа** - авторский договор, по которому автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику.
- Авторский договор о передаче исключительных прав** - авторский договор, по которому правообладатель разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.
- Авторский договор о передаче неисключительных прав** - авторский договор, по которому правообладатель разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.
- Адаптация программы для ЭВМ или базы данных** - внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.
- Аранжировка** - переложение музыкального произведения для иного, по сравнению с оригиналом, состава исполнителей, либо облегченное изложение музыкального произведения для исполнения на том же инструменте.
- Аудиовизуальное произведение** - произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные

произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации.

**База данных** - объективная форма представления и организации совокупности данных (например: статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

**Воспроизведение произведения** - изготовление одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях – одного или более экземпляров трехмерного произведения; запись произведения в память ЭВМ также является воспроизведением.

**Воспроизведение фонограммы** - изготовление одного или более экземпляров фонограммы или ее части на любом материальном носителе.

**Выпуск в свет (опубликование) программы для ЭВМ или базы данных** - предоставление экземпляров программы для ЭВМ или базы данных с согласия автора неопределенному кругу лиц (в том числе путем записи в память ЭВМ и выпуска печатного текста), при условии, что количество таких экземпляров должно удовлетворять потребности этого круга лиц, принимая во внимание характер указанных произведений.

**Декомпилирование программы для ЭВМ** - технический прием, включающий преобразование объектного кода в исходный текст в целях изучения структуры и кодирования программы для ЭВМ.

**Доменное имя** - последовательность символов, зарегистрированная в качестве адреса компьютера в сети Интернет, носит название доменного имени.

<b>Запись</b>	- фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение.
<b>Знак охраны авторских прав</b>	- знак, информирующий читателей и других пользователей об авторских правах, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов: латинской буквы С в окружности, имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав, года первого опубликования произведения.
<b>Знак охраны смежных прав</b>	- знак, информирующий о смежных правах, помещаемый на экземпляре или футляре фонограммы и состоящий из трех элементов: латинской буквы Р в окружности, наименования обладателя исключительных смежных прав, года первого опубликования фонограммы.
<b>Изготовитель аудиовизуального произведения</b>	- физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения; при отсутствии доказательств иного изготовителем аудиовизуального произведения признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этом произведении обычным образом.
<b>Изготовитель фонограммы</b>	- физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме и (или) на содержащем ее футляре обычным образом.
<b>Интегральная микросхема</b>	- микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно

сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

**Исполнение** - представление произведений, фонограмм, исполнений, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств); показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком).

**Исполнитель** - актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом исполняет произведения литературы или искусства (в том числе эстрадный, цирковой или кукольный номер), а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер.

**Использование программы для ЭВМ или базы данных** - выпуск в свет, воспроизведение, распространение и иные действия по их введению в хозяйственный оборот (в том числе в модифицированной форме). Не признается использованием программы для ЭВМ или базы данных передача средствами массовой информации сообщений о выпущенной в свет программе для ЭВМ или базе данных.

**Использованием товарного знака** - применение товарного знака на товарах, упаковке, в рекламе, печатных изданиях.

**Кабельное телевидение** - способ сообщения произведения для всеобщего сведения посредством проводов.

**Киберсквоттинг (киберпиратство)** - это регистрация доменных имен, совпадающих или сходных со средствами индивидуализации юридических и физических лиц, с целью их дальнейшей перепродажи законным владельцам данных средств индивидуализации или использования для иных целей.

<b>Коллективный товарный знак</b>	- товарный знак, который используется для маркировки товаров, разрабатываемых, изготавливаемых или реализуемых несколькими предприятиями, экономически связанными между собой, добровольно объединившимися для осуществления совместной деятельности, в том числе для совместного использования этого знака.
<b>Либретто</b>	- литературное произведение, являющееся основой музыкально-драматического произведения.
<b>Лицензиар</b>	- правообладатель, который предоставляет права на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии.
<b>Лицензиат</b>	- пользователь, который приобретает право на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии.
<b>Лицензионный договор</b>	- договор, по которому патентообладатель (обладатель свидетельства) передает другому физическому или юридическому лицу право на совершение в определенной стране в ограниченный период действий по использованию объекта промышленной собственности определенным способом.
<b>Модификация (переработка) программы для ЭВМ или базы данных</b>	- любые изменения программы для ЭВМ или базы данных, не являющиеся адаптацией.
<b>Наименование места происхождения товара</b>	- название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно.



<b>Национальный режим</b>	- правовой режим, при котором иностранным гражданам и лицам без гражданства предоставляются такие же права и обязанности как и гражданам данного государства.
<b>Недобросовестная конкуренция</b>	– любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.
<b>«Оберточная» лицензия</b>	- особый способ заключения договора в виде конклюдентных действий при продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных. В “оберточной” лицензии указывается, что вскрытием упаковки экземпляра программы для ЭВМ или базы данных пользователь выражает свое согласие с условиями данной лицензии.
<b>Обнародование произведения</b>	- осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.
<b>Общеизвестный товарный знак</b>	- товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации на основании государственной регистрации, товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации без регистрации в силу международного договора Российской Федерации, а также обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Российской Федерации, которые в результате интенсивного использования приобрели в Российской Федерации широкую известность среди соответствующих групп населения в отношении товаров определенного изготовителя.

<b>Общественное достояние</b>	- произведения, на которые срок действия авторского права истек, а также те произведения, которым на территории Российской Федерации никогда не предоставлялась охрана.
<b>Опубликование (выпуск в свет)</b>	- выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы с согласия автора произведения, производителя фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения, фонограммы.
<b>Организации эфирного и кабельного вещания</b>	- обладатели смежных прав, которым в отношении их передач принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи.
<b>Оригинатор</b>	- физическое или юридическое лицо, которое создало, вывело, выявило сорт сельскохозяйственного растения и (или) обеспечивает его сохранение и данные о котором внесены в Государственный реестр селекционных достижений, допущенных к использованию.
<b>Патент</b>	- охранный документ, выдаваемый на изобретение, промышленный образец, удостоверяющий авторство, исключительные права на эти объекты, а также их охраноспособность.
<b>Паушальный платеж</b>	- платежи в виде единовременной твердой суммы, выплачиваемые пользователем правообладателю за предоставление прав на использование охраняемого объекта интеллектуальной собственности.
<b>Передача в эфир</b>	- сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) посредством их передачи по радио или телевидению (за исключением кабельного телевидения). При передаче произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания в эфир через спутник под передачей в эфир

понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания могут быть доведены до всеобщего сведения независимо от фактического приема их публикой.

**Передача организации эфирного или кабельного вещания** - передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией.

**Плагиат** - присвоение лицом, не являющимся автором конкретного произведения, права авторства на это произведение или его часть.

**Показ произведения** - демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности.

**Полная лицензия** - договор, по которому лицензиат получает на определенный срок, указанный в договоре, исключительные права на все способы использования охраняемого объекта.

**Порода животных** - группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных.

**Последующая передача в эфир** - последующая передача в эфир ранее переданных в эфир произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания.

<b>Право доступа</b>	- право автора произведения изобразительного искусства требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения.
<b>Право преждепользования</b>	- право физического или юридического лица, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема.
<b>Право следования</b>	- право автора в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены.
<b>Правообладатель</b>	- лицо, обладающее правами.
<b>Правопреемник</b>	- лицо, получившее права по закону или договору от правообладателя.
<b>Принцип «исчерпания прав» в патентном праве</b>	- свободное применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы защищенные патентами без согласия правообладателя и без выплаты ему компенсации, если эти средства введены в хозяйственный оборот законным путем.
<b>Программа для ЭВМ</b>	- объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

<b>Произведение декоративно-прикладного искусства</b>	- двухмерное или трехмерное произведение искусства, перенесенное на предметы практического пользования, включая произведение художественного промысла или произведение, изготовляемое промышленным способом.
<b>Производное произведение (переработка)</b>	- произведение, в форме которого использованы элементы или части формы другого произведения (перевод, обработка, аннотация, реферат, резюме, обзор, инсценировка, аранжировка и другие переработки).
<b>Промышленный образец</b>	- художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.
<b>Псевдоним</b>	- вымышленное имя автора, под которым используется его произведение.
<b>Публичный показ, публичное исполнение или сообщение для всеобщего сведения</b>	- любые показ, исполнение или сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимаются ли произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания в месте их сообщения или в другом месте одновременно с сообщением произведений фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания.
<b>Распространение программы для ЭВМ или базы данных</b>	- предоставление доступа к воспроизведенной в любой материальной форме программе для ЭВМ или базе данных, в том числе сетевыми и иными способами, а также путем продажи, проката, сдачи внаем, предоставления займы, включая импорт для любой из этих целей.

<b>Режиссер постановщик спектакля</b>	- лицо, осуществившее постановку театрального циркового, кукольного, эстрадного или иного спектакля (представления).
<b>Репродуцирование (репрографическое воспроизведение)</b>	- факсимильное воспроизведение в любых размерах и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий письменных и других графических произведений путем фотокопирования или с помощью других технических средств, иных, чем издание; репрографическое воспроизведение не включает в себя хранение или воспроизведение указанных копий в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме.
<b>Роялти</b>	- текущие платежи в виде части дохода, получаемого пользователем от использования прав на охраняемый объект, выплачиваемого пользователем правообладателю за предоставление таких прав.
<b>Сдавать в прокат (внаем)</b>	- предоставлять экземпляр произведения или фонограммы во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды.
<b>Селекционное достижение</b>	- сорт растений, порода животных.
<b>Служебное произведение</b>	- произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.
<b>Служебное изобретение</b>	- изобретение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.
<b>Сообщать</b>	- показывать, исполнять, передавать в эфир или совершать иное действие (за исключением распространения экземпляров произведения или фонограммы), посредством которого произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания становятся доступными для слухового и (или) зрительного восприятия, независимо от их фактического восприятия публикой.

<b>Сообщать всеобщего сведения кабелю</b>	<b>для по</b>	- сообщать произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения посредством кабеля, провода, оптического волокна или с помощью аналогичных средств.
<b>Сорт</b>		- группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками.
<b>Составительство</b>		- работа по подбору или расположению материалов, представляющие результат творческого труда составителя сборников и других составных произведений.
<b>Товарный знак</b>		- обозначение, способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц.
<b>Топология интегральной микросхемы</b>		- зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.
<b>Фирменное наименование</b>		- наименование юридического лица, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота.
<b>Фольклор</b>		- произведения народного творчества, созданные неизвестными авторами (частушки, сказки, былины и т.п.), не являющиеся объектами авторского права.
<b>Фонограмма</b>		- любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков.
<b>Цитата</b>		- дословная выдержка из какого-либо определенного текста.
<b>Экземпляр произведения</b>		- копия произведения, изготовленная в любой материальной форме.
<b>Экземпляр фонограммы</b>		- копия фонограммы на любом материальном носителе, изготовленная непосредственно или косвенно с фонограммы и включающая все звуки или часть звуков, зафиксированных в этой фонограмме.

## Алфавитно-предметный указатель

Автор	
Авторское право	
Авторство	
Административная ответственность	
Анонимное произведение	
Аннулирование	
Аудиовизуальное произведение	
База данных	
Вознаграждение	
ВОИС	
Воспроизведение	
Восстановление действия патента	
Временная правовая охрана	
Выделенная заявка	
Выставочный приоритет	
Декомпилирование программы для ЭВМ	
Делегирование домена	
Договоры об уступке патента об уступке товарного знака	
Доменные имена	
Евразийский патент	
Заявка	
Знак обслуживания	
Знак охраны: авторских прав наименований мест происхождения товаров смежных прав товарных знаков, знаков обслуживания топологий интегральных микросхем	
Изготовитель аудиовизуального произведения	
Изобретение	
Изобретательский уровень	
Имя	
Интеллектуальная собственность	
Информация	
Исключительные права	
Исполнение	
Исполнитель	
Исчерпание прав	
Коллективное управление имущественными правами	
Коллективный знак	



Коммерческая концессия (договор)	
Компенсация морального вреда	
Компенсация за нарушение авторских и смежных прав	
Композитор	
Конвенционный приоритет	
Конфиденциальная информация	
Контрафактная продукция	
Конфискация	
Литературное произведение	
Лицензия	
исключительная	
неисключительная	
«оберточная»	
открытая	
полная	
принудительная	
Личные неимущественные права	
Международные договоры	
Международный поиск	
Минимальные ставки авторского вознаграждения	
Музыкальные произведения	
Название произведения	
Наименование места происхождения товара	
Народное творчество	
Наследование	
Неисключительные права	
Новизна	
Ноу-хау	
Обнародование произведения	
Общественное достояние	
Организации эфирного и кабельного вещания	
Оригинальность	
промышленного образца	
топологии интегральной микросхемы	
Оригинатор сорта	
Организация эфирного и кабельного вещания	
Отличимость селекционного достижения	
Отзыв произведения	
Патентный поверенный	
Патентное право	
Патентообладатель	
Перевод	
Передача в эфир, по кабелю	

Передача организации эфирного, кабельного вещания	
Переработка	
Плагиат	
Подача заявки	
Поддержание патента в силе	
Показ произведения	
Полезная модель	
Порода животных	
Права исполнителей	
Права организаций эфирного и кабельного вещания	
Права производителей фонограмм	
Право авторства	
Право на адаптацию	
Право на защиту репутации автора	
Право на имя	
Право на модификацию (переработку) программы для ЭВМ или базы данных	
Право на обнародование произведения	
Право на отзыв	
Право послепользования	
Право следования	
Право доступа к произведению изобразительного искусства	
Право на неприкосновенность (целостность)	
Право на перевод	
Право на переработку	
Право автора производного произведения	
Право автора составного произведения	
Право интеллектуальной собственности	
Права на доменное имя	
Право преждепользования	
Правопреемник	
Пределы осуществления авторских прав	
смежных прав	
патентных прав	
Преобразование заявки	
Привилегии	
Признание права	
Приоритет	
Программы для ЭВМ	
Продление действия патента, свидетельства	
«Проприетарный подход»	

Произведение	
Производитель фонограммы	
Производное произведение	
Прокат	
Промышленная применимость	
Промышленная собственность	
Промышленный образец	
Псевдоним	
Публичное исполнение	
Публичный показ	
Распространение	
Рационализаторское предложение	
Регистрация	
договоров	
доменных имен	
наименования места происхождения товаров	
объектов патентного права	
программ для ЭВМ и баз данных	
селекционных достижений	
товарных знаков и знаков обслуживания	
топологий интегральных микросхем	
Режиссер-постановщик	
РосНИИРОС	
Российское Агентство по патентам и товарным знакам	
Роялти	
Сборник	
Секретное изобретение	
Селекционное достижение	
Служебное изобретение	
Служебное произведение	
Смежные права	
Соавторство	
Сорт растения	
Составные произведения	
Срок действия	
авторских прав	
прав на топологию интегральной микросхемы	
патента на изобретение	
патента на полезную модель	
патента на промышленный образец	
патента на селекционное достижение	
Свидетельства на наименование места происхождения товара	

Свидетельства на товарный знак	
Смежные права	
Существенные условия авторского договора	
Творчество	
Товарный знак	
Топология интегральной микросхемы	
Убытки	
Уголовная ответственность	
Уничтожение контрафактные экземпляров	
Уступка патента	
Фирменное наименование	
Фонограмма	
Форма договора	
Формула изобретения, полезной модели	
Формальная экспертиза	
Фотографические произведения	
Хореографические произведения	
Цитирование	
Экспертиза	
Штраф	