

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное
учреждение высшего образования
«Южно-Уральский государственный университет
(Национальный исследовательский университет)»
Институт открытого и дистанционного образования
Кафедра «Современные образовательные технологии»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедрой
_____ А.В. Прохоров
_____ 2020 г.

Проблемы защиты прав авторов и патентообладателей

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ЮУрГУ – 40.03.01.2020.70745. ВКР

Руководитель работы
преподаватель кафедры СОТ
_____ О.В. Елисеенко
_____ 2020 г.

Автор работы
студент группы ДО–560
_____ Г.И. Безбородова
_____ 2020 г.

Нормоконтролер
ст. преподаватель кафедры СОТ
_____ Е.Н. Бородина
_____ 2020 г.

Челябинск 2020

АННОТАЦИЯ

Безбородова Г.И. Проблемы защиты прав авторов и патентообладателей. – Челябинск: ЮУрГУ, 2020, ДО–560, 101 с., 4 ил., 9 табл., библиогр. список – 81 наим., 3 прил., 7 л. плакатов ф. А4.

Объект выпускной квалификационной работы – общественные отношения, связанные с возникновением, реализацией и защитой авторских и патентных прав в Российской Федерации.

Цель выпускной квалификационной работы – комплексное исследование теоретических и практических положений связанных с защитой прав авторов и патентообладателей. Выявление проблем и выработка рекомендаций по совершенствованию норм гражданского законодательства в области защиты прав авторов и патентообладателей.

Результаты работы имеют практическую значимость, содержат выводы, практические рекомендации и предложения по совершенствованию норм гражданско-процессуального права, возникающих в процессе защиты авторских и патентных прав.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	6
1 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА АВТОРСКОГО И ПАТЕНТНОГО ПРАВА КАК ИНСТИТУТА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА	10
1.1 История развития патентного и авторского права	10
1.2 Понятие и правовая природа авторского и патентного права.....	18
1.3 Объекты и субъекты авторского и патентного права	27
2 ЗАЩИТА АВТОРСКИХ И ПАТЕНТНЫХ ПРАВ	40
2.1 Права и обязанности авторов и патентообладателей	40
2.2 Особенности доказывания прав авторов и патентообладателей	54
2.3 Способы защиты авторских прав и прав патентообладателя.....	65
3 АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ В ОБЛАСТИ АВТОРСКОГО И ПАТЕНТНОГО ПРАВА: РОССИЙСКИЙ И ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ	73
3.1 Анализ правоприменительной практики в области защиты патентообладателей и авторов	73
3.2 Сравнение ответственности за нарушение патента в Российской Федерации и зарубежных странах	81
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	88
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	91
ПРИЛОЖЕНИЯ	
ПРИЛОЖЕНИЕ А. Субъекты патентного права.....	95
ПРИЛОЖЕНИЕ Б. Срок действия патента.....	96
ПРИЛОЖЕНИЕ В. Международные договоры об охране интеллектуальной деятельности.....	97

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования.

Обращаясь с традиционным Посланием к Федеральному Собранию Российской Федерации весной 2020 года, президент В.В. Путин отметил, что «сегодня скорость технологических изменений в мире многократно возрастает, и мы должны создать собственные технологии и стандарты по тем направлениям, которые определяют будущее». Президент четко обозначил важнейшие приоритеты технологического развития нашей страны. Это искусственный интеллект, генетика, новые материалы, источники энергии и цифровые технологии. Используя инструменты интеллектуальной собственности для развития этих технологий и для их защиты, надо укрепить позиции России среди стран – технологических лидеров и, как следствие, повысить качество жизни граждан, будущих поколений. Президент России особо подчеркнул необходимость нормативных и инфраструктурных изменений, создания условий для развития высоких технологий в нашей стране.

Система интеллектуальной собственности в России и в мире открывает широкие возможности для реализации задач, поставленных Президентом страны. Новые технологии должны получать своевременную, эффективную правовую охрану не только внутри страны, но и за рубежом. Патентные исследования, патентная аналитика и легальная технологическая разведка должны стать обязательной частью исследований и разработок. С их помощью надо развивать технологические и исследовательские направления в тех сферах на которых охраняемые патентами инновационные технологии будут широко востребованы.

Нормативное регулирование общественных отношений в сфере правовой охраны объектов авторских и патентных прав во многих странах мира претерпевало неоднократные изменения, главным образом в сторону глобализации, гармонизации и унификации правовых норм. Были созданы международные организации, выдающие патенты, действующие на территории нескольких государств.

Сейчас к институту авторского и патентного права проявляется всё больший интерес, так как возрастает значение охраны интеллектуальной собственности для развития экономики и роста промышленности государства.

Для того, чтобы получить патентно-правовую охрану в Российской Федерации, недостаточно просто создать новый соответствующий объект (техническое решение или решение внешнего вида изделия), необходимо пройти процедуру государственной регистрации (патентования) в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Нормативное регулирование в сфере авторского и патентного права имеет своей целью обеспечение чёткой и детально проработанной процедуры патентования технических решений и изделий для отечественных и иностранных заявителей.

Совершенствование авторского и патентного законодательства является одним из приоритетных направлений развития законодательства, как в Российской Федерации, так и во всем мире. Россия стремится развивать творческий потенциал граждан, составляющий его стратегический ресурс, в целях вовлечения результатов интеллектуальной деятельности в гражданский оборот, стимулирования экспорта и импорта новейших технологий, увеличения соответствующих налоговых поступлений в бюджет.

Это требует надлежащего обеспечения прав создателей результатов интеллектуальной деятельности и других правообладателей.

В России отсутствует четкое понимание того, что использование механизмов защиты авторских и патентных прав не менее важно, чем собственно разработка новых технологий, и в конечном итоге наукоемкое производство, военная промышленность, международное разделение труда, национальная культура – все это работает на пользу государства только тогда, когда в государстве создана действенная система защиты прав интеллектуальной собственности вообще и патентных прав, в частности.

Это осознается на уровне Концепции национальной безопасности Российской Федерации, в соответствии с которой ненадлежащая защита интеллектуальной собственности – это фактор ослабления научно-технического потенциала страны.

Выбор темы обусловлен недостаточным уровнем изученности такого правового феномена, как авторское и патентное право, пробелами в его нормативном правовом регулировании, отсутствием эффективного механизма защиты авторских и патентных прав в Российской Федерации.

Степень научной разработанности темы исследования. Анализ современных проблем авторских и патентных прав проведен с учетом научных позиций известных отечественных специалистов в области интеллектуальной собственности, в частности: И.А. Близнаца, М.В. Волынкиной, А.С. Ворожевич, К.М. Гаврилова, Э.П. Гаврилова, В.Ю. Джермакяна, В.А. Дозорцева, В.И. Еременко, П.В. Крашенинникова, А.А. Молчанова, Л.А. Новоселовой, В.В. Орловой, Е.А. Павловой, М.А. Рожковой, В.С. Савиной, А.П. Сергеева, В.Н. Синельниковой и др.

В процессе проведения исследования использованы публикации зарубежных юристов: Байер Е. (Bayer E.), Райт Фиеро А. (Wright Fiyero A.), Нуну Пирес де Карвалью (Nuno Pires de Carvalho) и др.

Разработка и принятие в РФ долгосрочной государственной Стратегии в сфере интеллектуальной собственности может стать одним из механизмов укрепления и роста инновационной экономики страны. Важнейшую роль в этом процессе призван сыграть патент как основной инструмент фиксации прав на инновационный результат и гарант правомерности его использования на рынке.

Объект выпускной квалификационной работы – общественные отношений, связанные с возникновением, реализацией и защитой авторских и патентных прав в Российской Федерации.

Предмет выпускной квалификационной работы – нормы отечественного и

международного законодательства, направленные на защиту патентных и авторских прав, разработка предложений по совершенствованию правового обеспечения данных общественных отношений.

Цель выпускной квалификационной работы – комплексное исследование теоретических и практических положений связанных с защитой прав авторов и патентообладателей. Выявление проблем и выработка рекомендаций по совершенствованию норм гражданского законодательства в области защиты прав авторов и патентообладателей.

Задачи, решаемые для достижения цели:

- изучить историю развития авторского и патентного права;
- определить понятие и правовую природу авторского и патентного права;
- рассмотреть объекты и субъекты авторского и патентного права;
- изучить основные права и обязанности авторов и патентообладателей;
- рассмотреть особенности доказывания прав авторов и патентообладателей;
- изучить способы защиты авторских прав и прав патентообладателя;
- рассмотреть актуальные проблемы правоприменительной практики в области авторского и патентного права в сравнении российского и зарубежного опыта;
- разработка предложений по совершенствованию правового обеспечения данных общественных отношений.

Методологическая основа исследования – общенаучные методы (анализа, синтеза, индукции, дедукции, научной абстракции, аналогии; специальные методы – исторический, сравнительно-правовой, формально-логический и др.

Нормативную базу исследования составляют международные соглашения такие как, Договор о патентной кооперации, Евразийская патентная конвенция, Европейская патентная конвенция, Парижская конвенция по охране промышленной собственности, Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности, Страсбургское соглашение о международной патентной классификации, и нормы национального законодательства – Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс РФ, Закон об авторском праве и смежных правах (в ред. Федеральных законов от 19.07.1995 № 110–ФЗ и другие федеральные законы, подзаконные акты.

Теоретическую основу составили труды ведущих юристов в данной области, таких как И.А. Близнеца, О.А. Городова, В.А. Дозорцева, В.Ю. Джермакяна, В.И. Ерёмченко, И.А. Зенина, К.Б. Леонтьева, П.В. Крашенинникова, А.П. Сергеева.

Эмпирическую базу исследования составляют Постановления Пленумов и Президиумов Верховного Суда Российской Федерации и Арбитражного Суда Российской Федерации, Информационные письма по вопросам, относящимся к интеллектуальной собственности (Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 декабря 2007 г. № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности»), материалами судебной практики, в том числе судов высших

инстанций, а также практическими документами, предусматривающими охрану прав авторов и патентообладателей.

К числу основных судебных актов относятся: Пункты 21 и 22 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2016) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19 октября 2016 года); Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23 сентября 2015 года); Пункт 33 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 июля 2014 года № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе»; Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 сентября 2013 г. № 5793/13.

Результаты работы имеют **практическую значимость**, содержат выводы, практические рекомендации и предложения автора по совершенствованию норм гражданско-процессуального права, возникающих в процессе защиты патентных прав, при преподавании данных дисциплин.

Структура работы. Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трёх глав, заключения, библиографического списка, приложений.

1 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА АВТОРСКОГО И ПАТЕНТНОГО ПРАВА КАК ИНСТИТУТА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1.1 История развития патентного и авторского права

Эволюция правовой охраны объектов промышленной собственности в России тесно связана с историей страны и происходившими в ней социально-экономическими преобразованиями.

Ежегодно 26 апреля во всем мире отмечает День защиты интеллектуальной собственности.

Авторское право было введено в России по просьбе вдовы А.С. Пушкина как право наследования сроком на 50 лет.

Авторское право относится к произведениям науки, литературы и искусства. Они являются результатами творческой деятельности. Механизм охраны авторских прав выработан в основных многосторонних международных конвенциях – Бернской (1886 г.) и Женевской (1952 г.), к которым Россия присоединилась.

Бернская конвенция от 9 сентября 1886 г. об охране литературных и художественных произведений ввела в употребление термин «результаты интеллектуального творчества». Термин «интеллектуальная собственность» был впервые введен в международные правовые документы в 1967 г. Стокгольмской конвенцией, учредившей ВОИС – Всемирную организацию интеллектуальной собственности.

В России права авторов произведений, изобретений и др. рассматривались в качестве разновидности права собственности еще в XIX в. Однако сам термин «интеллектуальная собственность» впервые вошел в законодательство в 1990 г. при принятии Закона «О собственности в РСФСР».

Интеллектуальная собственность представляет собой не только один из наиболее значимых правовых институтов, но и является достаточно острой проблемой современного общественного развития в связи с высоким уровнем незаконного использования охраняемых правом результатов интеллектуальной деятельности и других нарушений прав интеллектуальной собственности. Наличие эффективной правовой охраны интеллектуальной собственности признано важным условием динамического развития экономики любой страны, поскольку правильная государственная политика в этой области является стимулирующим фактором подъема творческой деятельности.

В отличие от обычных товаров продукты творческой деятельности, если они не обеспечиваются специальной правовой охраной со стороны государства, не в состоянии приносить их владельцам сколько-нибудь гарантируемые доходы. После того как продукты творчества становятся известными обществу, они перестают быть объектами обладания одного или нескольких лиц. При отсутствии специальной правовой охраны любой член общества смог бы использовать их для извлечения прибыли, поэтому средством предотвращения такой ситуации служит

институт исключительного права на продукты творческой деятельности.

В 4 части Гражданского Кодекса Российской Федерации (ГК РФ) введено понятие «интеллектуальные права»: ... на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи.

Исключительное право – это абсолютное право на нематериальный объект. Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами.

Исключительное право может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно. В случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению, если ГК РФ или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними. Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации распределяются между всеми правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Исключительное право на результат творческой деятельности, являясь имущественным правом, может быть отчуждено автором или обладателем исключительного права другим лицам. Кроме того, они могут разрешить использование указанных объектов по лицензионному договору.

Охрана изобретений в России уходит своими корнями в XVI–XVII века. Ее юридическая форма возникла на основе феодальной «привилегии» и еще долго сохраняла природу выдававшихся монаршей милостью «жалованных грамот». Грамоты выдавались, например, на заведение мануфактур.

Первоначальная стадия охраны изобретений приобрела завершённую юридическую форму с подписанием 17 июня 1812 г. манифеста «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах». По существу это был первый патентный закон, который регламентировал содержание и форму привилегий на изобретения, процедуру их выдачи, срок действия, пошлины, основания для аннулирования и порядок судебного разбирательства. Знаменательный факт: подписанию манифеста Александром I не помешало даже начавшееся вторжение Наполеона в Россию.

Утвержденное 20 мая 1896 г. «Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования» закрепило основные элементы более современной патентной системы. Оно включало требование представления описания изобретения с выделением в нем предмета и отличительных особенностей, проведения содержательной экспертизы изобретений на новизну, предоставление исключительного права пользования изобретениями сроком на 15 лет и др.

Однако, собственно патент, как форма охраны изобретений, был введен 12 сентября 1924 г. руководством вновь образовавшегося на территории бывшей Российской империи Советского Союза.

Единовластие патентной системы просуществовало лишь до 1931 г., когда «Положением об изобретениях и технических усовершенствованиях» была введена, в качестве главной, форма правовой охраны изобретений с использованием авторского свидетельства. Не внося каких либо существенных изменений в саму процедуру получения охранного документа, новая система кардинально меняла изобретательские правоотношения, при которых все регистрируемые таким образом изобретения объявлялись достоянием государства. И лишь в 90-х годах, в ходе происходящих тогда социально-экономических преобразований, сначала в Советском Союзе (1991 г.), а затем и в Российской Федерации (1992 г.) патентная система была восстановлена вновь.

Организационные формы управления системой правовой охраны промышленной собственности претерпевали многократные изменения.

В дореволюционный период патентные процедуры свержались в отделах Сената, Мануфактур-коллегии, Министерства финансов, Департамента торговли и мануфактур Министерства внутренних дел, при котором в 1896 г. были учреждены Комитет по техническим делам и патентная библиотека.

На смену созданному в 1918 г. Комитету по делам изобретений при Научно-техническом совете Высшего Совета Народного хозяйства пришел Комитет по

изобретательству при Совете Труда и Оборона (1931 г.), за ним последовали Комитет по изобретениям и открытиям (1947 г.) и Комитет по делам изобретений и открытий при Совете Министров СССР (1955 г.). С образованием Российской Федерации соответствующие функции патентного ведомства стали выполнять Комитет по патентам и товарным знакам (1992 г.), с 1996 г. – Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент).

С точки зрения юридической значимости постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 12 сентября 1924 г. можно рассматривать как документ, который, воспроизводя наиболее эффективные нормы европейских правовых порядков об охране прав на изобретения посредством выдачи патентов, завершал систему нормативных правовых актов СССР, регулирующих исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности в сфере промышленности.

Указом Президента Российской Федерации от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» Российское агентство по патентам и товарным знакам преобразовано в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, которая находится в ведении Министерства образования и науки Российской Федерации. Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности.

Администрация Президента Российской Федерации и Аппарат Правительства Российской Федерации распоряжением от 6 августа 2004 г. № 1363/1001 утвердили сокращенные названия министерств, служб и агентств. В том числе, за Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам оставили сокращенное наименование «Роспатент».

В 2005 году отмечалось 50-летие образования Роспатента, связанное с созданием Комитета по делам изобретений и открытий при Совете Министров СССР.

Указом Президента Российской Федерации от 24 мая 2011 г. № 673 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности» Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам переименована в Федеральную службу по интеллектуальной собственности.

В 2015 году отмечалось **60-летие образования Роспатента**, была проведена XIX научно-практическая конференция.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности является правопреемником Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, а также правопреемником Министерства юстиции Российской Федерации в части, касающейся правовой защиты интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, в том числе по обязательствам, возникающим в результате исполнения судебных

решений.

Роспатент находится в ведении Министерства экономического развития Российской Федерации.

Основными функциями Федеральной службы по интеллектуальной собственности являются.

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

2. Контроль и надзор в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета.

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

4. Оказание государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, программ для электронно-вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, нормативно-правовому регулированию вопросов, касающихся контроля, надзора и оказания государственных услуг в установленной сфере деятельности.

В соответствии с Положением о Федеральной службе по интеллектуальной собственности Роспатент является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функцию по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, а также контролю и надзору в установленной сфере деятельности в отношении государственных заказчиков и организаций-исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

Создаются унифицированные (наднациональные) ведомства: Европейское, Евразийское и др., которые принимают соответствующие соглашения. Примером могут служить следующие международные документы:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г.;
- Договор о патентной кооперации от 19 июня 1970 г.;
- Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры от 28 апреля 1977 г.;
- Договор о патентном праве (PLT) от 1 июня 2000 г.

Отдельно следует сказать о таком важном документе, как Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS), заключенном в г. Марракеше 15 апреля 1994 г. в целях содействия эффективной и адекватной охране прав авторов и патентообладателей в процессе трансграничного использования объектов интеллектуальной собственности.

В данном Соглашении патенту уделено особое внимание, в частности предусмотрено следующее: патенты выдаются на любые изобретения независимо от того, являются ли они продуктом или способом, во всех областях техники при условии, что они обладают новизной, содержат изобретательский уровень и являются промышленно применимыми; права, основанные на патенте, могут быть реализованы вне зависимости от места создания изобретения, от области техники, а также от того, ввозятся ли продукты или производятся на месте (ст. 27).

Вопросы, связанные с условиями действия патентов на объекты интеллектуальной собственности, были предметом рассмотрения стран – участниц Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г.

Рассмотрим динамику подачи и рассмотрения заявок на выдачу патентов Российской Федерации на изобретения, полезные модели, промышленные образцы по данным официального сайта Роспатент (<http://old.rupto.ru/about/reports>).

Таблица 1 – Динамика выдачи патентов Российской Федерации на изобретения, полезные модели, промышленные образцы

Выдача патента	2010	2013	2014	2015	2016	2017	2018	2019
на изобретения	20 113	21 378	23 065	22 560	21 020	21 037	20 526	20 113
на полезные модели	8370	12 154	12 267	8390	8474	8376	9391	8370
на промышленный образец	951	1 278	1 394	2031	1780	2194	2840	2951

Статистические данные говорят о сокращении подачи заявок и выдачи патентов по всем объектам патентного права. Это негативное явление, и связано с общим падением роста экономики. Представим данные на графике на рисунке 1.

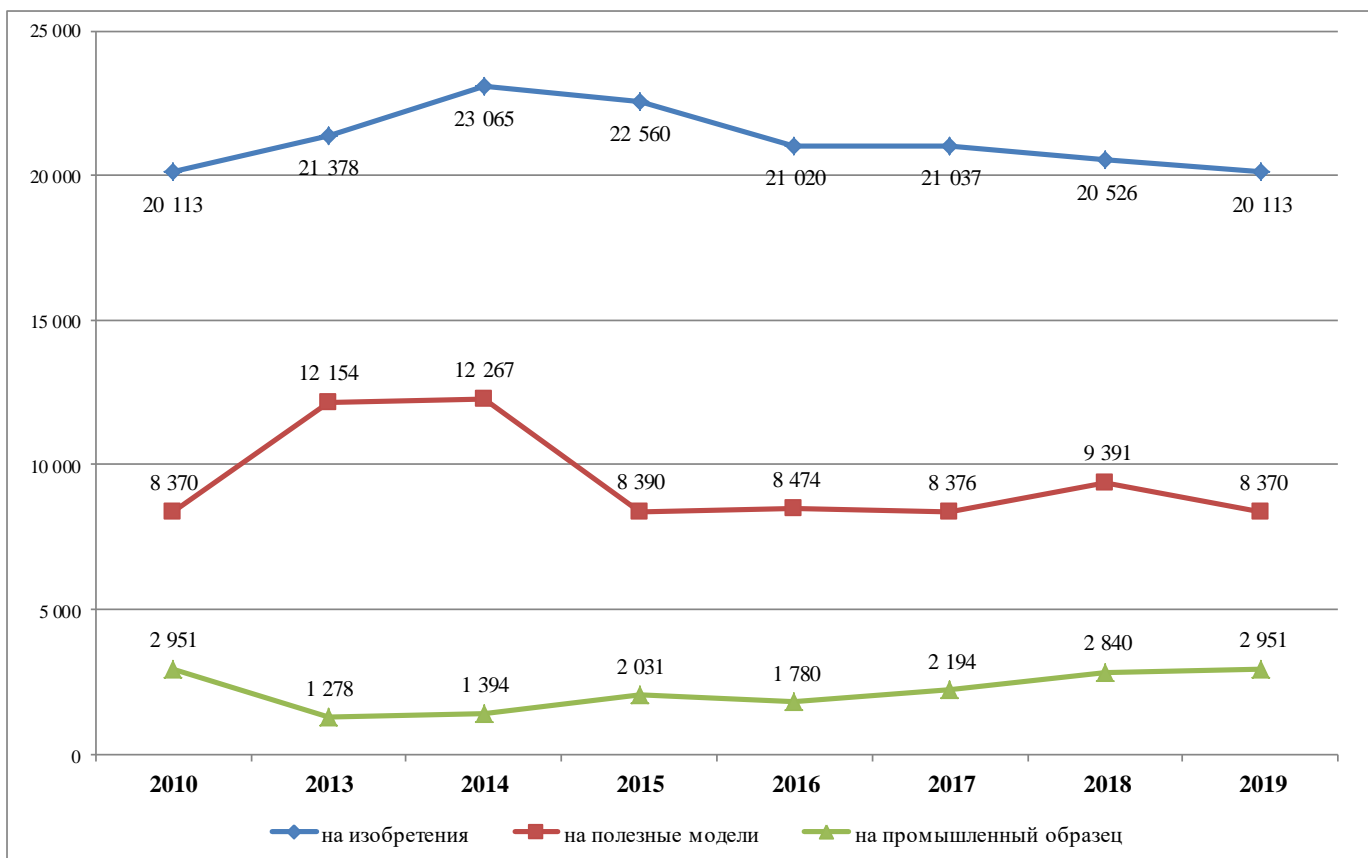


Рисунок 1 – Динамика и выдачи патентов в РФ

Изобретения: количество действующих патентов на изобретения Российской Федерации по состоянию на начало 2020 года – 263 688.

Полезные модели: количество действующих патентов (свидетельств) Российской Федерации по состоянию на начало 2020 года – 49 256.

Промышленные образцы: количество действующих патентов Российской Федерации по состоянию на начало 2020 года – 38 658.

Сферы, занимающие лидирующее положение по патентованию:

- научные исследования и разработки – 6820;
- производство машин и оборудования – 1865;
- производство судов, летательных и космических аппаратов – 1265;
- производство изделий медицинской техники, средств измерений, оптических приборов и аппаратуры, часов – 1071;
- образование – 952;
- металлургическое производство – 946.

Ближе к концу списка – деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий – 55 патентов

Таблица 2 – Статистика действующих охранных документов на объекты промышленной собственности (начало 2020 г.)

Показатели	Количество (ед.)
Изобретения	263 688
Полезные модели	49 256
Промышленные образцы	38 658
Наименования места происхождения товаров	166
Товарные знаки, поданные по национальной процедуре	393 256
Товарные знаки, поданные по международной процедуре	195 075

Проведём анализ ситуации в сфере интеллектуальной собственности в России по итогам деятельности Роспатента по официальным данным.

Таблица 3 – Динамика подачи заявок на получение патентов на изобретения национальными заявителями инновационно ведущих зарубежных стран и России

Страны	2015 г.	2016 г.	2017 г.	2018 г.	2019 г.
Китай	5 353 13	7 049 36	8 011 35	9 682 52	9 829 71
США	2 687 82	2 878 31	2 884 41	2 883 35	2 786 40
Япония	2 870 13	2 717 31	2 659 59	2 588 39	2 584 88
Республика Корея	1 481 36	1 599 78	1 640 69	1 672 75	1 634 24
Германия	73 905	73 929	73 765	72 217	74 251
Россия	28 701	28 765	24 072	29 269	26 795

Представим данные в графике на рисунке 2.

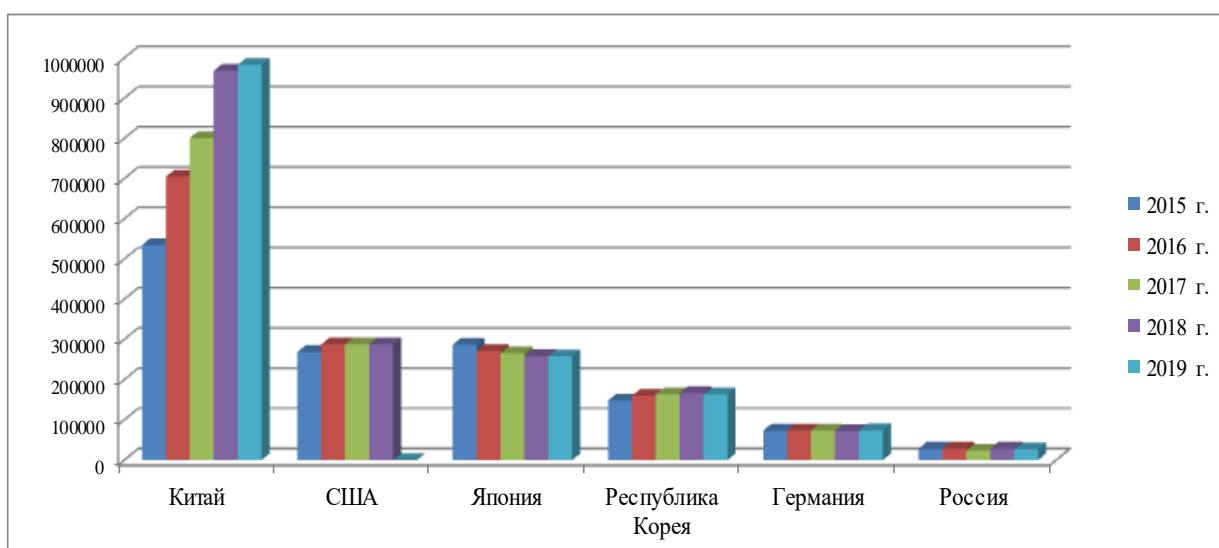


Рисунок 2 – Динамика выдачи патентов за рубежом и в РФ

Как показывают данные таблицы 3, Россия не является лидером в области научных разработок и получения патентов.

Таблица 4 – Основные показатели, характеризующие деятельность стран по зарубежному патентованию по процедуре РСТ

Страна	Количество опубликованных заявок			
	2016 г.	2017 г.	2018 г.	2019 г.
Соединенные Штаты Америки	57 441	61 476	57 385	56 595
Япония	43 441	42 380	44 235	45 239
Китай	21 514	25 548	29 846	43 168
Германия	17 913	17 983	18 072	18 315
Республика Корея	12 381	13 117	14 626	15 560
Индия	1320	1428	1423	1529
Российская Федерация	1191	949	876	851
Бразилия	657	580	548	568
ЮАР	351	313	313	287

На международном уровне России тоже надо подтянуться, чтобы участвовать в зарубежном патентовании по процедуре РСТ.

Подводя итоги параграфа можно сказать, что патентное право в России имеет давнюю историю.

Сейчас функции Федеральной службы по интеллектуальной собственности выполняет Роспатент. Статистические данные говорят о сокращении подачи заявок и выдачи патентов по всем объектам патентного права. Это негативное явление, и связано с общим падением роста экономики.

1.2 Понятие и правовая природа авторского и патентного права

Согласно Гражданскому Кодексу Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230–ФЗ (ред. от 18.07.2019) статья 1255, интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами.

Традиционно авторским правом называют совокупность норм, относящихся к правам на произведения науки, литературы и искусства.

В соответствии с положениями ст. 1255 ГК РФ автору произведения принадлежат следующие права:

- исключительное право на произведение (то есть, автор имеет право использовать произведение любым образом и может разрешать/запрещать другим лицам его использование);
- право авторства (право признаваться автором произведения);
- право автора на имя (автор вправе использовать произведение под своим именем, под псевдонимом или вовсе без указания имени);
- право на неприкосновенность произведения (у автора есть право на внесение право на внесение в произведение изменений, сокращений, дополнений и т. д.);
- право на обнародование произведения (автор имеет право дать согласие на публикацию, показ или публичное исполнение произведения).

Сразу стоит отметить, что закон не определяет точный перечень объектов авторского права, так как с течением времени могут быть придуманы новые формы творчества.

Если же исходить из практики, то на сегодняшний день наиболее часто встречаются следующие объекты авторских прав:

- драматические и музыкально-драматические произведения;
- литературные и сценарные произведения;
- музыкальные произведения (с текстом или без текста);
- произведения архитектуры;
- произведения изобразительного искусства (живопись, скульптура, дизайн и т. д.);
- фотографические произведения;
- хореографические произведения.

Объектом авторского права может служить как произведение в целом, так и его часть.

Авторское право – в объективном смысле – институт гражданского права, регулирующий правоотношения, связанные с созданием и использованием (изданием, исполнением, показом и т. д.) произведений науки, литературы или искусства, то есть объективных результатов творческой деятельности людей в этих областях. Программы для ЭВМ и базы данных также охраняются авторским правом¹. Они приравнены к литературным произведениям и сборникам, соответственно. Название «авторское право» является условным, так как закон регулирует и охраняет права «правообладателя», а не автора.

Правообладатель – «гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации»: ст. 1229. Исключительное право ГК РФ

В соответствии с действующим гражданским законодательством авторское право возникает с момента создания произведения и действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти (считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора).

Авторское право – это совокупность норм права, регулирующих общественные отношения по поводу создания и использования произведений литературы, науки и искусства. Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами [14, с. 67].

Можно выделить следующие принципы авторского права:

- принцип свободы творчества (гарантируется статьями 29 и 44 Конституции РФ: цензура запрещена; каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного творчества);
- принцип сочетания личных интересов автора и интересов общества (автор имеет исключительные права в отношении произведения, но в интересах общества есть

¹ Макарова, М.П. Авторское право и Интернет / М.П. Макарова // Наука и жизнь. – 2019. – № 4. – С. 34–37. – <https://www.nkj.ru/archive/articles/31010>.

ограничение: авторские права носят срочный характер, то есть они не вечны);

- принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора (отказ от личных неимущественных прав ничтожен, не влечет потерю права);
- принцип свободы авторского договора (сам автор определяет с кем, какой договор и с какими условиями заключать).

Авторское право носит территориальный характер. Произведение считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации. При предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав. При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения. В соответствии с нормами действующего законодательства использование охраняемых произведений на территории России и в других странах может осуществляться только с согласия автора или его правопреемников.

Законодатель не требует специальной регистрации произведений, но программы для ЭВМ и базы данных, относящиеся к произведениям литературы, в течение срока действия исключительного права на них, по желанию правообладателя, могут быть зарегистрированы в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Сведения, внесенные в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных, считаются достоверными, поскольку не доказано иное. Ответственность за достоверность предоставленных для государственной регистрации сведений несет заявитель.

Патентное право регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230–ФЗ (ред. от 18.07.2019) Глава 72. Патентное право.

Патентное право – отрасль законодательства, нормы которой регулируют имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, устанавливая систему охраны прав на указанные объекты путем выдачи патента.

Понятие «патентное право», так же как и понятие «авторское право», употребляется в двух смыслах: объективном и субъективном.

Патентное право в объективном смысле – это совокупность норм, регулирующих имущественные, а также связанные с ним личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и

использованием трех объектов: изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Это правовой институт, входящий наряду с авторским и смежным правом в подотрасль гражданского права, называемую «правом интеллектуальной собственности». До применения патентного закона этот институт назывался «изобретательским правом».

Принципы патентного права:

- признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта;
- соблюдение баланса интересов патентообладателя и общества;
- предоставление охраны лишь разработкам, признанным патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами;
- законом охраняются интересы как создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, так и патентообладателей, не являющихся создателями последних.

Патентное право в субъективном смысле – права и обязанности лиц, создавших изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Законодательство России в сфере промышленной собственности основано на понятии «патент», как документе государственного образца, который в соответствии со ст. 1354 Гражданского кодекса Российской Федерации удостоверяет три юридических факта:

- 1) приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения (включая племенной материал) или иные объекты промышленной собственности;
- 2) авторство на указанные объекты;
- 3) исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение (включая племенной материал) или иные объекты промышленной собственности.

Однако официальное определение патента в Гражданском кодексе Российской Федерации отсутствует. Например, в статьях 1354, 1415 ГК РФ лишь указано, что патент удостоверяет перечисленные выше юридические факты. Положения иных нормативных правовых актов по сути повторяют нормы соответствующих статей данного Кодекса, правда, в некоторых подзаконных правовых актах уточняется, что патент – это документ.

Поэтому, когда говорят о патенте, то имеют в виду документ, выданный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности или иным федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, который удостоверяет приоритет объекта охраны и исключительное право на него (например, в отношении селекционных достижений – Государственной комиссией Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений). Такое понимание патента, с теоретической точки зрения, соответствует понятию «патент» в узком смысле слова.

Вместе с тем поиск «места нахождения» патента в отечественной

цивилистической системе вообще и интеллектуальной собственности в частности показал, что патент, с точки зрения классификации объектов гражданских прав, предусмотренных ст. 128 ГК РФ, представляет собой вид имущества, которое включает в себя бумажный или электронный носитель патента как документа государственного образца, и интеллектуальные права, возникающие у патентообладателя (автора) в связи с выдачей патента.

Эффективность патента проверена его многолетним использованием в качестве основного юридического инструмента, опосредующего передачу или отчуждение исключительных прав либо определяющего правовой режим объектов промышленных прав. В течение всего этого периода времени совершенствовались форма и содержание патента, уточнялась процедура его выдачи и учета. Поэтому сегодня в научном сообществе сложилось мнение о том, что патент как самостоятельный объект исследования утратил свою актуальность: все вопросы решены, практическое использование не вызывает особых проблем, не требуются модернизация его концепции и изменение правового регулирования.

О патентах вспоминают лишь в контексте характеристики какого-либо объекта промышленных прав, несмотря на то что с точки зрения цивилистической теории на основе этого документа сформировался, по сути, самостоятельный институт патентного права, который устанавливает официальный режим конкретного результата интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, в том числе определяет условия его использования.

Обладая такими свойствами, патенты предоставляют их обладателям возможность участвовать в унификации экономических процессов, использовать объекты промышленной собственности и распоряжаться правами на них. Кроме того, патенты создают побудительные мотивы деятельности и структурируют взаимодействие участников гражданского оборота в сфере инновационных технологий любой правовой системы. Что касается России, то в нашей стране процесс становления и развития патента как института права происходил крайне тяжело – от его официального признания и фактического запрета (времена СССР) до статуса главного документа, защищающего исключительные права патентообладателя и опосредующего движение результатов интеллектуальной собственности в хозяйственном обороте.

В то же время рыночные отношения обусловили такую коммерциализацию объектов интеллектуальной сферы, которая привела к тому, что нередко патенты используются в противоречии с их институционально-функциональным назначением в целях недобросовестной конкуренции.

Данный вид деятельности квалифицируют как патентное рейдерство, не только создающее конфликт частных интересов по поводу использования конкретного объекта интеллектуальной собственности, но и препятствующее реализации публичного интереса в инновационном развитии (поскольку часто в таких спорах участвуют транснациональные компании).

Научные исследования патента как основания возникновения патентных прав, проводимые в целях выявления глобальных противоречий, затрудняющих

осуществление и защиту прав патентообладателей, а также изучение возможностей создания такой информационной системы об объектах патентных прав, которая позволила бы обеспечить надлежащую доказательственную базу реальности заявленного результата интеллектуальной деятельности и его применения, обрели теоретическую актуальность и практическую ценность.

Одним из новейших механизмов решения указанных проблем является создание патентных ландшафтов (patent landscape), посредством которых визуально представляются результаты статистического и интеллектуального анализа патентной документации, выявляется патентная активность в определенной сфере инноваций конкретного региона, страны или мира, а также показываются степень взаимосвязанности защищенных патентами прав разных патентообладателей и то, как они распределены по направлениям развития технологии. Эта новая сфера использования патентов нуждается в системном анализе и формулировании концептуальных положений, которые помогут выявлять новые или дополнительные возможности для патентования, лицензирования, производства и реализации инновационных товаров и (или) услуг, изыскивать потенциальных партнеров и определять конкурентов на идентифицированных рынках.

Таким образом, патент в настоящее время являются важнейшими, но мало изученными бизнес-инструментами.

В сфере промышленной собственности любой правовой системы патент является главным документом, без которого не может быть использован ни один охраняемый результат интеллектуальной деятельности. Именно поэтому международное сообщество уделяет патентам особое внимание, заключая многочисленные соглашения, определяющие порядок и условия выдачи патентов, пределы распоряжения правами на запатентованные объекты промышленной собственности и инновационных технологий, уточняющие основания прекращения деятельности патента.

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.

Понятие интеллектуальная собственность распространяется на самые разнообразные объекты деятельности. Объединяет их то, что все они являются результатом творческого, интеллектуального труда и имеют нематериальный характер.

Одни из них находят применение в духовной сфере (литературные, художественные, музыкальные произведения) и относятся к объектам **авторского права**, охраняются законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» [7].

Другие объекты находят применение в производственной, промышленной сфере (изобретения, промышленные образцы, товарные знаки), относятся к объектам промышленной собственности и охраняются **патентным правом**.

Отметим, что необходимо различать два основных понятия: автор и

правообладатель.

Автор – физическое лицо, творческим трудом которого создан конкретный объект интеллектуальной собственности (литературное произведение, изобретение, программа для ЭВМ и др.).

Правообладатель – физическое или юридическое лицо, которому принадлежат исключительные права на использование такого объекта, получение имущественной выгоды от такого использования. Правообладателями могут считаться как сами авторы, так и любые лица, получившие исключительные имущественные права по закону (например, наследники) или договору.

Авторское право представляет собой эксклюзивное право воспроизведения оригинальных авторских работ, воплощенных в той или иной осязаемой форме, создания вариантов оригинального произведения, исполнения музыкальных, драматических и хореографических произведений и публичного показа скульптурных работ.

Патентное право как часть права интеллектуальной собственности охраняет произведения технического творчества – технические решения конкретных технических задач.

Нормами авторского и патентного права регулируются отношения, возникающие в связи с правами на результаты интеллектуальной деятельности. Это так называемые объекты промышленной собственности, к которым относят изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения товаров. В отличие от объектов авторского права для получения охраны таких объектов требуется их обязательная регистрация в установленном порядке с оплатой пошлины за каждое юридически значимое действие, экспертиза, выдача право удостоверяющего документа. Патентное право охраняет саму идею независимо от формы ее воплощения.

Патент (от лат. patens – открытый) – документ, удостоверяющий государственное признание технического решения изобретением, полезной моделью, промышленным образцом и закрепляющий за лицом, которому он выдан, исключительное право на использование указанных объектов.

Назначение патентных систем состоит в том, чтобы поощрять предоставление информации общественности посредством вознаграждения изобретателей за их труд. Можно сказать, что патент – это контракт между обществом в целом и отдельным изобретателем. По условиям такого общественного контракта изобретателю предоставляется исключительное право препятствовать изготовлению или использованию своего запатентованного изобретения или его продаже на определенный период времени; изобретатель в свою очередь предоставляет обществу подробную информацию о своем изобретении.

Изобретатель вступает в некий договор с обществом: он получает права взамен раскрытия информации о сущности изобретения, которая обычно составляет коммерческую тайну. Описание изобретения с момента выдачи патента становится объектом публикации, и сразу же после этого любое лицо

вправе свободно использовать изобретение в своей научной и литературной, но не коммерческой, деятельности, не нарушая при этом исключительного права патентообладателя.

Изобретатель, даже если его изобретение не защищено патентом, имеет право на его использование: изготовление, применение, продажу и осуществление иных действий, связанных с изобретением. Но, если права изобретателя не охраняются патентом, любое другое лицо может также использовать это изобретение: изготавливать, применять, продавать и т. д., т. е. может извлекать прибыль из его использования. Поскольку этому лицу не приходится нести никаких расходов, связанных с разработкой изобретения, это лицо получает большую экономическую выгоду, чем изобретатель. В отсутствие патента другие лица, используя изобретение, формально не обязаны вознаграждать творческий труд изобретателя, который и принес им доход. Кроме того, другие лица, зная суть изобретения, не защищенного патентом, могут сами подать заявку на патент и получить его. В этом случае, если автору не удастся доказать свой приоритет на это изобретение, ему придется платить за право использования своего собственного изобретения.

Патент – это документ, который удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели, промышленного образца, а также исключительное право на их использование. Термин «патент» употребляется в разных значениях: непосредственно документ (патентная грамота) или запатентованное изобретение.

Все права, предоставляемые патентом, проистекают из основного исключительного права на объект изобретения.

Срок действия такого исключительного права согласно патенту различен в разных странах. Однако согласно всем видам патентного права, по окончании указанного срока любой человек может свободно пользоваться изобретением по своему усмотрению.

Срок действия патента на изобретение, согласно закону РФ, составляет 20 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Данный срок продлению не подлежит.

Фактически то, что предоставляется патентообладателю законодательствами большинства стран, не является на самом деле правом что-либо делать. Напротив, патентообладатель получает право запрещать другим изготавливать, использовать или продавать то, что охватывается патентом.

С учетом изложенного и руководствуясь нормами ст. 128 ГК РФ, сформулируем определение:

Патент, охраняющий интеллектуальные права, – это имущество, оформленное в виде выданного уполномоченным органом официального документа государственного образца на бумажном или электронном носителе, который удостоверяет наличие у патентообладателя исключительного права на зарегистрированный результат интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере; содержит описание этого результата в соответствии с определенными критериями; устанавливает запрет всем участникам гражданского

оборота использовать объект интеллектуальных прав без надлежащего разрешения патентообладателей или уполномоченных государственных органов; обладает экономическим потенциалом, обеспечивающим коммерческий эффект, который зависит от распоряжения исключительным правом, определяющего способ использования объекта охраны, а также позволяет удовлетворять общественные потребности, не противоречащие принципам гуманности и морали.

Определив понятие охраняющего интеллектуальные права патента как вида имущества, выраженного в форме официального документа, целесообразно обратиться к его свойствам.

Но во избежание двоякого толкования термина «свойство» необходимо уточнить его смысл. Традиционно под свойством понимают признак, который позволяет выявить особенность исследуемого объекта и тем самым выделять его среди прочих аналогичных объектов. Как справедливо уточняет И.В. Ершова, свойство характеризует внутреннее состояние объекта, которое проявляется в процессе его использования [33, с. 67].

Опираясь на эти формулировки и анализируя признаки, которые проявляются в процессе использования таких документов, можно констатировать, что патенты, охраняющие интеллектуальные права, имеют свои конкретные свойства, а именно:

- удостоверяют приоритет объекта;
- устанавливают правовой режим объекта;
- содержат сведения об обладателе исключительного права;
- могут содержать информацию об авторе объекта;
- содержат данные, указывающие на сроки и территорию действия исключительного права;
- охраняют интеллектуальные права в объеме, определяемом;
- формулой (при ее наличии) или совокупностью существенных признаков, нашедших свое отражение во внешнем виде промышленного образца, селекционного достижения или иного результата, охраняемого в данной области;
- определяют технические и юридические пределы действия исключительного права, в том числе моменты его возникновения, дату выдачи патента, дату публикации заявки (патента);
- могут содержать сведения об ограничениях исключительного права (выданных лицензиях) и интеллектуальных правах, возникающих у последующего патентообладателя в связи с отчуждением патента.

Не могут быть объектами патентных прав:

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

Не являются изобретениями:

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

В соответствии с современным российским законодательством (ст. 1354 ГК РФ) патент приобрел статус документа, который удостоверяет три юридических факта:

- 1) приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца;
- 2) авторство на указанные объекты;
- 3) исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Приведенная норма гражданского законодательства Российской Федерации соответствует международной системе охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере. В частности, целесообразно сослаться на Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS).

1.3 Объекты и субъекты авторского и патентного права

Основным первоначальным субъектом авторского права является автор произведения. Авторское право возникает у автора в момент обличения произведения в объективную форму, доступную для восприятия третьих лиц.

Автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Таким образом, автором может стать только физическое лицо. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное (презумпция авторства). Авторство – элемент правоспособности, поэтому автором может быть и недееспособное лицо (несовершеннолетнее, страдающее психическими заболеваниями и др.). Что касается исключительных прав, то за недееспособных и малолетних (до 14 лет) эти права осуществляют от их имени родители, усыновители или опекуны. Незавершеннoлетние от 14 до 18 лет могут самостоятельно осуществлять свои авторские права. Лица, являющиеся ограниченно дееспособными, могут осуществлять авторские правомочия только с согласия своих попечителей.

Законодатель отдельно выделяет субъектов авторского права на аудиовизуальные произведения. Авторами аудиовизуального произведения являются:

- 1) режиссер-постановщик;
- 2) автор сценария;

3) композитор, являющийся автором музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

Каждый автор произведения, вошедшего составной частью в аудиовизуальное произведение, как существовавшего ранее (автор произведения, положенного в основу сценария, и другие), так и созданного в процессе работы над ним (оператор-постановщик, художник-постановщик и другие), сохраняет исключительное право на свое произведение, за исключением случаев, когда это исключительное право было передано изготовителю или другим лицам либо перешло к изготовителю или другим лицам по иным основаниям, предусмотренным законом.

Если произведение создано трудом нескольких лиц, то оно считается созданным в соавторстве. Необходимо, чтобы каждый соавтор внес творческий вклад. Предоставление фактического материала для произведения не может являться соавторством, если этот материал не носит творческого характера.

Граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное. В случае, когда такое произведение образует неразрывное целое, ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения. Часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, то есть часть, имеющая самостоятельное значение, может быть использована ее автором по своему усмотрению, если соглашением между соавторами не предусмотрено иное.

Составители также являются субъектами авторского права. Составителем считают автора сборника или иного составного произведения (антологии, энциклопедии, базы данных, атласа или другого подобного произведения). Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение.

Субъектом авторского права являются также авторы производных произведений, то есть созданных на основе других произведений. К ним относятся переводчики и авторы иного производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки). Им принадлежат авторские права соответственно на осуществленные перевод и иную переработку другого (оригинального) произведения. Следует отметить, что переводы на другой язык могут и не иметь творческого характера, но им все равно придаются права охраняемые.

Еще субъектами авторских правоотношений являются правопреемники авторов. К ним относятся юридические лица, получившие правопреемство на основании договора (право на издание, постановку, служебное произведение и т. д.). Также к ним относятся наследники автора. Правила наследования

регулируются 3 частью ГК РФ. Авторские права могут наследоваться как по закону, так и по завещанию. Личные неимущественные права автора по наследству не переходят. Если наследников несколько, они используют авторское право по взаимному согласию. Наследники являются субъектами авторских правоотношений в течение 70 лет после смерти автора (последнего автора), начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора (последнего автора). Если наследников нет, то авторские права переходят государству и становятся общим достоянием.

Объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства. Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора выражение в доступной для восприятия человеческих чувств форме, допускающей возможность воспроизведения. Произведение всегда имеет материальный носитель. Таким образом, охраноспособное произведение должно иметь следующие признаки: а) творческий характер (творчество – интеллектуальная деятельность, завершающаяся созданием новых образов, понятий и (или) форм воплощения, представляющих собой идеальное воплощение объективной действительности. Результат неразрывно связан с личностью автора, поэтому произведение индивидуально всегда); б) наличие объективной формы (произведение должно быть выражено в объективной форме, которая отделяет произведение от личности автора. Форма может быть письменная, устная, на магнитном носителе, пространственная, объемная и др.); в) возможность воспроизведения тем или иным способом, при котором возможно его восприятие.

Произведение охраняется независимо от достоинств и назначения, а также от способа его выражения. Правовая охрана возникает с факта придания произведению объективной формы. Владелец исключительных прав вправе указывать о своих правах путем проставления на экземплярах произведения знака авторской правовой охраны. Этот знак состоит из трех элементов: латинской буквы С в окружности – ©, имя или наименование автора или владельца исключительных прав, год первого опубликования произведения. Этот знак предупреждает, что произведение охраняется.

Четкую и однозначную границу между произведениями науки, литературы и искусства по классификационным признакам провести достаточно сложно. В общем, очень приближенном виде, к произведениям литературы относят художественные произведения, выраженные в словесной форме. К произведениям науки относят произведения, содержащие анализ и обобщение данных об объективной действительности, включая произведения научной литературы. К произведениям искусства относят все остальные произведения художественного творчества, включая произведения живописи, архитектуры, музыки и т. д.

К объектам авторских прав относятся: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения;

произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

Патентное право является частью гражданского права, регулирующей отношения, возникающие в процессе использования объекта интеллектуальной собственности в народном хозяйстве, культуре, здравоохранении, обороне. Объекты патентных прав перечислены в ГК РФ Статья 1349. Объекты патентных прав.

Объектами авторского и патентного права являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Для того чтобы результат творческой деятельности признавался объектом патентного права, он должен обладать свойством патентоспособности.

Патентоспособность – это свойство новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом в правовом смысле. В отличие от технического или дизайнерского решения, именуемого в обиходе изобретением или плодом технической эстетики, в юридическом смысле под изобретением или промышленным образцом понимается только решение, отвечающее всем легальным условиям патентоспособности и прошедшее установленную законом квалификацию. Органом, осуществляющим акт признания новшества в качестве изобретения, является федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности – Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент).

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

Заявка на полезную модель и изобретение должна содержать заявление о выдаче патента, описание изобретения, формулу изобретения, чертежи, реферат.

Формула изобретения/полезной модели – составленная по установленным нормативными документами правилам краткая словесная характеристика технической сущности изобретения, определяющая его объем.

Формула изобретения (полезной модели) состоит из одного или нескольких пунктов. Каждый пункт этой формулы обычно состоит из двух частей, называемых ограничительной частью и отличительной частью, разделенных словосочетанием отличающийся (-аяся, -еяся) тем, что....

Ограничительная часть пункта формулы содержит название изобретения и его

важные признаки, уже известные из уровня техники. Отличительная часть содержит признаки, составляющие сущность изобретения, и являющиеся новыми. Каждый пункт формулы представляет собой одно предложение.

Пункты формулы делятся на зависимые и независимые. Независимый пункт (пункты) формулы изобретения характеризует изобретение совокупностью его признаков, определяющей объем испрашиваемой правовой охраны, и излагается в виде логического определения объекта изобретения. Зависимый пункт формулы содержит уточнение или развитие изобретения, раскрытого в независимом пункте.

Изобретение – техническое решение задачи в любой области народного хозяйства, относящееся к устройству, веществу или способу, являющееся новым, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое.

Полезная модель – техническое решение задачи в любой сфере деятельности, относящееся к устройству, являющееся новым и промышленно применимым. Практически полезная модель отличается от изобретения отсутствием требования «изобретательского уровня».

Промышленный образец – художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее внешний вид данного изделия, являющееся новым и оригинальным.

Изобретение.

Согласно п. 1 ст. 1350 ГК РФ в качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Изобретение считается **новым**, если оно не известно из уровня техники. Уровень техники, служащий критерием новизны изобретения, включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. В **уровень техники** включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели, а также запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Общедоступными в соответствии с п. 26.3 Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на изобретение и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на изобретение.

Приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в Роспатент заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание, формулу и чертежи, если в описании на них имеется ссылка. Приоритет может также устанавливаться по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по

охране промышленной собственности (так называемый **конвенционный приоритет**), если заявка на изобретение поступила в Роспатент в течение двенадцати месяцев с указанной даты. Если по независящим от заявителя обстоятельствам заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, то этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного приоритета в отношении заявки на изобретение, обязан сообщить об этом в Роспатент и представить в Роспатент заверенную копию первой заявки не позднее 16 месяцев с даты ее подачи в патентное ведомство государства – участника Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, такое раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности изобретения стали общедоступными, если заявка на изобретение подана в Роспатент не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации. При этом обязанность доказывания данного факта лежит на заявителе.

В ст. 1381, 1382, 1383 ГК РФ предусмотрены и иные правила установления приоритета изобретения.

Изобретение имеет **изобретательский уровень**, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Ключевым в данном критерии является определение термина «специалист».

Фигура специалиста носит гипотетический характер, является юридической фикцией и служит объективным масштабом для оценки как неочевидности изобретения, так и творческого характера деятельности. Некоторые разъяснения по данному поводу содержатся в Директиве по проведению экспертизы в Европейском патентном ведомстве, согласно которой специалистом в определенной области техники может считаться специалист-практик (для некоторых областей техники – группа специалистов) средней квалификации, обладающий общеизвестными сведениями в области техники и, кроме того, имеющий доступ к полному уровню техники.

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

В соответствии с п. 5 ст. 1350 ГК РФ не считаются изобретениями: открытия; научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; программы для электронных вычислительных машин; решения, заключающиеся только в представлении информации.

Однако возможность отнесения указанных объектов к изобретениям исключается только в случае, если заявка на выдачу патента на изобретение

касается указанных объектов как таковых.

Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретений: сортам растений и породам животных, биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами; топологиям интегральных микросхем (п. 6 ст. 1350).

Кроме того, согласно п. 4 ст. 1349 ГК РФ не могут быть объектами патентных прав, в том числе прав на изобретения: способы клонирования человека; способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека; использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях; иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Специально выделяются законом **секретные изобретения**, особенности правовой охраны которых предусмотрены в § 7 гл. 72 ГК РФ.

Основной особенностью предоставления правовой охраны секретным изобретениям является то, что выдача патента и государственная регистрация изобретения осуществляются не Роспатентом, а иными специально уполномоченными федеральными органами исполнительной власти (Министерством обороны РФ, МВД, ФСБ и др.) с соблюдением правил законодательства о государственной тайне.

Полезная модель.

В качестве полезной модели охраняется **техническое решение, относящееся к устройству** (в п. 1 ст. 1351 Г К РФ).

Условиями патентоспособности полезной модели являются ее **новизна** и **промышленная применимость**. На полезные модели распространяется конвенционный приоритет, на условиях аналогичных приоритету изобретения, с небольшими отличиями (в частности, сроках подачи заявки в Роспатент).

В отличие от изобретения полезная модель не должна иметь изобретательский уровень.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезных моделей:

- решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей (подп. 1 п. 5 ст. 1351);
- топологиям интегральных микросхем (подп. 2 п. 5 ст. 1351).

Например в качестве примера полезной модели, запатентованной в Корее, можно привести, конструкцию зажигалки, скомбинированной с открывалкой для пивных бутылок. Не имея изобретательского уровня, данное новшество обладает промышленной применимостью и может приносить прибыль обладателю охранного документа на него.

В России, в частности, защищены патентами на полезную модель механические противоугонные устройства, системы охранной сигнализации и многие другие устройства.

Промышленный образец.

В соответствии с п. 1 ст. 1352 ГК РФ в качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного

или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Промышленные образцы служат средством повышения потребительских качеств изделий и их конкурентоспособности. Соответствия изделия достижениям науки и техники, надежности, долговечности и экономичности в настоящее время недостаточно для того, чтобы изделие было конкурентоспособным. Необходимо, чтобы оно удовлетворяло запросы потребителей с точки зрения красоты и выразительности его формы, цвета, изящества отделки, эргономики (т. е. простоты и удобства пользования), упаковки и требований моды. Эта задача решается с помощью художественного конструирования (дизайна) и охраны промышленных образцов.

Содержание промышленного образца составляет не техническое, как у изобретения или полезной модели, а художественно-конструкторское решение изделия. Данное решение формирует не конструктивные свойства, а лишь внешний облик изделия: автомобиля, трактора, самолета, станка, телевизора, игрушки, мебели и т. п. Промышленный образец также существенно отличается от произведения искусства, поскольку в нем должны органически сочетаться конструктивные и эстетические качества изделия.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым и оригинальным.

Промышленный образец признается **новым**, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

При установлении новизны промышленного образца учитываются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на промышленные образцы (кроме отозванных), а также запатентованные в Российской Федерации промышленные образцы.

Приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если заявка на промышленный образец поступила в Патентное ведомство в течение шести месяцев с указанной даты. Если по независящим 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.

Промышленный образец признается **оригинальным**, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

К **существенным признакам** промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

Не признаются патентоспособными промышленными образцами решения:

– обусловленные исключительно технической функцией изделия (подп. 1 п. 5 ст. 1352 ГК РФ);

- объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений (подп. 2 п. 5 ст. 1352);
- объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ (подп. 3 п. 5 ст. 1352).

Итак, на данный момент объектами авторского и патентного права являются изобретение, полезная модель и промышленный образец.

При этом первые два относятся к результатам интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и отличаются только наличием изобретательского уровня, а промышленный образец – это уже результат интеллектуальной деятельности в сфере дизайна, здесь охраняется только внешний вид изделия.

Примеры описания и формул действующих патентов на изобретения.

1. Пример патента на изобретение (способ) с одним независимым пунктом формулы, патент РФ на изобретение № 2303358.

Такой патент защищает только конкретное простое техническое решение. Такое изобретение можно легко обойти многочисленными техническими вариантами. Приведенный пример может служить образцом патента на изобретение, представляющего собой несложный способ.

2. Пример патента на изобретение (устройство) с одним независимым пунктом формулы, патент РФ на изобретение № 2022504.

Такой патент защищает только конкретное простое техническое решение и его возможно обойти. Приведенный пример может служить образцом патента на изобретение, представляющее собой простое устройство.

3. Пример формулы изобретения – устройства с зависимыми пунктами формулы, патент РФ на изобретение № 2481560.

Такой патент защищает сегмент рынка (в данном случае узкий сегмент).

4. Пример формулы сложного изобретения, патент РФ на изобретение № 2432608.

Изобретение относится к «компьютерным технологиям». Данный патент представляет собой пример комплексной защиты технического решения в виде группы изобретений.

5. Пример формулы изобретения – вещество, патент РФ на изобретение № 2462231.

Данный патент представляет собой пример так называемого «зонтичного» патента и имеет широкую область прав охраны.

6. Пример формулы изобретения, патент РФ на изобретение № 2498396 с одним независимым распространённым пунктом формулы. Изобретение относится к «компьютерным технологиям».

Такая структура формулы используется при патентовании расширенной области правоохраны и с содержанием ноу-хау.

Признаки промышленного образца – новизна, промышленная применимость, оригинальность.

Признаки полезной модели: новизна, промышленное применение.

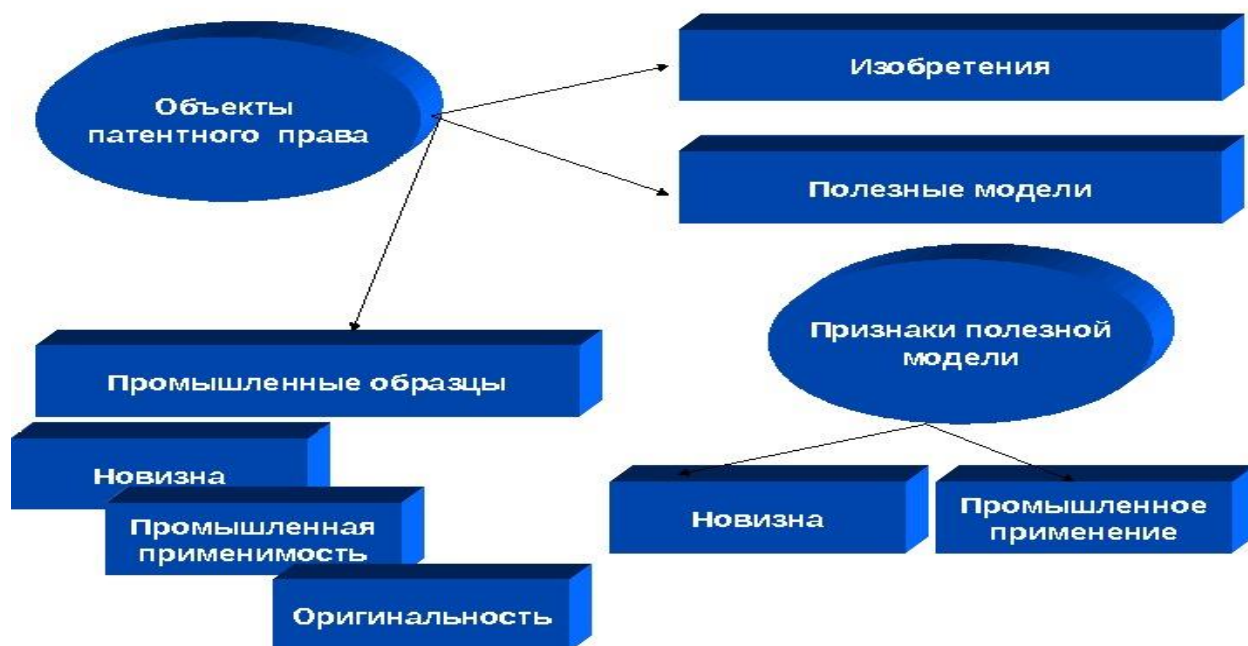


Рисунок 3 – Объекты патентного права

Изучим меры и основные механизмы, направленные на развитие рынка результатов интеллектуальной деятельности, продукции и услуг на их основе.

Государственная стратегия предполагает создание механизмов и принятие отдельных мер, направленных на:

- создание благоприятной среды для творчества, поиска новых научно-технических и конструкторских решений, результатом которых является создание результатов интеллектуальной деятельности;
- повышение уровня изобретательской активности российских потенциальных заявителей и изобретателей;
- обеспечение доступности информации о результатах интеллектуальной деятельности, облегчение процедур регистрации объектов интеллектуальной собственности;
- способствование формированию организационных и правовых механизмов вовлечения результатов интеллектуальной деятельности в оборот;
- формирование среды эффективных и динамичных собственников и потребителей результатов интеллектуальной деятельности;
- повышение информированности общества в вопросах обращения с интеллектуальной собственностью, в том числе повышение информированности иностранных инвесторов.

Субъектами авторского и патентного права являются авторы, патентообладатели, наследники, патентное ведомство, граждане России и иностранцы.

Автор – физическое лицо, творческим трудом которого созданы изобретение, полезная модель или промышленный образец.

В технике широко распространено соавторство, технические проекты обычно выполняются большими коллективами, где у каждого члена коллектива своя

функция. При совместном создании изобретения, полезной модели или промышленного образца все создатели признаются авторами. Авторами изобретения или иного объекта изобретательского права могут считаться только лица, чей труд в создании изобретения носил творческий характер. Технические работники, выполнявшие расчетные, чертежные, экспериментальные работы, не могут претендовать на авторство изобретений и других объектов патентного права.

Не признаются авторами физические лица, которые не внесли личного творческого вклада в создание изобретения, полезной модели или промышленного образца, оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовавшие оформлению прав на него и его использованию. Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Субъектами авторского и патентного права могут быть иные лица, физические и юридические, которые приобрели некоторые права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также правопреемники по закону, приобретатели прав по договору, и наследники (правопреемники), предприятие-работодатель (если автор создает объект в порядке служебного задания и заранее уступил права на этот объект работодателю).

Патентообладатель – лицо, владеющее патентом на объект промышленной собственности и вытекающими из патента исключительными правами на его использование. Согласно закону патент выдается автору, его работодателю, когда произведение создано работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя.

Наследниками признаются лица, которые по закону или по завещанию приобретают патент после смерти автора или патентообладателя. По наследству переходят те права, которые носят имущественный характер или необходимы для реализации имущественных прав. Личные неимущественные права по наследству не переходят, но наследники могут выступать в их защиту.

Патентное ведомство – организация, которая обеспечивает формирование и проведение единой государственной политики в области охраны окружающей среды. Данный институт включает в себя федеральный институт промышленной собственности, высшую патентную палату, апелляционную палату, российский институт интеллектуальной собственности и иные организации.

Патентные поверенные – лица, получившие специальное образование, имеющие опыт работы в области охраны промышленной собственности и выдержавшие специальный экзамен на звание патентного поверенного. Они могут осуществлять свою деятельность как самостоятельно в качестве индивидуального предпринимателя, так и работая по найму или создав собственную коммерческую организацию. Все патентные поверенные подлежат обязательной регистрации, сведения о них вносятся в единый государственный реестр и им выдается специальное свидетельство на право осуществления профессиональной деятельности.

Государство также является субъектом патентного права, но только в том

случае, когда автор передает государству свое изобретение в собственность.

Авторское право наравне с патентным является отраслью гражданского права, ориентированной на защиту интеллектуальной собственности. Хотя эти две области имеют между собой много общих черт и зачастую пересекаются, они всё же не являются взаимозаменяемыми.

Таблица 5 – Различие патентного и авторского права

Патентное право	Авторское право
Требует подтверждения новизны и ценности изобретения	Не нуждается в оценке
Реализуется с момента регистрации патента	Возникает сразу с момента создания и не требует доказательств и оформления
Имеет ограниченный срок действия	Действует пожизненно плюс 70 лет с момента кончины автора (передаётся по наследству)
Патент можно продать	Авторское право неотчуждаемо

Патентное право имеет в первую очередь экономическое значение, а авторское – социальное и правовое. Лицо, подающее заявку на патент, автоматически считается автором. Например, учёный, разработавший технологию, при которой определённый штамм микроорганизмов улучшит качество молока, будет и автором этой технологии, и держателем патента на применение.

Выводы по разделу 1

Автор – физическое лицо, творческим трудом которого создан конкретный объект интеллектуальной собственности (литературное произведение, изобретение, программа для ЭВМ и др.).

Правообладатель – физическое или юридическое лицо, которому принадлежат исключительные права на использование такого объекта, получение имущественной выгоды от такого использования. Правообладателями могут считаться как сами авторы, так и любые лица, получившие исключительные имущественные права по закону (например, наследники) или договору.

Авторское право представляет собой эксклюзивное право воспроизведения оригинальных авторских работ, воплощенных в той или иной осязаемой форме, создания вариантов оригинального произведения, исполнения музыкальных, драматических и хореографических произведений и публичного показа скульптурных работ.

Патентное право как часть права интеллектуальной собственности охраняет произведения технического творчества – технические решения конкретных технических задач.

Сейчас функции Федеральной службы по интеллектуальной собственности выполняет Роспатент. Статистические данные говорят о сокращении подачи

заявок и выдачи лицензий авторам и патентов по всем объектам интеллектуального права. Это негативное явление, и связано с общим падением роста экономики.

Современное состояние правового регулирования авторских прав и прав патентообладателей в российском законодательстве свидетельствует об отсутствии надлежаще разработанной теории, значении в системе гражданского права. В связи с этим актуальны исследования, посвященные определению понятия авторским правам и патента, их функциям, обязательствам, возникающим на основании патента, а также защите прав.

Таким образом, на сегодняшний день рынок интеллектуальной собственности в России не соответствует потребностям инновационного развития экономики, находится в состоянии стагнации, при том, что имеются все возможности и благоприятные условия для повышения динамики его развития.

Объектами авторского и патентного права являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы; произведений науки, литературы и искусства для того чтобы результат творческой деятельности признавался объектом патентного права, он должен обладать свойством патентоспособности.

Субъектами авторского и патентного права являются авторы, патентообладатели, наследники, патентное ведомство, граждане России и иностранцы.

Приведенная норма гражданского законодательства Российской Федерации соответствует международной системе охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере. В частности, целесообразно сослаться на Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS).

За последние десятилетия значение авторского и патентного права в Российской Федерации существенно возросло. Курс на импортозамещение и необходимость развития собственных технологий требуют совершенствования законодательства Российской Федерации в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, для защиты экономических интересов правообладателей.

Несовершенство формулировок некоторых норм авторского и патентного права приводит к неоднозначности результатов экспертизы объектов патентных прав и, как следствие, к принятию неправомерного решения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В то же время многие авторы, анализирующие различные институты интеллектуальной собственности, оставляют без должного внимания патент, его роль и функции как института права в условиях рынка.

Правовая защита авторства переведена в гражданскую область права в соответствии со своей сферой деятельности.

2 ЗАЩИТА АВТОРСКИХ И ПАТЕНТНЫХ ПРАВ

2.1 Права и обязанности авторов и патентообладателей

Право авторства можно определить как возможность, предоставленную законом действительному создателю разработки, быть признанным ее единственным творцом. С правом авторства тесно связано право на авторское имя, которое состоит в возможности изобретателя требовать, чтобы его имя как создателя разработки упоминалось в любых публикациях о созданном им объекте.

Обязанности авторов: заплатить государственную пошлину; использовать изобретение, промышленный образец, полезную модель.

Таблица 6 – Составляющие авторских прав

Имущественные	Исключительное право на произведение
Личные неимущественные	1) право авторства; 2) право автора на имя; 3) право на неприкосновенность произведения и на защиту произведения от искажений
Иные	1) право на обнародование произведения; 2) право на отзыв; 3) право следования; 4) право доступа; 5) права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства; 6) право автора служебного произведения на вознаграждение; 7) право автора программ для ЭВМ или баз данных, созданных по договору на вознаграждение

В случаях, предусмотренных ГК РФ, автору произведения наряду с перечисленными правами, принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Права автора представляют собой совокупность личных неимущественных и имущественных прав.

Личные неимущественные права неотчуждаемы. Они принадлежат автору независимо от имущественных прав и сохраняются за автором в случае отчуждения имущественных прав. К личным неимущественным правам относятся.

1. Право авторства – право признаваться автором произведения и требовать признание этого факта от третьих лиц. Это право дает возможность использовать предусмотренные законом способы для охраны его. Право авторства возникает с факта создания произведения и существует до смерти автора. Право авторства это

основная предпосылка для наличия других прав. Отказ от этого права ничтожен [14, с. 67].

2. Право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно. Оно неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого указано на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

3. Право на неприкосновенность произведения – не допустимость без согласия автора внесения в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжения произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с правилами статьи 152 ГК РФ. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

4. Право на обнародование произведения – есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом. Обнародование производится один раз. При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения.

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

Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор также обязан публично оповестить о его отзыве. При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки. Эти правила не применяются к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, вошедшим в сложный объект.

Особым личным неимущественным правом является право доступа к произведениям изобразительного искусства. Автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения (право доступа). При этом от собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору. Автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено иное.

К имущественным правам на произведение относится исключительное право автора произведения или иного правообладателя использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности:

- 1) воспроизведение произведения, то есть изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;
- 2) распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;
- 3) публичный показ произведения, то есть любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также

демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения [24, с. 37];

5) прокат оригинала или экземпляра произведения;

6) публичное исполнение произведения, то есть представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения;

7) сообщение в эфир, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю. При этом под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой. При сообщении произведений в эфир через спутник под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой. Сообщение кодированных сигналов признается сообщением в эфир, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее согласия;

8) сообщение по кабелю, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции). Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;

9) перевод или другая переработка произведения. При этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного). Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах

пользователя или под управлением конкретных программ пользователя;

10) практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;

11) доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

Если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения (исчерпание прав), за исключением права следования, предусмотренного статьей 1293 ГК РФ.

Согласно этой статье в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования). Размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты определяются Правительством Российской Федерации. Авторы пользуются правом следования также в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений. Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

Законодатель предусмотрел случаи свободного использования произведения, которое допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования.

1. Цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати.

2. Использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3. Воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю 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 такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

4. Воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных

произведений в объеме, оправданном информационной целью. При этом за авторами таких произведений сохраняется право на их опубликование в сборниках.

5. Воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, путем сообщения в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью.

6. Воспроизведение без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых правомерно опубликованных произведений, кроме произведений, специально созданных для воспроизведения такими способами.

В случае, когда библиотека предоставляет экземпляры произведений, правомерно введенные в гражданский оборот, во временное безвозмездное пользование, такое пользование допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения. При этом выраженные в цифровой форме экземпляры произведений, предоставляемые библиотеками во временное безвозмездное пользование, в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме [31, с. 203].

Создание произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии либо в жанре карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно обнародованного произведения и использование этой пародии либо карикатуры допускаются без согласия автора или иного обладателя исключительного права на оригинальное произведение и без выплаты ему вознаграждения.

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования репродуцирование в единственном экземпляре без извлечения прибыли:

- 1) правомерно опубликованного произведения – библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения и для предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим их по каким-либо причинам 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 граждан для использования в учебных или научных целях, а также образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

Под репродуцированием (репрографическим воспроизведением) понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания.

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю фотографического произведения, произведения архитектуры или произведения изобразительного искусства, которые постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения.

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения публичное исполнение музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии либо похорон в объеме, оправданном характером такой церемонии.

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение произведения для осуществления производства по делу об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства в объеме, оправданном этой целью.

Организация эфирного вещания вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись в целях краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на сообщение в эфир, при условии, что такая запись делается организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для собственных передач. При этом организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев со дня ее изготовления, если более продолжительный срок не согласован с правообладателем или не установлен законом. Такая запись может быть сохранена без согласия правообладателя в государственных или муниципальных архивах, если она носит исключительно документальный характер.

Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

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

Если автор произведения был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным и семьдесят лет

исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права, установленный настоящей статьёй, увеличивается на четыре года.

По истечении срока действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние. Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения. Перешедшее в общественное достояние необнародованное произведение может быть обнародовано любым лицом, если только обнародование произведения не противоречит воле автора, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Распоряжение исключительным правом может осуществляться на основании договора. Договор об отчуждении исключительного права на произведение или о предоставлении права использования произведения не подлежит государственной регистрации, так как для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения.

По лицензионному договору одна сторона – автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах. Лицензионный договор заключается в письменной форме. Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме.

В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения за использование произведения или порядок исчисления такого вознаграждения. В таком договоре может быть предусмотрена выплата лицензиару вознаграждения в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме. Правительство Российской Федерации вправе устанавливать минимальные ставки авторского вознаграждения за отдельные виды использования произведений.

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

Ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности автора. Пользователь возмещает убытки в полном объеме

на общих основаниях, предусмотренных ГК РФ.

Договор может быть прекращен по следующим основаниям: отказ от исполнения одной из сторон в случае предусмотренном законом или договором; прекращение срока действия авторского права; смерть или ликвидация стороны договора, если нет правопреемника; когда договор выполнен.

Таблица 7 – Личные неимущественные права автора – это неотчуждаемые и непередаваемые интеллектуальные права

Разновидность	Содержание
Право авторства	Право признаваться автором произведения
Право автора на имя	Право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени (анонимно)
Право на неприкосновенность произведения	Запрет для всех третьих лиц на: 1) внесение в произведение изменений, сокращений и дополнений; 2) снабжение произведения иллюстрациями; 3) снабжение произведения предисловием, послесловием, комментариями, пояснением
Право на защиту произведения от искажений	Право автора требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в случае извращения, искажения или иного изменения произведения, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию автора»

Иные права автора – это интеллектуальные права, занимающие промежуточное положение между имущественными и неимущественными правами.

Таблица 8 – Иные права авторов

Разновидность	Содержание	Условия
Право на обнародование произведения (впервые)	Сделать произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, сообщения в эфир и т.д.	
Право на отзыв	1) Право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения	Возмещение правообладателю причиненных убытков
	2) Отзыв обнародованного произведения	Обязанность публично оповестить об отзыве
	3) Право на изъятие из обращения ранее выпущенных экземпляров произведения	Возмещение убытков, причиненных изъятием
Право следования	Право автора на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены каждой публичной перепродажи: а) оригинала произведения изобразительного искусства; б) автографа литературного произведения; в) автографа музыкального произведения	В качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация

Окончание таблицы 8

Разновидность	Содержание	Условия
Право доступа	1) Право автора произведения изобразительного искусства требовать от собственника оригинала предоставления возможности воспроизвести свое произведение	От собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору
	2) Право автора произведения архитектуры требовать от собственника оригинала предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения	Если договором не предусмотрено иное
Право автора служебного произведения	Право на вознаграждение за использование служебного произведения	1) Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу либо 2) если работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование произведения в указанный срок
Право автора программ для ЭВМ или баз данных	Право на вознаграждение за использование программ (баз), созданных по договору с заказчиком	В случае действий заказчика, аналогичных действиям работодателя в отношении служебного произведения

Рассмотрим пример судебной практики по защите авторских прав.

АО «Телеспорт Групп» VS Rambler.

Зимой 2020 года АО «Телеспорт Групп» подало в Московский городской суд иск к ООО «Рамблер Групп» иск о защите исключительных прав на произведения, размещенные на сайте информационно-телекоммуникационной сети интернет. «Телеспорт Групп» обратилось с требованиями обязать ответчика прекратить создание технических условий, обеспечивающих размещение, распространение произведения – программы «Хайлайтс», посвященной матчам футбольного чемпионата Италии, в интернете на сайте – <https://www.championat.com>, а также взыскать с ответчика компенсацию в размере 235 млн рублей за 47 случаев нарушения исключительного права на использование программы.

Суд удовлетворил иск частично – с «Рамблер Групп», которое является владельцем сайта www.championat.com, решено взыскать 1,4 млн рублей. Кроме того, суд обязал «Рамблер Групп» прекратить создание технических условий, обеспечивающих распространение или иное использование телевизионной

трансляции матчей чемпионата Италии по футболу.

Рассмотрим основные права и обязанности патентообладателя.

Оформление патентных прав происходит следующим образом.

Единственным документом, который удостоверяет право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, является патент. Ведение дел о выдаче патентов и решении иных патентно-правовых вопросов требует специальных знаний как в соответствующей области науки и техники, так и в сфере патентного права. В силу этого Патентный закон РФ предоставляет изобретателям и их правопреемникам право не только лично выступать в патентных отношениях, но и пользоваться услугами других лиц. Такими субъектами выступают прежде всего патентные поверенные, которыми признаются лица, получившие специальное образование, имеющие опыт работы в области охраны промышленной собственности и выдержавшие специальный экзамен (аттестацию) на звание патентного поверенного.

Оформление патентных прав – неперемное условие предоставления правовой охраны изобретения, полезной модели или промышленного образца. Для официального признания названных объектов патентного права необходимо составить особую заявку на выдачу патента, которая будет рассмотрена патентным ведомством (конкретно – Федеральный институт промышленной собственности – ФИПС), после чего будет выдан патент.

Заявка на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец представляется на русском языке и подписывается заявителем, а в случае подачи заявки через патентного поверенного или иного представителя – заявителем или патентным поверенным либо иным представителем (для иностранцев обязательна подача заявки только через патентного поверенного).

Заявка на выдачу патента должна относиться к одному изобретению, полезной модели или промышленному образцу или группе, связанным между собой настолько, что они образуют единый замысел. Заявка должна содержать:

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

Основным документом заявки является описание разработки, которое составляется по определенной схеме и раскрывает сущность решения. Объем правовой охраны определяется формулой изобретения (полезной модели) или совокупной сущностью признаков промышленного образца. Формула излагается

в виде логического определения решения совокупностью всех его признаков.

Рассмотрение заявки в патентном ведомстве заключается в проведении экспертизы. В начале проводится предварительная (формальная) экспертиза, по результатам которой выносится соответствующее решение экспертов. Заявка на изобретение подвергается экспертизе по формальным и существенным признакам. С формальной стороны выявляется, подлежит ли правовой защите предложение, содержащееся в заявке. Положительное решение формальной экспертизы по заявке на полезную модель является основанием для выдачи на полезную модель охранного документа (так называемая явочная процедура патентования). Экспертиза, по существу, устанавливает патентоспособность предложения, то есть его новизну и изобретательский уровень.

Выдача патента – заключительная стадия оформления изобретательских прав. Патентное ведомство РФ публикует в своем официальном бюллетене сведения о выдаче патента, включающие имя патентообладателя, название разработки, ее формулу или совокупность существующих признаков.

Одновременно вносятся сведения о выдаче патента и внесении в соответствующий Государственный реестр, и затем выдается сам патент.

Автор патентного права обладает:

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

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

Автор вправе извлекать материальную выгоду из своего изобретения и других объектов. Он может продать изобретение или выдать на него лицензию, то есть разрешение на право использования в течение определенного времени.

Выдача лицензии оформляется договором, согласно которому автор (и другой патентообладатель) – лицензиар – передает право пользования изобретением лицензиату – лицу, заинтересованному в эксплуатации изобретения, а лицензиат обязуется уплачивать лицензиару вознаграждение в течение срока пользования изобретением. Лицензионный договор регистрируется в Патентном ведомстве.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретений, полезную модель или промышленный образец.

Никто не вправе использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, в том числе

совершать следующие действия:

- 1) ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, 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;
- 2) ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продаже, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. При этом, если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа при отсутствии доказательств обратного;
- 3) совершение данных действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;
- 4) осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение.

В случае, если патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежит нескольким лицам, то порядок их использования определяется договором между ними. При отсутствии такого договора порядок использования осуществляется по усмотрению патентообладателей, каждый из которых не вправе предоставить лицензию или передать исключительное право (уступить патент) другому лицу без согласия остальных.

Обязанности патентообладателя:

- уплата патентных пошлин;
- использование запатентованного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

При неуплате пошлины патент может быть аннулирован.

В случае, если запатентованное изобретение или промышленный образец не используются либо недостаточно используются патентообладателем и лицами, которым переданы права на них, что приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров или услуг на товарном рынке или рынке услуг, любое лицо, желающее использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец, при отказе патентообладателя от заключения с этим лицом лицензионного договора, имеет право обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительной неисключительной лицензии на использование на территории РФ такого изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Если патентообладатель не может использовать изобретение, на которое он имеет исключительное право, не нарушая при этом прав обладателя другого патента на изобретение или полезную модель, отказавшегося от заключения лицензионного договора, патентообладатель имеет право обратиться в суд с иском к обладателю другого патента о предоставлении принудительной неисключительной лицензии на использование на территории РФ изобретения

или полезной модели обладателя другого патента.

Патентообладатель имеет право передать исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец (уступить патент) любому физическому или юридическому лицу. Договор о передаче исключительного права (уступке патента) подлежит регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности и без такой регистрации считается недействительным. Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение переходят по наследству.

Споры, возникающие при реализации прав на объекты патентного права, разрешаются в судебном или административном порядке. В судебном порядке разрешаются споры об авторстве, о выплате и размерах вознаграждения, о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта патентного права и другие имущественные споры. Жалобы на отказ в выдаче патента рассматриваются апелляционной палатой Патентного ведомства.

Прекращение и восстановление действия патента.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец в течение всего срока его действия может быть признан недействительным полностью или частично в случае:

- 1) несоответствия охраняемого решения установленным законом критериям охраноспособности (т. е. ошибочная выдача патента);
- 2) 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 изобретения или полезной модели и в формуле изобретения или полезной модели, если заявка на дату ее подачи содержала формулу, либо на изображениях изделия. Например, это может произойти при внесении в заявку изменений уже после ее подачи;
- 3) выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, имеющих одну и ту же дату приоритета, с нарушением условий закона;
- 4) 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.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается недействительным полностью или частично на основании решения, принятого по возражению, поданному в Палату по патентным спорам, или вступившего в законную силу решения суда, в том числе решения суда.

Признанный недействительным полностью или частично патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец аннулируется. В случае признания патента недействительным частично выдается новый патент.

Действие патента, которое было прекращено в связи с тем, что патентная пошлина за поддержание патента в силе не была уплачена в установленный срок,

может быть восстановлено по ходатайству лица, которому принадлежал патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Такое ходатайство должно быть подано в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение 3 лет с даты истечения срока уплаты патентной пошлины, но до истечения срока действия патента. К ходатайству должен быть приложен документ, подтверждающий уплату в установленном размере патентной пошлины за восстановление действия патента.

2.2 Особенности доказывания прав авторов и патентообладателей

В 2019 году арбитражными судами субъектов Российской Федерации рассмотрено 10 109 дел, связанных с защитой интеллектуальных прав, что на 1,11 % больше, чем в 2018 году. Существенное количество рассмотренных исковых заявлений приходится на дела, связанные с защитой авторских и смежных прав (51 %), а также прав на товарные знаки (21 %) [64].

В апелляционном порядке арбитражными судами рассмотрена 2491 апелляционная жалоба по делам данной категории, что составило 17,4 % от дел, рассмотренных судами первой инстанции. В 2019 году Судом по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассмотрено 783 дела; в кассационном порядке – 1360 дел, в том числе по жалобам на решения, принятые Судом по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции, 264 дела, а по жалобам на судебные акты, принятые судами субъектов Российской Федерации и арбитражными апелляционными судами, – 1096 дел.

Сумма удовлетворенных арбитражными судами требований о возмещении убытков или взыскании компенсации по делам о защите исключительных прав в 2019 году составила 192 млн руб. При этом всего по спорам, связанным с охраной интеллектуальной собственности, арбитражными судами субъектов Российской Федерации в 2018 году взыскано 3 389 196 000 руб., в 2019 году – 1 900 414 000 руб.

Доказывание авторства сопряжено с рядом сложностей, обусловленных материально-правовыми особенностями регулирования данных правоотношений. Принципиальным положением российского законодательства является возникновение авторского права в силу создания произведения без необходимости выполнения каких-либо формальностей (регистрации, депонирования и т. п.).

Определение авторства основано на установлении факта создания произведения конкретным лицом или группой лиц. Создание произведения представляет собой процесс творческого воплощения замысла автора в какую-либо материальную форму. Во многих случаях данный процесс юридически никак не фиксируется, и доказательства, при помощи которых суд может установить факт создания произведения конкретным лицом (авторства), не имеют формализованного характера (у автора отсутствует какой-либо правоустанавливающий документ). Также следует учитывать, что возможные

доказательства данного факта почти всегда имеют косвенный характер.

Поэтому достоверный вывод может быть сделан только на основе их комплексной оценки. Для доказывания факта авторства могут использоваться следующие средства.

1. Письменные доказательства: авторский договор, внутренняя документация предприятия, переписка, сообщения средств массовой информации о создании данного произведения; документы об участии в выставках, конкурсах с данным произведением; дипломы, призы или иные награждения за создание произведения; письма, дневники и др.

Если произведение создается в порядке выполнения служебных обязанностей работником организации, доказательствами авторства являются: трудовой договор, документально оформленное служебное задание, обязывающее работника создать или принять творческое участие в создании произведения (в виде приказа, распоряжения, служебной записки, задания и т. п.), акты сдачи-приемки работ, выполненных в порядке служебного задания, должностные инструкции, служебная переписка, касающаяся создания произведения, и др.

Как письменное доказательство может быть рассмотрен оригинал или экземпляр произведения, если оно выражено в соответствующей (письменной) форме. Рукописи литературных, художественных, научных произведений относятся к «самостоятельной категории письменных доказательств, непосредственно воплощающих в себе юридические поступки». Данные доказательства имеют специальное значение при рассмотрении споров в сфере авторского права.

Также следует отметить, что, несмотря на сравнительно большую определенность сведений, содержащихся в письменных доказательствах, они также зачастую имеют косвенный характер.

2. Вещественные доказательства, которыми в данном случае могут быть: оригинал произведения с указанием автора; экземпляр произведения с указанием автора; рабочие рукописи, зарисовки и др.; материалы, заготовки, формы, которые использовались при создании оригинала; предыдущие работы автора в этом направлении.

Следует отметить, что многие категории произведений могут исследоваться в качестве письменного и (или) вещественного доказательства. При этом критерием выбора необходимого процессуального порядка является форма представления сведений, необходимых для целей судебного разбирательства. Если их носителем является текст произведения, то оно подлежит исследованию в качестве письменного доказательства. Если же имеют значение иные свойства произведения (цвет, форма, материал и т. п.), оно рассматривается как вещественное доказательство.

3. Заключение эксперта – иногда достаточно достоверные результаты может дать автороведческая экспертиза. Однако следует учитывать, что использование экспертизы для установления авторства возможно, когда объективная форма произведения отражает «индивидуальный почерк», стиль, несет в себе отпечаток

личности автора (произведения литературы, живописи и т. п.). В случаях, если индивидуальность создателя не выражена в произведении так явно (фотография, программы для ЭВМ, базы данных, сборники и т. п.), прямое применение экспертных знаний является затруднительным или совсем невозможным.

Также для установления авторства могут быть использованы иные виды экспертизы: литературоведческая, искусствоведческая, экспертиза подписи и почерка.

Следует отдельно остановиться на наиболее значимых средствах доказывания. Среди письменных доказательств особенно важную роль играют авторские договоры, т. к. они заключаются непосредственно с автором произведения и, таким образом, дают определенную информацию об авторстве. В случае создания произведения по авторскому договору заказа сторонами часто подробно оговаривается предмет договора – создаваемое произведение, предусматривается календарный план выполнения работ, производится промежуточная и окончательная сдача-приемка и корректировка результатов.

Если права на произведение передаются по авторскому или лицензионному договору, в нем также должно содержаться описание произведения – объекта передаваемых прав, которое может использоваться для установления авторства.

Произведение является необходимым доказательством по данной категории дел. Его можно рассматривать как «правоустанавливающий документ» авторского права.

В связи с этим большое значение имеет факт указания имени автора (авторов) на оригинале или экземпляре произведения. Статьей 9 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» установлена презумпция авторства: «При отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения»; предполагается, что лицо, создавшее произведение, имеет возможность «подписать» его и обычно указывает себя на нем в качестве автора.

Высказываются мнения, что в данном случае употребление термина «презумпция» неуместно, т.к. указание на произведении лица в качестве автора является не предположением, а «наличным юридическим фактом», имеющим правовые последствия. «Если лицо указано в произведении как автор, то оно и является автором».

С этим сложно согласиться: как было отмечено выше, правопорождающим фактом является не указание себя в качестве автора на экземпляре произведения, а факт создания произведения. Поэтому данная норма порождает именно правовое предположение и введена законодателем для облегчения процесса доказывания по спорам в сфере авторского права, т. е. является доказательственной презумпцией в буквальном смысле [14, с. 67].

Отмечается, что «указанная презумпция легко опровержима: для этого достаточно представить другой оригинал или экземпляр произведения, на котором нет имени автора или проставлено имя другого автора». Можно добавить, что данная презумпция достаточно сильна в случае тесной связи

произведения с материальным носителем (скульптура, живопись, архитектура и т. п.). Если же произведение выражено в материальной форме, которая легко копируется без заметной потери содержания и качества (литература, музыка, графические и иные произведения в цифровой форме, на магнитном носителе и т. п.), то предоставление другого экземпляра произведения, на котором в качестве автора указано другое лицо, не вызывает никаких сложностей.

Презумпция же считается опровергнутой, и обязанности по доказыванию будут распределяться на общих основаниях. Однако следует учитывать, что экземпляр произведения, посредством которого произошло обнародование произведения (т. е. оно стало впервые известным широкой публике), очевидно, будет иметь большее доказательственное значение, чем экземпляры, распространенные позже (когда произведение стало общедоступным).

Комментарий Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» (Э.П. Гаврилов) включен в информационный банк согласно публикации – М.: Фонд «Правовая культура», 2016.

Как было рассмотрено выше, сбор доказательств авторства при подготовке дела к судебному разбирательству может быть существенно осложнен, если создание произведения не было документально зафиксировано. Закон не требует от автора выполнения каких-либо формальностей, однако не запрещает создателям произведения использовать процедуры, способствующие доказыванию их прав на произведение в случае возникновения спора в будущем.

На практике часто рекомендуется проведение различных «удостоверяющих авторство» действий. К наиболее распространенным относятся: нотариальное заверение фактов, регистрация произведения в различного рода организациях (коллективного управления, творческих союзах, юридических фирмах и т. п.), направление экземпляра произведения по почте в свой адрес и т. п.

Также в отношении программ для ЭВМ и баз данных существуют специальные регистрационные процедуры, осуществляемые Российским агентством по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем.

Суть всех указанных процедур сводится к депонированию экземпляра произведения или (и) заверению сведений, содержащихся в специальной заявке (обычно путем выдачи специального «сертификата», «свидетельства» или иного документа).

В нотариальном порядке наиболее часто осуществляется заверение подписи лица на экземпляре произведения и принятие оригинала или экземпляра произведения на хранение либо в порядке обеспечения доказательств (ст. ст. 80, 97 «Основ законодательства РФ о нотариате»).

Полученные в результате регистрации или нотариального заверения документы могут быть использованы в процессе в качестве письменных доказательств.

Несмотря на некоторые различия в процедурах и представляемых документах, вышеуказанные формы регистрации доказывают равный объем фактов. Ни

нотариус, ни иные организации, занимающиеся регистрацией, не в состоянии проверить достоверность сведений заявки, поэтому предоставляемые данными способами доказательства не устанавливают авторство, так как не фиксируют факт создания произведения конкретным лицом.

Депонирование экземпляра произведения, по сути, является «суррогатом» обнародования или публикации. Поэтому к данной ситуации применим общий режим презумпции авторства. Таким образом, может быть доказано существование произведения в объективной форме на момент депонирования, а также использована презумпция авторства лица, указанного на депонированном экземпляре.

Весомость такого рода доказательств также может быть нивелирована: в случае предоставления суду другого экземпляра произведения с указанным авторством другого лица презумпция авторства считается опровергнутой, и данное доказательство уже будет рассматриваться только наряду с другими обстоятельствами, свидетельствующими об авторстве.

Много споров также вызывает доказательственная сила «регистраций», осуществленных негосударственными организациями.

Рассмотрим примеры правоприменительной практики по делу о защите прав авторов.

На примере десятки самых громких дел о нарушении авторских прав.

Шоколад «Алёнка».

Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», выпускающая шоколад под брендом «Аленка», требовала взыскать компенсацию в размере более 310 миллионов рублей с кондитерской фабрики «Славянка» (Белгородская область) за нарушение исключительных прав на товарный знак.

«Славянка» выпускала шоколад под названием «Алина» в упаковке, выполненной в аналогичной цветовой гамме и с изображением девочки, как установили суды, «в похожем цветастом головном платке, из-под которого выбивается челка».

Спор дошел до Высшего арбитражного суда РФ и был отправлен на новое рассмотрение в первую инстанцию. Там длившееся два с половиной года разбирательство завершилось подписанием мирового соглашения: «Славянка» обязалась прекратить выпуск шоколада в спорном оформлении и выплатить истцу 15 миллионов рублей. В свою очередь, «Красный Октябрь» отказался от взыскания остальных 37 миллионов рублей компенсации, рассчитанной судом

Элитное шампанское Cristal.

Роспатент в 2008 году по заявлению федерального казенного предприятия «Союзплодоимпорт» прекратил правовую охрану в России товарного знака Cristal, принадлежащего французской компании Champagne Louis Roederer. Под этим брендом выпускается и до 2010 года ввозилось в Россию элитное шампанское, созданное по заказу российского императора Николая II.

Роспатент согласился с доводами «Союзплодоимпорта» о том, что бренд Cristal схож до степени смешения с товарным знаком заявителя Kristal, под

которым выпускается водка.

Champagne Louis Roederer оспорила выводы Роспатента, и суды трех инстанций поддержали французскую компанию, указав, что «Союзплодоимпорт», оспаривая регистрацию бренда Cristal в Роспатенте, пропустил срок исковой давности. Однако Высший арбитражный суд в марте 2011 года отменил все решения в пользу французов и направил дело на новое рассмотрение. По мнению ВАС, нижестоящие суды неправильно определили дату начала течения срока исковой давности.

Арбитраж Москвы в марте 2012 года разрешил спор между Champagne Louis Roederer и Роспатентом в пользу ведомства. Это последнее решение пока не обжаловано. Компания поставки шампанского в Россию прекратила.

Водка «Володя и медведи».

Роспатент отказал подмосковному ООО «Роялти» в регистрации товарного знака «Володя и медведи» для класса алкогольных напитков, в том числе водки.

По мнению ведомства, регистрация «наносит ущерб имиджу и интересам государства, а также противоречит общественным интересам», поскольку может вызвать у потребителя ассоциации с президентом РФ Владимиром Путиным, и партией «Единая Россия», символом которой является медведь.

Компания обжаловала решение Роспатента в арбитраже, и суды трех инстанций признали действия патентного ведомства незаконными. Постановление кассационного суда по делу было вынесено в марте. Выводы судов могут быть обжалованы еще в Высший арбитражный суд. Но пока во исполнение вступившего в силу решения суда Роспатент зарегистрировал бренд «Володя и медведи» на имя ООО «Роялти».

Товарные знаки «Газеты.ру».

Электронное издание «Газета.ру» не смогло добиться в Роспатенте регистрации на свое имя товарных знаков «gazeta.ru», «газета.ру» и «газета.ru», несмотря на то, что много лет использует это название.

Роспатент мотивировал отказ регистрировать бренды тем, что данные обозначения состоят из неохраняемых элементов и не обладают различительной способностью. ЗАО «Газета.ру», учредитель электронного СМИ, обратилось в Арбитражный суд Москвы с заявлениями об отмене решений патентного ведомства.

Суды трех инстанций отклонили иски, указав, что товарные знаки, которые хочет зарегистрировать «Газета.ру», сходны до степени смешения с товарным знаком «Газета», зарегистрированным ранее на имя АНО «Редакция Ежедневной газеты».

В Высший арбитражный суд компания-заявитель пока не обращалась.

Коньячный бренд «Московский»/Moskovskiy.

Французская компания Sci des Broix, которая в 2005 году зарегистрировала во Франции бренды «Московский» и Moskovskiy для класса товаров «алкогольные напитки», обратилась в Роспатент с заявлением о досрочном прекращении прав ФКП «Союзплодоимпорт» на эти товарные знаки в России в связи с их

неиспользованием в течение более трех лет.

Роспатент согласился с доводами заявителя, после чего решение патентного ведомства было обжаловано «Союзплодоимпортом» в суде. Однако суды трех инстанций отклонили иск.

Суды установили, что сам «Союзплодоимпорт» алкогольную продукцию не выпускает, а Московский винно-коньячный завод «КиН», выпускающий коньяк «Московский» по лицензионному договору, фактически использует другой товарный знак (этикетку) для маркировки своей продукции, выплачивая «Союзплодоимпорту» роялти лишь за использование охраняемого словесного элемента «Московский»/Moskovskiy.

Высший арбитражный суд, куда обратился «Союзплодоимпорт» за пересмотром решений по делу, согласился с выводами нижестоящих судов.

Интересно, что сам МВКЗ «КиН» также добивался досрочного прекращения правовой охраны товарного знака «Московский»/Moskovskiy, но и в Роспатенте, и в судах ему отказали.

Конфеты Raffaello и Ferrero Rocher.

Итальянская группа Ferrero активно борется с появлением в России контрафактной продукции, сходной до степени смешения с принадлежащими компании брендами.

Наибольшую известность приобрел спор по защите прав на внешний вид конфет Raffaello. Компания Soremartek S.A. (входит в Ferrero) зарегистрировала на свое имя товарный знак, представляющий собой реалистичное изображение (фотографию) конфеты шарообразной формы белого цвета с неровной поверхностью – в обсыпке из кокосовой стружки.

В 2007 году Soremartek подала в арбитраж Москвы иск о нарушении исключительного права на этот товарный знак. Ответчиками выступили петербургская компания «Ландрин», производившая одноименные конфеты круглой формы, сходные с Raffaello, и московская торговая фирма «Чакуба». В итоге судебных разбирательств все четыре инстанции арбитражной системы подтвердили исключительное право Ferrero на бренд Raffaello и обязали ответчиков прекратить производство и продажу своих конфет.

В 2010 году аналогичное разбирательство группа Ferrero вела с московской кондитерской фабрикой «Победа» из-за конфет, похожих на Ferrero Rocher. Спор закончился мировым соглашением, по условиям которого фабрика обязалась изменить дизайн упаковки конфет «Победа вкуса. Трюфели кофе Мокка с марципаном».

В ноябре 2018 года Верховный Суд Российской Федерации подтвердил отсутствие нарушения исключительных прав испанской компании Гестмьюзик Эндемол С. А. / Gestmusic Endemol S. А. и акционерного общества «ВайТ Медиа» на формат программы и общества на программу «Один в один» созданием Первым Каналом программы «Точь-в-точь».

В 2014 году в Испании был запущен проект «Te cara me suena» («Ваше лицо кажется знакомым»), в рамках которого артисты перевоплощаются в различных

звезд эстрады с помощью гримов и костюмов. Шоу стало успешным, и испанская компания Gestmusic Endemol начала продавать права на производство шоу в разные страны. В 2015 года Первый канал, приобретя права у испанской компании, запустил проект «Один в один» производства ЗАО «ВайТ медиа», чуть позже данный проект был передан ЗАО «ВайТ медиа» каналу «Россия 1» в результате внутреннего конфликта с Первым каналом. Первый канал же, долго не думая, запустил аналогичный проект, назвав его «Точь-в-точь».

Испанская компания и ЗАО «ВайТ медиа» обратились в Арбитражный суд города Москвы с требованием запрета создания программы «Точь-в-точь». Дело успело пройти все 4 инстанции, каждая из которых отказала в удовлетворении исковых требований.

Суды, вынося решение об отказе, руководствовались тем, что истцами не был доказан факт использования ответчиком так называемой «Производственной библии формата программы», которая является описанием концепции уже существующей испанской телепередачи и принципов ее создания и не может рассматриваться в качестве сценария телепередачи, поскольку она не может быть сценарием цикла выпусков телепередач, а использование идеи, метода, концепции нарушением авторского права в смысле действующих норм гражданского права не является.

Так, суд фактически подтвердил возможность параллельного существования двух аналогичных программ, так как формат программы, по сути, не является охраняемым авторским правом объектом.

Аналогичная практика знакома и за рубежом, так, например, еще в 1989 году Суд в Новой Зеландии в известном деле *Green v Broadcasting Corporation Of New Zealand* указал на неохрняемость формата программы, который не может представлять собой драматическую работу, так как отсутствует существенное единство между элементами телепередачи, сложно изолировать отличительные особенности телепередачи в целом от материала, представленного в каждом отдельном исполнении, чтобы можно было это квалифицировать как оригинальную драматическую работу в целом.

«Кимба или Симба – король лев, истоки плагиата».

Известный диснеевский мультфильм «Король и Лев» укоряют в плагиате с японского мультфильма «Кимба – белый лев». Последний появился в 1966 году и представляет собой экранизацию манги (японские комиксы), сюжет которой строится вокруг истории об императоре джунглей, белом льве, который ищет для своего народа место, где они могли бы спокойно жить, не страшась людей, однако стечение обстоятельств приводит к гибели императора джунглей, а его беременную львицу направляют в зоопарк, по пути в который на корабле она рождает львенка Кимбу, а сама погибает при кораблекрушении.

Несмотря на то, что сюжетные линии «Короля льва» и «Кимба – белый лев» особо не пересекаются, отрицать однако весьма очевидные сходства сложно (например, в глаза сразу бросаются совпадения с Симбой, который, будучи львенком, потерял своего отца, Муфасу). С другой стороны, и графическое

представление героев, и основная система образов двух мультфильмов явно различны.

Японский мультипликатор Мачико Сатонака, собрав подписи работников японской анимации, направил в Дисней письмо с претензией на наличие плагиата. Однако Дисней в ответном письме лишь указал, что ничего не слышал о японском мультфильме, и возможные совпадения просто случайны. При этом японский мультфильм транслировали на канале NBC, а актер, озвучивавший Симбу в «Короле льве», Мэттью Бродерик даже признался, что, когда его приглашали принимать участие в озвучке мультфильма, он первоначально был уверен, что озвучивать будет именно Кимбу, героя, известного ему с детства, то есть аниме было довольно известным широкому кругу лиц.

Ход делу дальше, чем направление претензии, не был дан, что, возможно, объяснимо и малым процентом возможности установления наличия плагиата в данном деле. Авторское право охраняет только форму, но не идеи. Под формой произведения понимается язык и система образов конкретного произведения. Сюжет же произведения – элемент неохранный, другой подход привел бы к возможности монополизации идей, что не отвечает интересам общества. Совпадения в сюжетных линиях и именах персонажей не могут быть свидетельством нарушения чьих-либо авторских прав, правда, если они не являются исключительно оригинальными, созданными творческим трудом автора.

Откуда произошел Скрэт?

Происхождение известной саблезубой крысобелки Скрэта из «Ледникового периода» оказалось в эпицентре скандала: о своих авторских правах на данного персонажа в 2000 году (первый мультфильм из серии «Ледниковый период» вышел на экраны в 2002 году) заявила художница Айви Суперсоник (Зильберштейн), которая утверждала, что именно она придумала данного персонажа еще в 1999 году после наблюдения за гибридом крысы и белки в Музее естественной истории. По ее словам, в 2000 году она идею персонажа представила 20th Century Fox, которые и использовали ее для создания.

20th Century Fox предлагали закончить спор мировым соглашением и предлагали выплатить компенсацию в размере 300 тысяч долларов. Айви Суперсоник же отказалась от предложенных условий, видимо, будучи уверенной в своем выигрышном положении (так, например, за 2 года до выхода фильма на канале CNN уже был показан репортаж о ее притязаниях на авторство персонажа). Однако Айви Суперсоник проиграла данное дело в двух инстанциях, выиграв частично лишь в том, что Суд отказал во встречном требовании 20th Century Fox о запрете регистрации истцом товарного знака «SQRAT».

Так, Суд решил, что невозможно обнаружить существенное сходство между Скрэтом, героем «Ледникового периода», и Скрэтом, придуманным Айви Суперсоник. Суд согласился с тем, что Айви действительно является автором персонажа, от которого произошел Скрэт в мультфильме, однако эти два персонажа существенно отличаются: имеют разную форму тела, головы, хвоста и даже зубов, которые, к тому же, имеют особую, существенную разницу. Кроме

того, персонаж Суперсоник был представлен только в двумерном изображении, когда же Скрэт из «Ледникового периода» является трехмерным изображением. Любые сходства, которые могут быть установлены между героями, по сути, являются лишь теми элементами работы, которые предусмотрены и общеприняты в этом жанре, и не являются охраняемыми.

Исключительное право не подлежит защите путем взыскания компенсации морального вреда, поскольку является имущественным правом.

Автор Н. обратился в суд с иском к ряду организаций о защите интеллектуальных прав, взыскании компенсации за неправомерное использование произведений, компенсации морального вреда, полагая, что ответчики нарушили его интеллектуальные права на созданные им произведения, распространив сборник, содержащий сочинения, в которых частично копируются сочинения истца. Решением суда, оставленным без изменения апелляционным определением, исковые требования частично удовлетворены, в пользу автора с ответчиков взыскана компенсация за неправомерное использование произведений, а также взыскана компенсация морального вреда.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации отменила состоявшиеся судебные постановления по следующим основаниям. Разрешая спор, суд исходил из того, что книжное издание, распространенное ответчиками, содержит произведения, которые копируют сочинения истца, при этом фрагменты из сочинений истца составляют большую часть текста, положенного в основу произведений, которые размещены в сборнике. В данном издании истец в качестве автора сочинений не указан, доказательств того, что сочинения истца использованы ответчиками в соответствии с действующим законодательством, суду не представлено.

При этом суд, руководствуясь ст. 151 и 1251 ГК РФ, взыскал в пользу истца компенсацию морального вреда за нарушение ответчиками его прав на распоряжение результатом интеллектуальной деятельности, сочтя их личными неимущественными правами. Между тем положениями ст. 1229, 1270 ГК РФ определено, что исключительное право (право на распоряжение результатом интеллектуальной деятельности) представляет собой имущественное право. Согласно ст. 1251 ГК РФ защите путем взыскания компенсации морального вреда подлежат только личные неимущественные права автора, исключительное право защите путем взыскания компенсации морального вреда не подлежит, поскольку к неимущественным не относится.

Права истца, нарушенные ответчиками путем продажи (распространения) сборника сочинений, содержащего произведения, автором которых он является, к личным неимущественным правам автора, за нарушение которых полагается взыскание компенсации морального вреда, действующим законодательством не отнесены. Какие личные неимущественные права истца были нарушены каждым из ответчиков и подлежат восстановлению путем взыскания компенсации морального вреда на основании ст. 1251 ГК РФ, судами в решении не указано.

(Определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда

Российской Федерации от 23 декабря 2017 г. № 5-КГ14-126, от 27 января 2018 г. № 5-КГ14-129)

Возможность взыскания компенсации за нарушение исключительного права на произведение не зависит от того, знал ли нарушитель о неправомерности своих действий.

М. обратилась в суд с иском к издательству и полиграфической организации о защите авторских прав и взыскании компенсации морального вреда, указав, что ответчики нарушили ее авторские права, опубликовав в издании – фотоальбоме – 12 фотографий, автором которых она является, однако в качестве автора не указана. Поскольку договор на использование фотографий с ней не заключался, М. просила суд взыскать с ответчиков авторское вознаграждение и компенсацию морального вреда с каждого ответчика. Решением суда исковые требования М. удовлетворены частично.

С издательства взыскана компенсация за нарушение авторского права и компенсация морального вреда. В удовлетворении исковых требований к другому ответчику отказано. Судом второй инстанции указанное решение в части удовлетворения требований М. отменено и вынесено новое решение об отказе в иске. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации отменила определение областного суда, указав следующее.

Разрешая спор и удовлетворяя частично заявленные требования, суд первой инстанции исходил из того, что издательство было не вправе включать в фотоальбом без разрешения М. фотографии, автором и обладателем интеллектуальных прав на которые она является. Нарушение авторских прав истца является основанием для возложения на ответчика (издательство) ответственности. Отменяя решение суда и отказывая М. в удовлетворении исковых требований, суд второй инстанции исходил из того, что издательство не знало об авторстве М. на спорные фотографии, в связи с чем отсутствовала вина ответчика в нарушении авторских прав истца и не имелось оснований для возложения на него ответственности.

Вместе с тем согласно ст. 1301 ГК РФ в случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных Кодексом (ст. 1250, 1252 и 1253), вправе в соответствии с п. 3 ст. 1252 Кодекса 12 требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в установленном размере. Исходя из положений п. 3 ст. 1250 ГК РФ в редакции, действовавшей на момент рассмотрения дела, основанием для взыскания компенсации являлся доказанный факт нарушения авторских прав, компенсация не ставилась в зависимость от того обстоятельства, знал ли нарушитель о неправомерности своих действий. Судом установлено, что договор с М. на использование фотографий, автором которых она является, не заключался, между тем указанные фотографии были опубликованы в изданном сборнике.

Кроме того, в силу п. 3 ст. 1250 ГК РФ отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а

также не исключает применения в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав. (Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 19 апреля 2011 г. № 77-В10-9). Федеральным законом от 12 марта 2017 г. № 35–ФЗ в ст. 1250 ГК РФ были внесены изменения. Согласно новой редакции п. 3 названной статьи меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав подлежат применению при наличии вины нарушителя, если иное не установлено Кодексом. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим интеллектуальные права.

Если иное не установлено ГК РФ, предусмотренные подп. 3 п. 1 и п. 3 ст. 1252 Кодекса меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав, допущенное нарушителем при осуществлении им предпринимательской деятельности, подлежат применению независимо от вины нарушителя, если такое лицо не докажет, что нарушение интеллектуальных прав произошло вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. При этом отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении него мер, предусмотренных подп. 5 п. 1 ст. 1252, подп. 2 п. 1 ст. 1252 ГК РФ, подп. 4 п. 1 ст. 1252, осуществляемых за счет нарушителя (п. 5 ст. 1250 Кодекса).

2.3 Способы защиты авторских прав и прав патентообладателя

Поскольку интеллектуальные права являются абсолютными, их нарушение возможно со стороны любого и каждого. Для абсолютных правоотношений вообще свойственно игнорирование вины нарушителя, если речь идет о прекращении нарушения. Поэтому закон закрепляет следующий принцип: «Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав».

Нормы о защите интеллектуальных прав являются специальными по отношению к общим нормам ст. 12 ГК РФ.

Способы защиты неимущественных прав и исключительных прав представим в таблице 9.

Таблица 9 – Способы защиты неимущественных прав и исключительных прав

Способы защиты неимущественных прав	Способы защиты исключительных прав
1) Признание права	
2) Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения	
3) Публикация решения суда о допущенном нарушении	
4) Компенсация морального вреда	4) Возмещение убытков
5) Восстановление положения, существовавшего до нарушения права	5) Изъятие контрафактного материального носителя

Защита прав авторов и патентообладателей.

По данным Суда по интеллектуальным правам (далее – СИП), опубликованным в Отчете о работе кассационной инстанции СИП за первое полугодие 2015 год, с января по июнь текущего года Судом было рассмотрено 716 дел, подавляющее большинство которых (417 дел) связано с защитой интеллектуальных прав. Особое значение для правообладателей имеет защита исключительных авторских и смежных прав.

Способы защиты нарушенных исключительных прав приведены в ст. 1252 ГК РФ. Среди них, в частности:

- пресечение незаконных действий (подп. 2 п. 1 ст. 1252 ГК РФ);
- возмещение убытков (подп. 3 п. 1 ст. 1252 ГК РФ);
- выплата компенсации вместо возмещения убытков (п. 3 ст. 1252 ГК РФ);
- признание патента недействительным или частичный запрет на использование фирменного либо коммерческого обозначения (абз. 3 п. 6 ст. 1252 ГК РФ) и др.

Причем, если судить по упомянутому Отчету СИП, чаще других способов защиты правообладатели предпочитают именно компенсацию. Однако на практике в применении этого способа защиты стороны нередко сталкиваются с проблемами, связанными с неоднозначным толкованием той или иной нормы. Рассмотрим, как разрешают некоторые спорные ситуации суды.

Двукратный размер стоимости экземпляров произведения и другие виды компенсации.

За нарушение исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с применением других мер (признание права, пресечения незаконных действий и т. д.) могут требовать, чтобы нарушитель либо возместил причиненные убытки, либо выплатил компенсацию:

- в размере от 10 тыс. до 5 млн руб.;
- в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения;
- в двукратном размере стоимости права использования произведения исходя из цены, которая обычно взимается за правомерное использование произведения при аналогичных обстоятельствах (ст. 1301 ГК РФ).

Если правообладатель выбрал первый вариант, окончательный размер компенсации (в пределах от 10 тыс. до 5 млн. руб.) будет зависеть от усмотрения суда (п. 1 ст. 1301 ГК РФ). Поэтому стараюсь избежать такой неопределенности, которая часто приводит к значительному понижению суммы компенсации (апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда г. Санкт-Петербург от 30 октября 2017 г. по делу № 33-16493/2017), правообладатели, как правило, выставляют к нарушителю требования в виде двукратной стоимости контрафактных экземпляров произведения. Размер компенсации в этом случае определяется исходя из конкретных данных о тираже и цене контрафактного произведения.

Однако взыскать такую компенсацию в полном размере правообладатель

может не всегда. Например, это касается случаев, когда речь идет о сборнике, в котором часть произведений принадлежит заинтересованному лицу, а часть – нет. Так, рассматривая один из споров о взыскании компенсации за незаконное распространение произведений, являющихся частью сборника, суд указал, что компенсация в любом случае должна быть не средством заработка, а должным удовлетворением требований и интересов правообладателя.

В связи с этим сумма требований была уменьшена и рассчитана судом исходя из двукратной стоимости страниц спорных произведений от общего числа страниц книги, умноженной на количество экземпляров издания, по формуле

$$E = 2 \cdot (x/y) \cdot z \cdot t,$$

где E – это размер компенсации;

x – цена за сборник;

y – количество страниц в сборнике;

z – количество страниц спорных произведений;

t – тираж (Определение ВАС РФ от 23 августа 2012 г. по делу № ВАС-6782/12).

С похожей проблемой может столкнуться правообладатель, требующий выплатить компенсацию за незаконное использование персонажей произведения. Авторские права в соответствии с законом действительно могут распространяться не только на само произведение, но и на его часть, в том числе – на персонаж (п. 7 ст. 1259 ГК РФ).

Если нарушитель исключительных прав использовал одного персонажа, суды расценивают это как самостоятельное правонарушение (постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 14 июля 2018 г. № 15АП-2963/18). Трудности могут возникнуть, если речь идет о нескольких персонажах одного произведения.

Правообладатели нередко требуют с нарушителя компенсацию за каждый персонаж. Однако, рассматривая подобные споры, суды, как правило, указывают на то, что незаконное использование нескольких персонажей произведения является все-таки нарушением исключительного права на само произведение, а следовательно, это не несколько правонарушений, а одно (постановление СИП от 16 апреля 2017 г. № С01-260/2018 по делу № А45-12103/2017). В таком случае размер заявленной истцом компенсации может быть рассчитан исходя из количества произведений, персонажи из которых были незаконно использованы ответчиком, а не из количества самих персонажей.

Однако недавно ВС РФ высказал свою позицию относительно возмещения убытков за незаконное использование персонажей одного произведения. По мнению Суда, при рассмотрении дел такого рода следует установить наличие признаков, позволяющих считать действующих героев произведения персонажами, которые по своему характеру могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда, что может повлечь за собой взыскание компенсации за каждый факт такого нарушения (Определение ВС РФ от 11 июня 2015 г. № 309-ЭС14-7875 по делу № А50-21004/2016).

Какой бы способ компенсации правообладатель ни выбрал, он должен быть соразмерен нарушению. Не стоит переоценивать свой бренд. В вопросах защиты интеллектуальной собственности в судебном порядке соразмерная компенсация – это один из принципов, на которых должна быть основана позиция сторон.

Стоит также отметить, что, несмотря на удобный способ расчета компенсации в виде двойной стоимости контрафакта, не все эксперты одобряют ее существование.

Защита прав и законных интересов изобретателей и патентообладателей – предусмотренные законом меры по их признанию и восстановлению, пресечению правонарушений, применению к нарушителям мер ответственности, а также механизм практической реализации этих мер. Одним из принципиальных положений патентного права является то, что признаются и охраняются права и законные интересы не только патентообладателей, но и самих разработчиков.

В качестве субъектов права на защиту выступают авторы разработок, патентообладатели, владельцы лицензий и их правопреемники.

В рассматриваемой сфере защита прав производится в основном в юрисдикционной форме, т. е. путем обращения к специальным юридическим органам. Она, в свою очередь, охватывает судебный и административный порядок реализации предусмотренных законом мер защиты.

Нарушение права авторства выражается в присвоении результата чужого творческого труда и попытке выдать его за собственную разработку.

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

Право на авторское имя может быть нарушено прежде всего путем неуказания имени действительного разработчика в опубликованных сведениях о разработке, других официальных и неофициальных публикациях, в которых говорится о созданной разработке.

Право автора на получение вознаграждения от работодателя, а иногда и от иных пользователей разработки нарушается тогда, когда соответствующее вознаграждение автору не выплачивается совсем либо выплачивается не в полном объеме или несвоевременно.

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

Действие патентов на объекты промышленной собственности, как правило, ограничивается территорией тех государств, патентные ведомства которых их выдали. Чтобы разработка пользовалась правовой охраной в других странах, она должна быть там запатентована.

Действующее патентное законодательство исходит из того, что вопрос о зарубежном патентовании и продаже лицензий за границу относится к

исключительной компетенции самих патентообладателей. Запрет на зарубежное патентование может быть обусловлен лишь соображениями сохранения секретности в отношении разработок, относящихся к сфере обороны и государственной безопасности.

Патентование изобретений в странах ближнего зарубежья, обеспечиваемое Евразийской патентной конвенцией, осуществляется путем подачи заявки в Евразийское патентное ведомство, расположенное в Москве.

Охрана селекционных достижений. Под селекционными достижениями понимается выведение новых пород животных или новых сортов растений. В настоящее время их охрана должна осуществляться специальным законодательством, которого пока еще нет.

Охрана ноу-хау. Под термином «ноу-хау» понимается информация производственного, технического и иного хозяйственного характера, владелец которой на законных основаниях охраняет ее от разглашения. Эта информация, однако, не подпадает под категорию объектов патентного права. И все же если такая информация представляет для ее владельца коммерческую ценность, он может требовать возмещения убытков с того лица, которое добыло эту информацию у владельца незаконным путем.

Если такая же информация была добросовестно добыта из других источников, никаких ограничений к ее использованию нет.

Патент, охраняющий интеллектуальные права, – это имущество, оформленное в виде выданного уполномоченным органом официального документа государственного образца на бумажном или электронном носителе, который удостоверяет наличие у патентообладателя исключительного права на зарегистрированный результат интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере; содержит описание этого результата в соответствии с определенными критериями; устанавливает запрет всем участникам гражданского оборота использовать объект интеллектуальных прав без надлежащего разрешения патентообладателей или уполномоченных государственных органов; обладает экономическим потенциалом, обеспечивающим коммерческий эффект, который зависит от распоряжения исключительным правом, определяющего способ использования объекта охраны, а также позволяет удовлетворять общественные потребности, не противоречащие принципам гуманности и морали.

Патент на изобретение (полезную модель, промышленный образец) – документ, выдаваемый компетентным государственным органом и удостоверяющий признание заявленного объекта изобретением (полезной моделью, промышленным образцом), приоритет изобретения, авторство и исключительное право на изобретение.

Получение патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец (патентование) – процесс подтверждения и государственной регистрации прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности.

Выводы по разделу 2

Обязанности авторов: заплатить государственную пошлину; использовать изобретение, промышленный образец, полезную модель.

Права автора представляют собой совокупность личных неимущественных и имущественных прав.

Личные неимущественные права неотчуждаемы. Они принадлежат автору независимо от имущественных прав и сохраняются за автором в случае отчуждения имущественных прав.

Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с правилами статьи 152 ГК РФ.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

Исключительное имущественное право на произведение – это право на использование произведения (как в целях извлечения прибыли, так и без такой цели) многими способами.

К имущественным правам на произведение относится исключительное право автора произведения или иного правообладателя использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом.

Личные неимущественные права автора – это неотчуждаемые и непередаваемые интеллектуальные права.

Иные права автора – это интеллектуальные права, занимающие промежуточное положение между имущественными и неимущественными правами.

Обязанности патентообладателя:

- уплата патентных пошлин;
- использование запатентованного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

При неуплате пошлины патент может быть аннулирован.

Оформление патентных прав – непременное условие предоставления правовой охраны изобретения, полезной модели или промышленного образца. Для официального признания названных объектов патентного права необходимо составить особую заявку на выдачу патента, которая будет рассмотрена патентным ведомством (конкретно – Федеральный институт промышленной собственности – ФИПС), после чего будет выдан патент.

Выдача патента – заключительная стадия оформления изобретательских прав. Патентное ведомство РФ публикует в официальном бюллетене сведения о выдаче патента, включающие имя патентообладателя, название разработки, ее формулу или совокупность существующих признаков. Одновременно вносятся сведения о выдаче патента и внесении в соответствующий Государственный реестр, и затем выдается сам патент.

Автор патентного права обладает:

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

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретений, полезную модель или промышленный образец.

Патентообладатель имеет право передать исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец (уступить патент) любому физическому или юридическому лицу. Договор о передаче исключительного права (уступке патента) подлежит регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности и без такой регистрации считается недействительным. Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение переходят по наследству.

Сумма удовлетворенных арбитражными судами требований о возмещении убытков или взыскании компенсации по делам о защите исключительных прав растёт, и в 2016 году составила 192 млн. руб.

При этом всего по спорам, связанным с охраной интеллектуальной собственности, арбитражными судами субъектов Российской Федерации в 2015 году взыскано 3 389 196 000 руб., в 2016 году – 1 900 414 000 руб.

В части реализации права автора на вознаграждение за создание служебных результатов интеллектуальной деятельности.

Проведенные в 2019 году проверки показали, что уровень практического использования результатов интеллектуальной деятельности остается низким.

Не обеспечено выполнение условий договоров в части внедрения в производство (в том числе заключения с индустриальными партнерами лицензионных договоров) в отношении 239 созданных результатов интеллектуальной деятельности.

Таким образом, конечная цель выполнения работ не достигнута, права на созданные результаты интеллектуальной деятельности в экономический и гражданско-правовой оборот не вовлечены.

Одной из причин непринятия мер к заключению лицензионных договоров является отсутствие у индустриальных партнеров мощностей и иного оснащения для выпуска соответствующей продукции.

В соответствии с постановлениями Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2002 года № 131 «О государственном учете результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения» и от 21 марта 2012 года № 218 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности» Роспатентом

продолжена работа по ведению Единого реестра.

По состоянию на 31 декабря 2019 года в Едином реестре учтено 38 096 объектов, в том числе за 2019 год внесено около 3000 объектов, на которые оформлены регистрационные свидетельства с одновременным присвоением каждому объекту учета уникального реестрового номера.

Общая динамика регистрации интеллектуальной деятельности в 2019 году.

Диаграмма
Общая динамика регистрации результатов интеллектуальной деятельности в Едином реестре

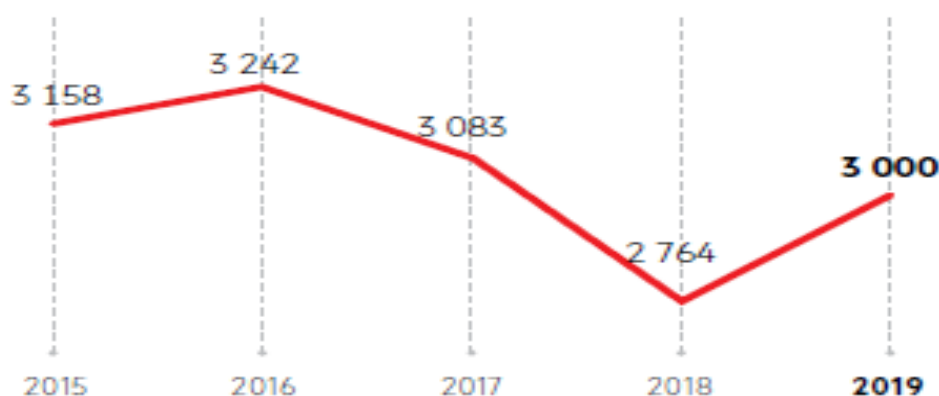


Рисунок 4 – Общая динамика регистрации интеллектуальной деятельности

В целях обеспечения правильного и единообразного разрешения судами споров об охране и о защите интеллектуальных прав Пленум Верховного Суда Российской Федерации, руководствуясь статьей 126 Конституции Российской Федерации, статьями 2 и 5 Федерального конституционного закона от 5 февраля 2014 года № 3–ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации», дал разъяснения по 94 пунктам.

Развитие системы юрисдикционной формы защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности, в целом, и авторских прав, в частности, свидетельствует о внимании государства к совершенствованию форм и способов защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности, однако судебная практика как судов общей юрисдикции, так и арбитражных судов доказывает, что, несмотря на все усилия законодателя, далеко не все проблемы защиты авторских прав в настоящее время разрешены.

3 АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ В ОБЛАСТИ АВТОРСКОГО И ПАТЕНТНОГО ПРАВА: РОССИЙСКИЙ И ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ

3.1 Анализ правоприменительной практики в области защиты патентообладателей и авторов

Права авторов и патентообладателей защищаются законом и предусматривают три формы осуществления защиты нарушенных прав: административная, судебная, гражданско-правовая. Основной формой защиты нарушенных прав принято считать судебную.

Ответственность за нарушение авторских и патентных прав может быть гражданской, административной и даже уголовной.

Гражданско-правовая ответственность выражается, как принято, в гражданском праве в виде компенсации, возмездия. Ее можно проследить в статьях четвертой части Гражданского Кодекса.

Если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, суд может принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке [2, с. 437].

В случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда;
- в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения [2, с. 462].

Суд может запретить ответчику или лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских прав, совершать определенные действия (изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт либо иное предусмотренное настоящим Кодексом использование, а также транспортировку, хранение или владение) в целях введения в гражданский оборот экземпляров произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными. Суд может наложить арест на все экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для их изготовления или воспроизведения.

При наличии достаточных данных о нарушении авторских прав органы

дознания или следствия обязаны принять меры для розыска и наложения ареста на экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для изготовления или воспроизведения указанных экземпляров произведения, включая в необходимых случаях меры по их изъятию и передаче на ответственное хранение.

Гражданский Кодекс также предусматривает ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства. Нарушитель исключительного права на секрет производства, в том числе лицо, которое неправомерно получило сведения, составляющие секрет производства, и разгласило или использовало эти сведения, а также лицо, обязанное сохранять конфиденциальность секрета производства обязано возместить убытки, причиненные нарушением исключительного права на секрет производства, если иная ответственность не предусмотрена законом или договором с этим лицом. Лицо, которое использовало секрет производства и не знало и не должно было знать о том, что его использование незаконно, в том числе в связи с тем, что оно получило доступ к секрету производства случайно или по ошибке, не несет ответственность.

Особый порядок ответственности за незаконное использование товарного знака. Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения.

Лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок. Правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации.

1. В размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения.

2. В двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование товарного знака [2, с. 562].

Гражданско-правовая ответственность также предусмотрена за незаконное наименование места происхождения товара. Правообладатель вправе требовать

изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещено незаконно используемое наименование места происхождения товара или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого наименования места происхождения товара или сходного с ним до степени смешения обозначения.

Лидерами по количеству патентов полученных российскими госкомпаниями в 2019 г. являлись: ОАО «РЖД» - 284 патента, ГК «Росатом» - 208, ОАО «РКК» Энергия» - 75, ГК «Ростехнологии» - 61, ОАО «Автоваз» - 52.

Лидерами по числу патентов США в 2019 г. являлись: IBM – 5896 патентов, Samsung - 4551, Microsoft - 3094, Canon - 2552, Panasonic - 2482, Toshiba - 2246, Sony - 2150, Intel - 1653, LG Electronics - 1490, HP – 1480.

Очевидно, что реальные цифры по количеству используемых патентов на предприятиях выше, чем в легальной отчетности. Некоторые предприятия больше, чем по отчету, используют патенты, выпуская контрафактную продукцию, но не могут признаться в этом, так как они нарушают закон и, легализуя цифры, им придется делиться с патентообладателями.

Законы и главным образом их правоприменительная практика являются рычагами для ускорения или замедления прогресса в любой области общественных отношений, в том числе в стимулировании творчества изобретателей.

Конституция РФ и Гражданский Кодекс РФ, несмотря на ряд неопределенностей и пробелов, в основном стоят на страже прав патентообладателей. Но правоприменительная практика некоторых судов направлена по своей сути на большую защиту нарушителей патентных прав.

Суды, не правильно применяющие закон подлежащий применению, убивают инициативу к творчеству, поощряют нарушителей патентных прав. Творческим людям – изобретателям проще опубликовать в международном журнале статью и стать автором научного произведения, чем тратить время и деньги на оформление и поддержание патента, а потом годами судиться с нарушителем патентных прав, чтобы в перспективе суд взыскал с ответчика сумму, которая гораздо меньше лицензионных платежей при правомерном использовании патентов. Этот факт и толкает предприятия на правонарушения.

Изучим пример правоприменительной практики по делу о защите прав патентообладателя, выявивший проблему не применения судом закона, подлежащего применению.

Патентообладатель, чьи права нарушены, может через суд потребовать возмещение убытков, вызванных неправомерным использованием изобретения. Правовым основанием такого иска является абзац 2 п. 2 ст. 15 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) в соответствии с которым: «Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе

требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды **в размере не меньшем, чем такие доходы**».

Попытка реализации данного подхода была осуществлена в деле рассмотренном Тракторозаводским районным судом г. Челябинска (дело №2-557/10). Ответчик – акционерное общество не отрицало факт не правомерного использования изобретения и нарушения прав патентообладателя.

В ходе рассмотрения данного дела было назначено проведение экспертизы, в результате которой было установлено, что выручка полученная предприятием от реализации продукции, защищенной патентом, составляет 8 603 693 руб. в том числе прибыль 1 415 354 руб. На основании нормативных правовых актов (ГК РФ, НК РФ, ПБУ 9/99) известно, что доходом признается выручка. Следовательно, доход полученный нарушителем патентных прав, составляет 8 603 693 руб., а с учетом индексации 9 441 602 руб. Эта сумма и была указана в исковых требованиях.

Однако суд, выходя за пределы исковых требований, применил абзац 1 п. 2 ст. 15 ГК РФ об упущенной выгоде (неполученные доходы, которые лицо, чье право нарушено, получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено). То есть взыскал с ответчика долю прибыли (33 %) в сумме 472 080 руб. основывая свое решение на устаревшей книге В.И. Мухопода 2000 г. издания «Лицензионная торговля: маркетинг, ценообразование, управление» по которой основываясь на ненаучной методике можно якобы подсчитать сумму, полученную патентообладателем в случае заключения лицензионного договора, которую и можно считать упущенной выгодой.

Такой подход порочен и незаконен по следующим основаниям. Он делает абзац 2 п. 2 ст. 15 ГК РФ не применимым на практике, т. е. не работающим (тогда зачем он продекларирован в законе?). И подрывает смысл ст. 421 ГК РФ: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, понуждение в заключении договора не допускается». А суд по сути решил на какую сумму был бы заключен лицензионный договор!

Мотивируя свое решение в отказе взыскать с ответчика весь полученный доход, суд сослался на п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6 и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 8 от 01.07.1996г. в котором определено, что размер неполученного дохода должен определяться с учетом разумных затрат, однако ничего не предпринял, чтобы определить эти разумные затраты и не вычел их из дохода полученного ответчиком. Суд просто уменьшил прибыль, а не доход, очевидно не зная, что доход состоит всего из 2-х составляющих: из затрат (себестоимости) и прибыли.

По нашему мнению, вышеуказанные постановления Пленумов судов не могут применяться для правоотношений возникающих в области интеллектуальной собственности по следующим основаниям.

В ГК РФ четко прослеживается логика законодателя о взыскании с нарушителя патентных прав всего полученного дохода. Это видно из п. 4 ст. 1252

ГК РФ в которой законодатель считает материальные носители, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности, контрафактными и они могут быть изъяты из оборота и уничтожены без какой бы то ни было компенсации. То есть нарушитель патентных прав теряет весь полученный доход без учета разумных затрат.

Подход суда первой инстанции, который нарабатывает судебную практику не применяя закон подлежащий применению, выгоден для нарушителей патентных прав. Доказательством этого является тот факт, что описанное судебное разбирательство не первое между теми же истцом и ответчиком. Акционерное общество продолжает не скрываясь нарушать права патентообладателя, поскольку это выгодно для него (подтверждением является соотношение полученных доходов и взысканных по суду сумм).

Для более детального изучения нюансов рассмотренного выше дела в Учебном пособии Защита интеллектуальной собственности (авторы Батуев В.А., Колотилова О.В.) в приложении 3 приведено исковое заявление о нарушении исключительного права на изобретение, в приложении 4 – уточнение исковых требований, в приложении 5 – определение Челябинского областного суда, в приложении 6 – надзорная жалоба в Верховный суд РФ.

В соответствии с вышеизложенным, можно сделать вывод, что в настоящее время в судебной практике имеют место необоснованные и, с точки зрения юриста, противоречащие нормам права подходы к правовому обоснованию судами размера убытков патентообладателя при нарушении его исключительных прав. Чрезмерно широкие возможности для субъективного определения судом данной суммы могут привести к злоупотреблениям в данном вопросе и, что самое главное, у граждан, не чувствующих поддержки закона, теряется инициатива к творчеству.

Из этого примера правоприменительной практики не трудно увидеть проблему в применении норм 4-й части ГК РФ. Следующим шагом должен стать анализ Постановлений, Определений и Информационных писем судов высших инстанций, посвященных данному вопросу, изучение мнений специалистов в их научных статьях, монографиях и диссертациях, и разработка предложений по совершенствованию законодательства для однозначного и единообразного применения норм права 4-й части ГК РФ.

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

1. В размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения.

2. В двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещено наименование места происхождения товара.

Лицо, производящее предупредительную маркировку по отношению к не зарегистрированному в Российской Федерации наименованию места происхождения товара, несет ответственность в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Административно-правовая ответственность наступает в следующих случаях. При ввозе, продаже, сдаче в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах 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 влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на должностных лиц – от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на юридических лиц – от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения [4, с. 57].

А также, 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 наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

Помимо гражданско-правовой и административной ответственности, за нарушение авторских и патентных прав предусмотрена и уголовная ответственность. При нарушении авторских и смежных прав уголовная ответственность проявляется следующим образом.

Присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок 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 до двухсот тысяч рублей или в размере

заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта группой лиц по предварительному сговору или организованной группой в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения, наказываются принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового.

Деяния, описанные выше, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышают сто тысяч рублей, а в особо крупном размере – один миллион рублей [3, с. 74].

При нарушении изобретательских и патентных прав уголовно-правовая ответственность проявляется в следующих случаях.

Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб, наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказываются штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет [3, с. 75]. Уголовно-правовая ответственность в перечисленных случаях наступает с момента совершения противоправных действий и характеризуется прямым умыслом и причинно-следственной связью.

Рассмотрим некоторые примеры защиты авторских прав.

В 2017 году сценарист М.Я. Расходников подал в Хамовнический районный суд города Москвы иск с требованием к ООО «20 ВЕК ФОКС СНГ» о защите его авторских прав, нарушение которых, по его мнению, выразилось в том, что ответчик осуществил прокат на территории России художественного фильма «Марсианин» режиссера Ридли Скотта с заимствованным у него названием,

сюжетом и основными действующими лицами. Районный суд отказал в удовлетворении требований, а 4 апреля 2018 года его решение подтвердил и Московский городской суд.

М.Я. Расходников является автором синопсиса и сценария к производству, действие которого развивается вокруг истории о космонавте, который в результате аварии остался на Марсе и стал участником ТВ-шоу с целью получения доходов организаторами данного шоу. В итоге космонавта не удается спасти с Марса, и он остается там. ООО «20 ВЕК ФОКС СНГ», в свою очередь, настаивал, что в основу фильма «Марсианин» был положен не сценарий Расходникова, а оригинальное произведение Энди Уира «Марсианин», которое использовалось с согласия автора.

Суд согласился с ответчиком и действительно указал, что действующие лица (персонажи) художественного фильма «Марсианин», их биография и поступки, а также происходящие в фильме события заимствованы из произведения Энди Уира, а не из произведения истца. Роман «Марсианин» и произведения истца друг другу не тождественны, имеют разный сюжет и действующих лиц, а право авторства на роман не оспорено. И поскольку не доказано, что роман является производным (переработанным) произведением истца, использование названия произведения американского автора, описываемых в нем персонажей, событий в художественном фильме года плагиатом не является.

Авторские права на татуировку.

Виктор Уитмилл, татуировщик, создавший знаменитую татуировку Майка Тайсона, в 2011 году перед выходом на экраны фильма «Мальчишник в Вегасе 2» обратился в суд с иском к кинокомпании WarnerBros. о нарушении его авторских прав в отношении знаменитой татуировки. По сюжету фильма один из главных героев, Стю, делает себе татуировку, аналогичную тату Майка Тайсона.

По утверждению Виктора Уитмилла, после создания татуировки Тайсону, он зарегистрировал права на дизайн татуировки и показ ее в фильме без его разрешения нарушил его авторские права. В суде Уитмилл требовал отложения старта выхода картины в прокат и компенсации. В рамках судебного разбирательства студия пыталась заявлять, что копирование татуировки было пародией, но судья с этим не согласился. В итоге стороны пришли к мировому соглашению, Уитмилл получил компенсацию, а татуировка героя фильма Стю не была видоизменена.

В аналогичной ситуации оказались и создатели знаменитой видеоигры NBA 2K, которые наносили на виртуальных героев различные татуировки. Группа татуировщиков, которые создали татуировки, используемые в видеоигре, подали иск о защите авторских прав. Однако в данном случае суд отказал в признании факта нарушения, одной из причин чего стал факт того, что татуировщики подали заявку на охрану дизайна уже после выхода видеоигры. Им, однако, удалось получить определенную денежную сумму в качестве компенсации потери дохода.

Таким образом, можно увидеть, как охраняются государством права и интересы авторов и патентообладателей, наступление гражданско-правовой

ответственности, административной и даже уголовной способствуют предупреждению совершения проступков и преступлений в авторском и патентном праве.

3.2 Сравнение ответственности за нарушение патента в Российской Федерации и зарубежных странах

В мире, в зависимости от системы изложения содержания, различают немецкую, американскую и английскую патентные формулы. Как правило, выдвигается требование соблюдения четко определенной формулы при подаче заявки, однако некоторые страны разрешают заявителю самостоятельно выбирать один из указанных видов формулы².

Немецкую патентную формулу считают логичной, поскольку ее особенность заключается в том, что известные признаки, описывающие ближайший прототип изобретения, расположены в ограничительной части, а новые – в различительной³.

Американская патентная формула строится без выделения новых признаков в отдельную часть. Она состоит из большого количества пунктов, которые являются независимыми. Объясняется это тем, что каждый пункт такой формулы начинается с повтора тех признаков, которые уже были изложены в предыдущих пунктах, в которых имеется один или несколько новых элементов. При таком построении признания недействительным любого пункта не влечет недействительности других пунктов, а использование признаков, изложенных в любом пункте формулы, является нарушением прав патентообладателя⁴.

Английская патентная формула является симбиозом предыдущих двух. Как и в немецком, первый пункт является основным и наиболее широким по содержанию. За ним устанавливается объем правовой охраны, а другие пункты – зависимыми. Однако, как и в американской формуле, новые признаки не выделяются в различительную часть, а перечисляются наряду с известными, в удобной последовательности⁵.

Российское право предусматривает, что за нарушение исключительного права на объекты промышленной собственности наступает гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Сопоставив санкции, можно оценить, насколько тяжким грехом, с точки

² Хохлов, В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика / В.А. Хохлова. – М., 2018. – С. 177

³ Федорова, Ю.А. Основы управления интеллектуальной собственностью: учебник. Ответы на вопросы к зачету: пособие. Мн. / Ю.А. Федорова, Д.В. Иванова. – 2017. – С. 144.

⁴ Интеллектуальная собственность. Контрфакт. Актуальные проблемы теории и практики: Сб. науч. тр. Т. 2 / ред. Лопатин В.Н. Мн., 2018. – С. 181.

⁵ Петров, Е.Н. Уголовно-правовая защита интеллектуальной собственности в электронной информационной среде: учебник / Е.Н. Петров, Е.Н. Мысловский, С.Е. Мысловский и др. – Науч.-практ. Пособие. – М., 2017. – С. 156.

зрения законодателя, является использование чужого патента или товарного знака. Случаи осуждения к реальным срокам лишения свободы за нарушения патентных прав достаточно редки, за незаконное использование товарного знака более часты. В последние годы законодатель ужесточал санкции за нарушение патентных прав и прав на товарные знаки. Также по нарастающей шла борьба правоохранительных органов с распространением контрафактной продукции.

Изучение законодательства ряда зарубежных стран (США, Великобритании, Германии, Канады) показало, что в них не существует уголовной ответственности за нарушение патента. Как представляется, подобный подход обусловлен именно правовой природой патентного права. При этом эффективным средством пресечения нарушения патентных прав в этих странах являются гражданские суды, использующие, в частности, институт предварительного обеспечения иска в виде запрета совершения действий, предполагаемых в нарушении патента. Защита патентных прав может быть эффективно осуществлена правообладателем в рамках гражданского судебного процесса, основанного на принципе состязательности.

При этом у ответчика есть право обратиться в компетентный государственный орган для проверки действительности патента (в США и Великобритании это возможно посредством подачи встречного иска в тот же суд, в Германии – в федеральный патентный суд).

Конституционный принцип правового государства, возлагающий на Российскую Федерацию обязанность признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина как высшую ценность, предполагает установление такого правопорядка, который должен гарантировать каждому государственную защиту его прав и свобод (ч. 1 ст. 1; ст. 2; ч. 1 ст. 45 Конституции РФ).

Конституция РФ, обладающая высшей юридической силой и прямым действием (ч. 1 ст. 15), закрепляет основные начала взаимоотношений государства и личности, в том числе в уголовно-правовой сфере (ст. 18, 49, 50, 51 и 54), при соблюдении которых государство вправе устанавливать уголовную ответственность за общественно опасные деяния, которые в силу своей распространенности причиняют существенный вред и не могут быть предотвращены с помощью иных правовых средств⁶.

Патент на полезную модель в соответствии с законом вообще выдается без проверки «новизны» заявленной полезной модели. Все без исключения патенты на полезную модель в РФ представляют собой ни на чем не основанное допущение охраноспособности полезной модели. При этом уголовная ответственность по ст. 147 УК РФ одинаковая за незаконное использование

⁶ Асаул, А.Н. Оценка собственности. Оценка нематериальных активов и интеллектуальной собственности: учебник для вузов / А.Н. Асаул, В.Н. Старинский, М.И. Кныш, Е.Н. Петров, Е.Н. Мысловский, С.Е. Мысловский и др. - СПб., 2017. – С. 139.

изобретения и полезной модели⁷.

За рубежом часто судятся по поводу компьютерных игр.

Компьютерная игра, как сложный мультимедийный объект, может включать в себя разные объекты интеллектуальной собственности: софт, музыка, графический интерфейс, персонажи, сценарий и т. п. Все эти объекты сами по себе являются самостоятельными результатами творческой деятельности отдельных лиц.

Например, Blizzard vs. разработчики Glorious Saga.

Компания Blizzard подала в суд на разработчиков Glorious Saga, компьютерную и мобильную игру, в связи с якобы имевшим место нарушением интеллектуальной собственности всемирно известной игры Warcraft.

По мнению истца, нарушителями не просто были скопированы некоторые элементы из игр Blizzard, а была создана игра по содержанию почти полностью, копирующая Warcraft, включая персонажей и их имена.

Blizzard просит суд прекратить поддержку игры, передать все копии исходного кода, а также серверы и компьютеры, на которых она поддерживается, перевести домен сайта InstantFuns под контроль Blizzard и отдать прибыль, которую компании незаконно получили. Также разработчики требуют оплатить все убытки и судебные издержки компании.

Иск был подан 16 августа 2019 года в Калифорнии.

Создание компьютерной игры, особенно консольной, связано с разработкой различных технических решений, которые позволяют компаниям-разработчикам усовершенствовать игровой процесс и сделать свой продукт более интересным для пользователя, тем самым получив преимущество перед конкурентами. Зачастую такие технические решения могут быть запатентованы и подлежат правовой охране.

Sarcom vs. Koei Тесто.

В 2014 году японская компания-разработчик и издатель игр Sarcom обвинила своего конкурента, компанию Koei Тесто, в нарушении двух патентов – на вибрацию контроллера при приближении врагов и отдельные способы импорта контента из игр в их следующие части. Koei Тесто якобы незаконно использовала эти технологии в 49 играх и благодаря этому заработала около 93 миллионов долларов.

Окружной суд Осаки в 2017 году постановил, что Koei Тесто только единожды нарушила патент Sarcom, связанный с вибрацией контроллера. В пользу Sarcom назначили компенсацию в размере 50 тысяч долларов, однако издатель обжаловал решение окружного суда.

В сентябре 2019 года Высокий суд по интеллектуальным правам в Токио признал, что Koei Тесто использовала в части своих игр обе технологии, запатентованные Sarcom, и увеличил размер присужденной компенсации до

⁷ Петров, Е.Н. Уголовно-правовая защита интеллектуальной собственности в электронной информационной среде: учебник / Е.Н. Петров, Е.Н. Мысловский, С.Е. Мысловский и др. - Науч.-практ. пособие, 2017. – С. 158.

1,5 миллиона долларов[15].

Многогранность отношений, складывающихся в сфере разработки, распространения и использования компьютерных игр, предопределяет то, что проблемные и спорные ситуации, в которые могут быть вовлечены участники рынка, не ограничиваются теми, что указаны выше. Особенно это актуально для разработчиков и издателей, которые всегда должны быть готовы дать ответ на любые, даже самые неожиданные претензии и действия игроков.

На Epic Games подали в суд из-за того, что игра Fortnite вызывает зависимость.

Юридическая компания из Монреаля подготовила коллективный иск против Epic Games в защиту двух несовершеннолетних канадских геймеров. Иск инициирован их родителями, по мнению которых, эта игра вызывает зависимость, а Epic Games об этом должным образом не предупредили.

К сожалению, несмотря на постоянную работу по ограничению доступа к пиратским ресурсам, одновременно создается еще больше сайтов с неправомерно размещенными аудиовизуальными произведениями. Значит, ожидать, что в обозримом будущем подобные иски и судебные дела закончатся, не приходится.

Подобных исков много, и сейчас они довольно быстро и обоснованно удовлетворяются. За интернет-пространство взялись серьезно, исков о запрете на создание технических условий, обеспечивающих размещение, распространение и иное незаконное использование аудиовизуальных произведений, фонограмм, много, и практически все они полностью либо частично удовлетворяются. Это, безусловно, способствует созданию правовой среды для законного и правомерного распространения различных произведений.

Подводя итог, следует отметить, что успешная практика работы Суда по интеллектуальным правам, особенно по защите исключительных авторских прав, позволяет сформулировать предложение о создании единой системы Судов по интеллектуальным правам на уровне субъектов Российской Федерации, наделив их полномочиями по рассмотрению всех дел по защите прав на результаты интеллектуальной деятельности вне зависимости от субъектного состава дела, изменив соответствующим образом подведомственность данной категории дел. Передача дел по рассмотрению споров о результатах интеллектуальной деятельности специализированным арбитражным судам позволит избавиться от проблемы определения подведомственности рассмотрения дел и повысит качество работы судов, поскольку узкая их специализация позволяет более профессионально реализовывать право субъектов прав на результаты интеллектуальной деятельности на правосудие.

Создание единой системы специализированных арбитражных судов по интеллектуальным правам было бы объективно обусловлено общей тенденцией к специализации арбитражно-процессуальной деятельности, реализуемой и в международном праве, и в национальном праве многих государств, что уже неоднократно отмечалось в литературе [4; с. 74].

В заключении надо сказать, что укрепляются позиции России во Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС). Речь идет о продвижении

русского языка в качестве рабочего языка Мадридской и Гаагской систем международной регистрации и расширении использования русского языка в ВОИС. Россия возглавляет целевые группы Комитета по стандартам ВОИС по разработке новых стандартов для трехмерных моделей и изображений и технологии распределенных реестров.

Россия присоединилась к Женевскому акту Лиссабонского соглашения о наименованиях мест и географических указаниях.

В Государственную Думу Российской Федерации внесен целый ряд законопроектов, разработанных при участии Роспатента. Они способствуют активному развитию института интеллектуальной собственности, представляющей главный нематериальный экономический актив XXI века, драйвер технологического развития и основу социального благополучия.

Выводы по разделу 3

Права авторов и патентообладателей защищаются законом и предусматривают три формы осуществления защиты нарушенных прав: административная, судебная, гражданско-правовая. Основной формой защиты нарушенных прав принято считать судебную.

Право авторства – право признаваться автором произведения и право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем (анонимно), неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования. При опубликовании произведения анонимно, имя или наименование которого указано на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно. Автор вправе для назначения исполнителя завещания указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после своей смерти. Это лицо пожизненно осуществляет свои полномочия.

Ответственность за нарушение авторских и патентных прав может быть гражданской, административной и даже уголовной.

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

Гражданско-правовая ответственность выражается, как принято, в гражданском праве в виде компенсации, возмездия. Ее можно проследить в статьях четвертой части Гражданского Кодекса.

«В случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда;
- в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения.

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

Патентообладатель, чьи права нарушены, может через суд потребовать возмещение убытков, вызванных неправомерным использованием изобретения. Правовым основанием такого иска является абзац 2 п. 2 ст. 15 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) в соответствии с которым: «Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы».

Особый порядок ответственности за незаконное использование товарного знака. Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения.

Помимо гражданско-правовой и административной ответственности, за нарушение авторских и патентных прав предусмотрена и уголовная ответственность. При нарушении авторских и смежных прав уголовная ответственность проявляется следующим образом.

Конституция РФ и Гражданский Кодекс РФ, несмотря на ряд неопределенностей и пробелов, в основном стоят на страже прав патентообладателей. Но правоприменительная практика некоторых судов направлена по своей сути на большую защиту нарушителей патентных прав.

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 до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта группой лиц по предварительному сговору или организованной группой в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения, наказываются принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового.

Российское право предусматривает, что за нарушение исключительного права на объекты промышленной собственности наступает гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Подводя итог, следует отметить, что успешная практика работы Суда по интеллектуальным правам, особенно по защите исключительных авторских прав, позволяет сформулировать предложение о создании единой системы Судов по интеллектуальным правам на уровне субъектов Российской Федерации, наделив их полномочиями по рассмотрению всех дел по защите прав на результаты интеллектуальной деятельности вне зависимости от субъектного состава дела, изменив соответствующим образом подведомственность данной категории дел. Передача дел по рассмотрению споров о результатах интеллектуальной деятельности специализированным арбитражным судам позволит избавиться от проблемы определения подведомственности рассмотрения дел и повысит качество работы судов, поскольку узкая их специализация позволяет более профессионально реализовывать право субъектов прав на результаты интеллектуальной деятельности на правосудие.

Российское право предусматривает, что за нарушение исключительного права на объекты промышленной собственности наступает гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Российская Федерация, выстраивая новую систему регулирования рынка интеллектуальной собственности, должна обеспечивать влияние и стимулировать трансформацию международных норм в этой сфере, в частности, инициировать процессы формирования новых глобальных правил конкуренции на рынках интеллектуальной собственности, правил использования и охраны объектов творческой деятельности в сети.

Учитывая современный уровень развития средств коммуникации, сетей и систем передачи данных, создающих принципиально новые возможности распространения и обмена результатами интеллектуальной деятельности, необходимо инициировать изменения и дополнения важнейших мировых соглашений, регулирующих указанную сферу – Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений, Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (TRIPS).

Таким образом, на сегодняшний день рынок интеллектуальной собственности в России не соответствует потребностям инновационного развития экономики, находится в состоянии стагнации, при том, что имеются все возможности и благоприятные условия для повышения динамики его развития.

Индикатором успешной интеграции Российской Федерации в мировой рынок интеллектуальной собственности является доля охраняемых объектов интеллектуальной деятельности, имеющих защиту за пределами Российской Федерации, и доля объектов, вовлеченных в оборот для создания экспортируемой продукции.

Способы защиты нематериальных благ граждан предусмотрены Гражданским кодексом Российской Федерации, а также специализированными нормативными правовыми актами в конкретных областях жизнедеятельности.

Гражданское право до момента нарушения охраняет эти личные неимущественные отношения путем всеобщей обязанности воздерживаться от их нарушения. Только с момента их нарушения нормы гражданского права способны регулировать возникшие отношения.

Защита – это специфическое правоотношение, возникающее тогда, когда право субъекта нарушено, с целью восстановления нарушенного права. Фактически защита является видом более широкого понятия охраны. Защита как правоотношение во многом повторяет регулятивное правоотношение, на основе которого оно возникло, но вместе с тем является отдельным правоотношением. Особенности защиты личных неимущественных прав связаны с самим характером защищаемых отношений.

Подводя итог, следует отметить, что только тщательная проработка юридического механизма реализации конституционных гарантий прав, свобод и иных нематериальных благ, в том числе в сфере гражданского права, способна обеспечить эффективную и всестороннюю защиту прав и свобод граждан.

Таким образом, неимущественный вред - это физические, нравственные и

психические страдания, переживания, эмоции, вызванные отрицательным воздействием на внутренний духовный и физический мир человека, на его неимущественные блага. Необходимость включения в общее родовое понятие «неимущественный вред» нравственных (наряду с психическими) страданий вызвана важностью защиты нравственных ценностей человека, его внутреннего духовного (нравственного) мира, адекватной оценки его нравственных качеств всем обществом в целом. Вести же речь об упущенной выгоде и понесенных расходах при компенсации морального (неимущественного) вреда неуместно, некорректно ввиду особой правовой природы охраняемых нематериальных благ.

Моральный (неимущественный) вред не адекватен имущественному вреду, понимаемому как умаление имущественной (экономической) сферы потерпевшего, уменьшение его имущественного актива, порча, утрата, повреждение его имущества, понесение расходов с целью восстановления нарушенного имущественного права, неполучение доходов (упущенной выгоды).

Денежная компенсация, выплаченная потерпевшему за причинение морального вреда, не возмещает причиненный ущерб (вред) личности, его здоровью, не восстанавливает самую личность потерпевшего, его репутацию, имидж, честь, достоинство, здоровье, нервы в первоначальное положение (*restitutio in integrum*), так как сделать это практически невозможно, а лишь позволяет в какой-то степени смягчить нанесенный нематериальный вред, дать возможность потерпевшему компенсировать свои перенесенные физические и нравственные страдания предоставлением ему денежных средств, с помощью которых он может приобрести себе дополнительные социальные блага для восстановления своего здоровья, психики, настроения.

Выплата разумной и справедливой денежной компенсации (ст. 151, п. 1 ст. 1101 ГК РФ) не исключает, на наш взгляд, возможность компенсации морального вреда в иной (не денежной) форме, эквивалентной определенной денежной сумме.

Такая форма компенсации неимущественного вреда возможна, например, в стадии исполнительного производства путем заключения соглашения между сторонами об иной (не денежной) форме компенсации вреда в виде передачи кредитору-взыскателю должником в счет компенсации вреда какого-либо имущества (например, транспорта, музыкального инструмента, холодильника, одежды) или оказания должником в пользу взыскателя какой-либо возмездной услуги, выполнения самим должником или за его счет работы, направленной на сглаживание (смягчение) физических и нравственных страданий.

В то же время сам суд не может по своей инициативе или по инициативе истца определить иную форму компенсации морального вреда, кроме как денежную⁸.

Тем более нельзя это сделать при предъявлении (рассмотрении) иска к казне.

Компенсация морального вреда производится независимо от подлежащего

⁸ Андреев Ю.Н. Возмещение морального вреда в уголовном судопроизводстве (по материалам обобщения судебной практики) / Ю.Н. Андреев // Российская юстиция. – 2005. – № 10. – С. 45–55.

возмещению имущественного вреда (п. 3 ст. 1099 ГК РФ) и независимо от размера возмещаемого имущественного вреда. Суд вправе рассмотреть самостоятельно предъявленный иск о компенсации причиненных истцу нравственных или физических страданий, поскольку в силу действующего законодательства ответственность за причиненный моральный вред не находится в прямой зависимости от наличия имущественного ущерба и может применяться как наряду с имущественной ответственностью, так и самостоятельно.

Исходя из неимущественного характера морального вреда, выплачиваемая заявителем госпошлина определяется по размеру госпошлины, выплачиваемой по заявлениям неимущественного характера.

На требования о компенсации морального вреда исковая давность не распространяется, поскольку они вытекают из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ (п. 1 ст. 208 ГК РФ).

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием) от 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 г. № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 г. № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 31.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 16.12.2019) (с изм. 12.05.2020). // Собрание законодательства РФ. – 05.12.1994. – № 32.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. – 29.01.1996. – № 5. – Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 15.07.2019) // СЗ РФ. № 52 (часть I) от 25.12.2006; Российская газета. – 2006. – 12 декабря. – № 289.
5. Закон об авторском праве и смежных правах (в ред. Федеральных законов от 19.07.1995 № 110-ФЗ, от 20.07.2004 № 72-ФЗ / Статья 50 // Российская газета. – 2004. – 28 июля.
6. Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. (с изм. и доп. от 21 сентября 1970 г., 20 декабря 1971 г., 1 января 1990 г., 6 ноября 1990 г., 11 мая 1994 г.) // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 2.
7. Стратегия инновационного развития Российской Федерации на период до 2020 года, утверждена распоряжением Правительства Российской Федерации от 8 декабря 2011 г. № 2227-р. // Собрание законодательства РФ. – 02.01.2012. – № 1. – ст. 216.
8. Федеральный закон РФ от 08.12.2011 № 422-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с созданием в системе арбитражных судов Суда по интеллектуальным правам». – Одобрен Советом Федерации 29 ноября 2011 года. – СПС «Гарант».
9. Федеральный закон РФ от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных» // Собрание законодательства РФ. – 05.01.2009 г. – № 1. – ст. 24.
10. Договор о патентном праве (PLT) принят Дипломатической конференцией 1 июня 2000 г.) (по состоянию на 13.04.2017) // Бюллетень международных договоров. – 2017. – № 1. – С. 5–22.
11. Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности (подписана в Стокгольме 14 июля 1967 г., изменена 2 октября 1979 г.). – СПС «Консультант Плюс».
12. Евразийская патентная конвенция (Москва, 9 сентября 1994 г.) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 20. – Ст. 2323.
13. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта

- 1883 г. // Закон. – 1999. – № 7.
14. Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры от 28 апреля 1977 г. – СПС «Консультант Плюс».
 15. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года, пересмотренная в Брюсселе 14 декабря 1900 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г., в Лондоне 2 июня 1934 г., в Лиссабоне 31 октября 1958 г. и в Стокгольме 14 июля 1967 г. и измененная 2 октября 1979 г. – СПС «Консультант Плюс».
 16. Договор о патентной кооперации подписанный в Вашингтоне 19 июня 1970 г., пересмотренный 2 октября 1979 г., измененный 3 февраля 1984 г. и 3 октября 2001 г. // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
 17. Указ Президента РФ от 24.05.2011 № 673 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности» // Собрание законодательства РФ. – 2015. – № 33. – Ст. 4835.
 18. Указ Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти (извлечения)». // В соответствии со статьей 112 Конституции Российской Федерации и Федеральным конституционным законом от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации». – СПС «Консультант Плюс».

Монографии, научные труды

19. Алексеев, С.С. Гражданское право: учебник / С.С. Алексеев, Б.М. Гонгалов, Д.В. Мурзин. – М.: Проспект, 2018. – 236 с.
20. Анненков, К.И. Система русского гражданского права: / К.И. Анненков, М.М. Стасюлевича. – в 6 т. СПб.: Тип., 1895. Т. 2. – 703 с.
21. Апарина, Т.В. Договор о патентной кооперации: / Т.В. Апарина // Вчера, сегодня, завтра. – М.: Патент, 2009. – 148 с.
22. Батахов, П.П. Условия охраноспособности объектов авторского и патентного права / П.П. Батахов // «Черные дыры» в рос. законодательстве. – 2012. – № 6. – С. 55–58.
23. Брагинский, М.И. Договорное право. Общие положения / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. – М.: Статут, 2001. – Кн. 1. – СПС «Консультант Плюс».
24. Богданова, О. Формы и способы защиты интеллектуальных авторских прав / О. Богданова / ИС. Авторское право и смежные права, 2016. – № 7. – С. 45–50.
25. Бромберг, Г.В. Интеллектуальная собственность: Практикум. Ч. 2 / Г.В. Бромберг. – М., 2012. – С. 20.
26. Вильгоненко, И.М. Правовое регулирование лекарственных средств как объектов патентной охраны / И.М. Вильгоненко, А.Д. Анучкина, Л.К. Сухачева // «Черные дыры» в рос. законодательстве. – 2017. – № 3. –

- С. 43–45.
27. Винковский, В.И. Право на получение патента в системе интеллектуальных прав / В.И. Винковский // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность 2014. – № 6. – С. 14–19.
 28. Витко, В.С. Гражданско-правовая природа лицензионного договора / В.С. Витко. – М.: Статут, 2011. – 306 с.
 29. Волынкина, М.В. Правовое регулирование инновационной деятельности: проблемы теории / М.В. Волынкина. – М.: Аспект Пресс, 2007. – 192 с.
 30. Вопросы аттестации и регистрации патентных поверенных: док. и коммент. к ним / Н.В. Богданов, В.А. Дмитриук, О.Л. Алексеева и др. – М.: Роспатент, 2003. – 35 с.
 31. Воронов, В.А. Толкование объема прав по патентной формуле и доктрина эквивалентов в современном российском патентном праве / В.А. Воронов. – М.: Патент, 2014. – 292 с.
 32. Гаврилов, К.М. Сроки действия исключительных гражданских прав / К.М. Гаврилов. – М.: ИНИЦ. ПАТЕНТ, 2013. – 144 с.
 33. Гаврилов, Э.О. Признании патента недействительным (ст. 1398 ГК РФ) / Э.О. Гаврилов // Хоз. и право. – 2013. – № 1. – С. 3–14.
 34. Городов, О.А. Патентное право: учеб. пособие / О.А. Городов. – М.: Проспект: Велби, 2013. – 541 с.
 35. Ершовой, И.В. Государственное регулирование экономической деятельности в условиях членства России во Всемирной торговой организации, Евразийском экономическом сообществе и Таможенном союзе: монография / под ред. И.В. Ершовой. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2014. – 288 с.
 36. Всеволожский К.В. Гражданский кодекс Российской Федерации: Патентное право. Право на селекционные достижения. Постатейный комментарий / К.В. Всеволожский, О.В. Добрынин и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. – М.: Статут, 2015. – 444 с.
 37. Мозолина, В.П. Гражданское право: учебник / под ред. В.П. Мозолина, А.И. Масляева. – М.: Юрист, 2003. – 816 с.
 38. Гришаев, С.П. Интеллектуальная собственность: учебное пособие / С.П. Гришаев. – М.: Юристъ, 2004. – СПС «КонсультантПлюс».
 39. Громов, Ю.А. Передача технологий по лицензионным соглашениям / Ю.А. Громов – М.: Патент, 2009. – 151 с.
 40. Дворцов, И.А. Промышленные образцы в патентном праве современной России / И.А. Дворцов. – М.: Патент, 2010. – 148 с.
 41. Джермакян, В.Ю. Комментарий к главе 72 («Патентное право») Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) / В.Ю. Джермакян. – СПС «КонсультантПлюс».
 42. Джермакян, В.Ю. Патентное право по Гражданскому кодексу Российской Федерации: постатейн. коммент., практика применения, размышления / В.Ю. Джермакян. – М.: Патент, 2009. – 358 с.

43. Дорогина, Н.И. Патентное право по Гражданскому кодексу Российской Федерации: постатейный комментарий, практика применения, размышления / Н.И. Дорогина. – М.: Патент, 2011. – 567 с.
44. Дерюгина, А.П. Патентное право по Гражданскому кодексу Российской Федерации: постатейный комментарий, практика применения, размышления / А.П. Дерюгина. – М.: Патент, 2014. – 591 с.
45. Дудко, Д.Г. Инновационный потенциал государственных научных центров через призму патентной активности / Д.Г. Дудко – М.: Патент, 2015. – 75 с.
46. Григорьев, А.Н. Евразийское патентное право: комментарий и нормативные правовые акты / А.Н. Григорьев, В.И. Еременко. – М.: Патент, 2017. – 519 с.
47. История возникновения интеллектуальной собственности от 20.02.2020. – <http://intellect-pravo.ru/history.html>.
48. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (части четвертой) (постатейный): в 2 т. Т. 2 / под ред. С.А. Горленко, В.О. Калятин, Л.Л. Кирий и др.; под ред. Л.А. Трахтенгерц. – М.: ИНФРА–М., 2016. – 68 с.
49. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая: учебно-практический комментарий / под ред. А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 2016. – 818 с.
50. Кузьмина, О. Становление авторского и патентного права в Германии и России / О. Кузьмина // Журнал российского права. – № 10. – М. 2007. – с. 7.
51. Ревинский, О.В. Понятие и принципы патентного права / О.В. Ревинский // Практические инструменты коммерциализации результатов интеллектуальной деятельности: монография. – М.: РГАИС, 2014. – С.75.
52. Ревинский, О.В. Право промышленной собственности: курс лекций / О.В. Ревинский. – М.: Юрсервитум, 2017. – 428 с.
53. Патентный ландшафт сферы нанотехнологий / А. Стрелецкий, В. Забавников, Э. Асланов, Д. Котлов. – Форсайт. – 2015. – Т. 9. – № 3. – С. 440.
54. Судариков, С.А. Право интеллектуальной собственности: учебник / С.А. Судариков. – М.: Проспект, 2010. – СПС «КонсультантПлюс».
55. Толстой, В.С. Личные неимущественные правоотношения / В.С. Толстой. – М.: Изд-во Академии повышения квалификации и профессиональной переподготовки работников образования, 2009. – 198 с.
56. Халфина, Р.О. Общее учение о правоотношении / Р.О. Халфина – М., 1974. – 340 с.
57. Шелютто, М.Л. Гражданско-правовая защита деловой репутации юридических лиц / М.Л. Шелютто // Журнал российского права. – 2007. – № 12. – С. 36.
58. Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). Т. II: Товар. Торговые сделки. / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – 335 с.

59. Байер, Е. Патентные системы России и США: последние изменения в законодательстве и их значение для защиты интеллектуальных имущественных прав / Е. Байер, А. Райт Фиеро // ИС. Промышленная собственность. – 2016. – № 3. – С. 27–34.
60. Близнец, И.А. Интеллектуальная собственность в инновационном предпринимательстве / И.А. Близнец, В.Р. Смирнова // Копирайт. – 2016. – № 2. – СПС «КонсультантПлюс» (26.06.2015).
61. Васильева, В.В. Концепция раздельного распоряжения исключительным и вещным правом: проблемы квалификации распорядительных договоров / В.В. Васильева // Судья. – 2016. – № 2. – С. 33–37.
62. Ворожевич, А.С. Вторичные патенты на лекарственные препараты: нужно ли ограничить их выдачу? / А.С. Ворожевич // Закон. – 2016. – № 9. – С. 117–130.
63. Ворожевич, А.С. Исключительные права патентообладателя и права человека: столкновение правовых подсистем. В кн.: Правовая защита интеллектуальной собственности: проблемы теории и практики / А.С. Ворожевич // Сб. материалов III Международного IP форума. – М.: РГ-Прогресс. 2015. – С. 77–91.
64. Гаврилов, Э. О признании патента недействительным (ст. 1398 ГК РФ) / Э. Гаврилов // Хозяйство и право. – 2013. – № 1. – С. 3–14

Судебная практика

65. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации Пункты 21 и 22 № 3 – 2016 (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19 октября 2016 года). – СПС «Консультант Плюс».
66. Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23 сентября 2015 года). – СПС «Консультант Плюс».
67. Пункт 33 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 июля 2014 года № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе». – СПС «Гарант».
68. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 сентября 2013 г. № 5793/13. – СПС «Гарант».
69. Пункты 83–94 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании». – СПС «Гарант».
70. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». – СПС «Гарант».

71. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 декабря 2007 г. № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности». – СПС «Гарант»
72. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень ВС РФ. – 2009. – № 6.
73. Решение Суда по интеллектуальным правам от 7 декабря 2016 г. по делу № СИП-568/2016. – СПС «КонсультантПлюс».
74. Решение Суда по интеллектуальным правам от 23 декабря 2016 г. по делу № СИП-366/2016. – СПС «КонсультантПлюс».
75. Определение Верховного Суда РФ от 2 декабря 2015 г. № 300–КГ15–15013 по делу № СИП–158/2014. – СПС «КонсультантПлюс».
76. Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 20 апреля 2016 года по делу № А33–10040/2015. – СПС «Гарант».
77. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 7 октября 2016 года № 304–ЭС16–8563 по делу № А67–4475/2015. – СПС «КонсультантПлюс»
78. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 15 апреля 2016 года по делу № А56–69922/2013. – СПС «Гарант».
79. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 12 ноября 2014 года по делу № А40–156272/2013. – СПС «Гарант».
80. <http://www.garant.ru/>
81. <http://www.consultant.ru/>
82. <http://www.kodeks.ru/>

ПРИЛОЖЕНИЕ А
Субъекты патентного права



Рисунок А.1 – Субъекты патентного права

ПРИЛОЖЕНИЕ Б
Срок действия патента
(действует с даты подачи заявки)

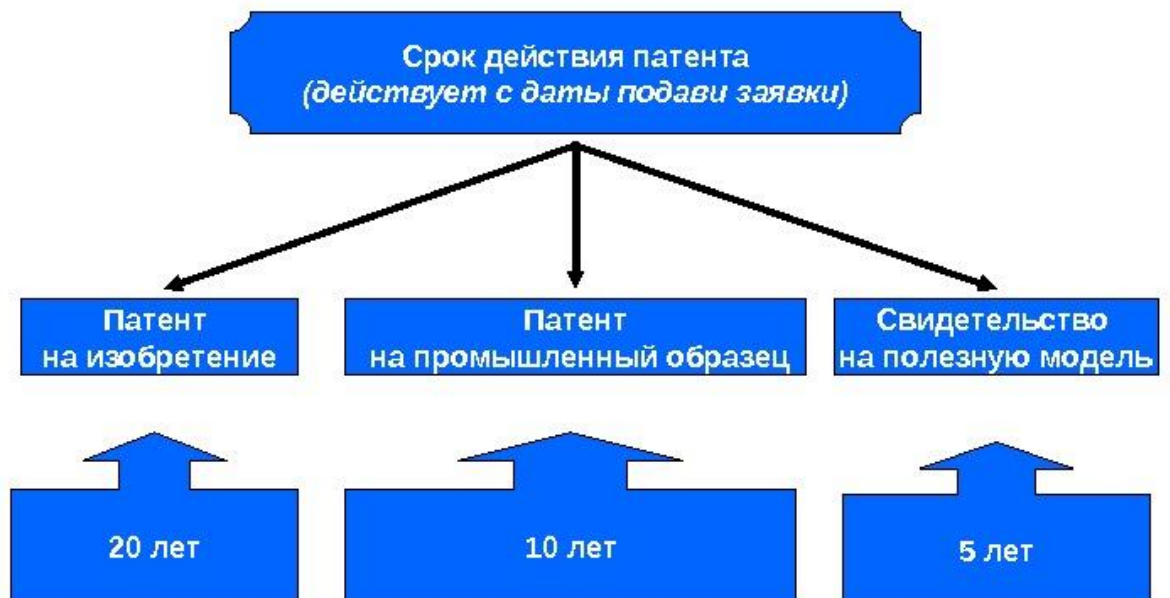


Рисунок Б.1 – Срок действия патента

ПРИЛОЖЕНИЕ В

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ ОБ ОХРАНЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Правовое регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности в Российской Федерации осуществляется в соответствии с Конституцией Российской Федерации, общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации, являющимися в соответствии с частью 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), иными законами и другими правовыми актами об интеллектуальных правах.

1. К числу международных договоров Российской Федерации в сфере интеллектуальной собственности, в частности, относятся:

- Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года – вступила в силу для Российской Федерации 13 марта 1995 года;
- Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 года – вступила в силу для Российской Федерации 9 марта 1995 года;
- Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники от 21 мая 1974 года – вступила в силу для СССР 20 января 1989 года;
- Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву от 20 декабря 1996 года – вступил в силу для Российской Федерации 5 февраля 2009 года;
- Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций от 26 октября 1961 года – вступила в силу для Российской Федерации 26 мая 2003 года;
- Марракешский договор об облегчении доступа слепых и лиц с нарушениями зрения или иными ограниченными способностями воспринимать печатную информацию к опубликованным произведениям от 27 июня 2013 года – вступил в силу для Российской Федерации 8 мая 2018 года;
- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм от 29 октября 1971 года – вступила в силу для Российской Федерации 13 марта 1995 года;
- Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам от 20 декабря 1996 года – вступил в силу для Российской Федерации 5 февраля 2009 года;
- Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года (далее – Парижская конвенция) – вступила в силу для СССР 1 июля 1965 года;
- Локарнское соглашение, учреждающее международную классификацию

промышленных образцов от 8 октября 1968 года – вступило в силу для СССР 15 декабря 1972 года;

– Договор о патентной кооперации от 19 июня 1970 года – вступил в силу для СССР 29 марта 1978 года;

– Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации от 24 марта 1971 года – вступило в силу для СССР 3 октября 1976 года;

– Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры от 28 апреля 1977 года – вступил в силу для СССР 22 апреля 1981 года;

– Евразийская патентная конвенция от 9 сентября 1994 года – вступила в силу для Российской Федерации 27 сентября 1995 года;

– Женевский акт Гаагского соглашения о международной регистрации промышленных образцов от 2 июля 1999 года – вступил в силу для Российской Федерации 28 февраля 2018 года;

– Договор о патентном праве от 1 июня 2000 года – вступил в силу для Российской Федерации 12 августа 2009 года;

– Международная конвенция по охране новых сортов растений от 2 декабря 1961 года – вступила в силу для Российской Федерации 24 апреля 1998 года;

– Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 года – вступило в силу для СССР 1 июля 1976 года и Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков от 27 июня 1989 года – вступил в силу для Российской Федерации 10 июня 1997 года;

– Ниццкое соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 года – вступило в силу для Российской Федерации 25 декабря 1991 года;

– Найробский договор об охране олимпийского символа от 26 сентября 1981 года – вступил в силу для СССР 17 апреля 1986 года;

– Сингапурский договор о законах по товарным знакам от 27 марта 2006 года – вступил в силу для Российской Федерации 18 декабря 2009 года;

– Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности, от 14 июля 1967 года – вступила в силу для СССР 24 июня 1970 года;

– Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) от 15 апреля 1994 года (далее – Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности) – вступило в силу для Российской Федерации 22 августа 2012 года и Протокол об изменении Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) от 6 декабря 2005 года – вступил в силу для Российской Федерации 22 сентября 2017 года;

– Договор о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года – вступил в силу для Российской Федерации 1 января 2015 года.

2. К отношениям, связанным с возникновением, переходом и предоставлением, прекращением, осуществлением, защитой прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства

индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (далее – средства индивидуализации), подлежат применению положения частей первой, второй, третьей ГК РФ, если иное прямо не предусмотрено частью четвертой ГК РФ и если их применение не противоречит существу отношений, урегулированных данной частью ГК РФ.

3. В соответствии с положениями части 3 статьи 22 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее – ГПК РФ) суды общей юрисдикции рассматривают дела, связанные с применением части четвертой ГК РФ, за исключением случаев, когда дела этой категории в соответствии с федеральным конституционным законом и федеральными законами рассматриваются арбитражными судом.