

ЛЕКЦИЯ 1.

ТЕМА 1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

1. *Понятие интеллектуальной собственности. Ее роль и место в развитии общества.*
2. *Основные институты интеллектуальной собственности.*
3. *Законодательство в области интеллектуальной собственности.*

1. Понятие интеллектуальной собственности. Ее роль и место в развитии общества.

В большинстве стран мира собственность понимается как исторически сложившиеся общественные отношения по присвоению или распределению материальных предметов.

Интеллектуальная собственность, как и собственность вообще, была и остается предметом дискуссии между спорящими сторонами. Только если по поводу собственности вообще как осязаемых вещей спор ведется по всем ее аспектам, видам и формам, то применительно к рассматриваемой речи идет о собственности нематериального характера, т.е. другого рода. Спор идет о необходимости признания или не признания такого института собственности. В своих суждениях и выводах противники института интеллектуальной собственности указывают на недопустимость отождествления правового режима нематериальных вещей и нематериальных объектов, а по существу, и вообще против употребления такой терминологии. Однако уже сам ведущийся спор, а также то, что субъекты гражданского права по поводу объектов интеллектуальной собственности вступают в правовые отношения, говорит о необходимости выделения таких объектов и в целом правового регулирования названного института с определением исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной деятельности.

Интеллектуальная собственность стала одной из основных движущих сил развития общества. Продукты интеллектуальной деятельности стали одним из основных товаров как традиционной международной торговли, так и электронной коммерции. Стратегическая задача Республики Беларусь в ближайшее время – повышение конкурентоспособности национальной экономики на основе инновационной деятельности. Под инновационной деятельностью в данном случае понимается создание новых конкурентоспособных товаров и технологий, их производство и реализация. Причем в основе новых конкурентоспособных товаров и технологий, как правило, лежат именно объекты интеллектуальной собственности.

Наглядным показателем возрастающего международного значения охраны интеллектуальной собственности, ее интернационализации является статистика выдачи патентов. При этом количество выданных национальных патентов осталось неизменным, а рост был обеспечен за счет зарубежного патентования. Охрана результатов литературного, художественного и технического творчества стимулирует авторов к дальнейшему творчеству, а результаты их деятельности обогащают доступные обществу уровень культуры и уровень техники.

Понятие интеллектуальной собственности используется с момента создания (14 июля 1967 г.) Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС).

Следует отметить, что формальное определение понятия «интеллектуальная собственность» в белорусском законодательстве отсутствует. Раздел V Гражданского кодекса Республики Беларусь, посвященный интеллектуальной собственности, называется «Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность)». Таким образом, белорусский законодатель использует понятие интеллектуальной собственности как синоним понятия «исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности».

К сожалению, не все авторы придерживаются этого определения. Так, термин «интеллектуальная собственность» употребляется и в контексте результатов интеллектуальной деятельности, и прав на эти результаты, и характеристики научно-технического потенциала страны, отдельно взятого предприятия, личности и т.д. и т.п. При этом в международных правовых актах этот термин употребляется в одном контексте (прав, относящихся к литературным, художественным и научным произведениям, изобретениям и т.д.). В национальном гражданском, в том числе и специальном законодательстве по ИС,

даются иные его вариации (например, в жанре исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации).

Действительно, в ст. 2 *Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности*, это понятие определяется следующим образом: «... «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся к:

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

Таким образом, в соответствии с этим международным договором интеллектуальная собственность есть совокупность прав на перечисленные объекты. Статья 2 Конвенции не уточняет, какие именно права составляют содержание интеллектуальной собственности, а расширительное замечание «а также все другие права, относящиеся к...» позволяет включать в эту совокупность любые права (но только права!), как закрепленные, так и не закрепленные в актах законодательства.

Другое определение понятия «интеллектуальная собственность» дает *«Всемирная декларация по интеллектуальной собственности»*, принятая ВОИС 26 июня 2000 г. В данном случае термин «интеллектуальная собственность» означает любую собственность, признаваемую по общему согласию в качестве интеллектуальной по характеру и заслуживающую охраны, включая, но не ограничиваясь научными и техническими разработками, литературными или художественными произведениями, товарными знаками и указателями деловых предприятий, промышленными образцами и географическими указаниями. В настоящей Декларации термин «права интеллектуальной собственности» означает по существу права, закрепленные в статье 27 Всеобщей декларации прав человека, принятой ООН 10 декабря 1948 г., и, в частности, что

1. «Каждый человек имеет право свободно участвовать в культурной жизни общества, наслаждаться искусством, участвовать в научном прогрессе и пользоваться его благами»;
2. «Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является».

Таким образом, систематизируя вышеизложенный материал, надлежит руководствоваться следующим определением интеллектуальной собственности.

Под интеллектуальной собственностью современное законодательство и международные соглашения понимают совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной и в первую очередь творческой деятельности, а также на некоторые иные, приравненные к ним объекты, конкретный перечень которых устанавливается законодательством соответствующей страны с учетом принятых международных обязательств. Эта совокупность объединяет исключительные права на множество весьма разных результатов интеллектуальной деятельности, а также такие права (объекты), которые вовсе не являются результатами интеллектуальной деятельности.

2. Основные институты интеллектуальной собственности.

Как уже отмечалось, понятие «интеллектуальная собственность» является обобщающим по отношению к таким используемым в законодательстве и в юридической литературе понятиям, как «литературная и художественная собственность» «промышленная собственность». Последние обозначают соответственно авторское право, действие которого распространяется также на результаты научного творчества («научная собственность»), и патентное право вместе с примыкающим к нему законодательством об охране средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Однако эти две составляющие не исчерпывают всего содержания понятия

«интеллектуальная собственность». Существует немало результатов интеллектуальной деятельности, которые пользуются правовой охраной. К ним относятся топологии интегральных микросхем, служебная и коммерческая тайна, селекционные достижения и некоторые другие объекты правовой охраны. Поэтому понятие интеллектуальной собственности шире по объему, чем понятия литературной (художественной) собственности и промышленной собственности вместе взятые.

Отношения, связанные с охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, *входят в предмет регулирования белорусского гражданского права*. Нормы ГК Республики Беларусь и правила, содержащиеся в специальных законах, посвященных охране исключительных прав на отдельные результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним объекты, образуют в своей совокупности *особую подотрасль белорусского гражданского права*. Указанная подотрасль вполне может именоваться правом интеллектуальной собственности, что будет означать систему правовых норм о личных и имущественных правах на все те результаты интеллектуальной деятельности, и приравненные к ним объекты, которые признаются и охраняются законом.

С учетом общности ряда объектов интеллектуальной собственности и сложившейся в данной области системы источников права рассматриваемую подотрасль по мнению Сергеева А. П. можно подразделить на *четыре относительно самостоятельных института*. Несмотря на тесную взаимосвязь и наличие целого ряда общих моментов, каждый из этих институтов имеет присущие лишь ему черты, задачи, а иногда и принципы, которые находят отражение в закрепленных ими нормах.

Прежде всего необходимо выделить *институт авторского права и смежных* Им регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права). Объединение в едином институте, который в дальнейшем для краткости будет именоваться просто авторским правом, двух указанных групп норм объясняется теснейшей зависимостью возникновения и осуществления смежных прав от прав авторов творческих произведений, а также урегулированностью соответствующих отношений единым законом.

Вторым правовым институтом, входящим в систему подотрасли «право интеллектуальной собственности», является *патентное право*. Оно регулирует имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Объединение трех названных объектов интеллектуальной собственности в рамках единого института патентного права объясняется следующими соображениями. Во-первых, изобретения, полезные модели и промышленные образцы обладают значительным сходством по отношению друг к другу, с одной стороны, и существенно отличаются от иных объектов интеллектуальной собственности, с другой. Все они являются результатами творческой деятельности, имеют конкретных создателей, права которых признаются и охраняются законом, совпадают друг с другом по ряду признаков и т.д. Во-вторых, их охрана осуществляется посредством единой формы, а именно путем выдачи патента. В-третьих, правовое регулирование связанных с этими тремя объектами общественных отношений имеет гораздо больше сходства, чем различий, и к тому же осуществляется в Белоруссии единым законодательным актом, а именно Законом Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы». Все сказанное свидетельствует о том, что традиционное ограничение рамок патентного права лишь сферой правовой охраны изобретений вряд ли оправдано.

Сам термин «патентное право» еще не в полной мере возвращен в белорусское законодательство. В течение длительного времени в Белоруссии, как и во всем бывшем Советском Союзе, изобретения и другие технические новшества охранялись в основном не патентами, а авторскими свидетельствами (свидетельствами). Последние не предоставляли их обладателям, исключительного права на использование созданных разработок, а лишь гарантировали им личные права и право на получение вознаграждения от пользователей. Поэтому совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникавшие в рассматриваемой области, именовалась не патентным, а изобретательским правом. В настоящее время в связи с восстановлением в Республике Беларусь общепринятой системы охраны

технических новшеств можно вновь с полным основанием говорить о необходимости скорейшего введения института белорусского патентного права.

Как и авторское право, патентное право имеет дело с охраной и использованием нематериальных благ, являющихся продуктами интеллектуального творчества. Изобретения, полезные модели, промышленные образцы представляют собой продукт мыслительной деятельности, идеальные решения тех или иных технических или художественно-конструкторских задач. Лишь впоследствии, в ходе их внедрения они воплощаются в конкретные устройства, механизмы, процессы, вещества и т.п. Наряду со сходством сравниваемые объекты имеют между собой и существенные различия. Если в произведениях науки, литературы и искусства основная ценность и предмет правовой охраны - их *художественная форма и язык*, которые отражают их оригинальность, то в объектах патентного права ценность представляет само *содержание* тех решений, которые придуманы изобретателями. Именно они и становятся предметом охраны патентного права. В отличие от формы авторского произведения, которая фактически неповторима и может быть лишь заимствована, решение в виде устройства, способа, вещества, штамма или внешнего вида изделия может быть разработано другими лицами совершенно независимо от первого его создателя. В этой связи охрана технических и художественно-конструкторских решений, являющаяся основной функцией патентного права, строится в несколько иных началах и принципах, чем те, которые применяются в сфере авторского права.

С развитием товарно-денежных отношений в Беларуси все более важным элементом рыночной экономики становятся такие объекты промышленной собственности, как фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров. Создание равных условий хозяйствования для различных типов товаровладельцев, внедрение конкурентных начал в их деятельность и повышение ответственности за ее результаты, необходимость насыщения рынка товарами и услугами для удовлетворения потребностей населения обуславливают объективную потребность в правовом механизме, обеспечивающем должную индивидуализацию предприятий и организаций, а также производимых ими товаров и услуг. •Такой правовой механизм представлен особым институтом рассматриваемой подотрасли гражданского права, а именно *институтом правовой охраны средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг)*.

Данный правовой институт, как и патентное право, имеет дело с так называемой промышленной собственностью, т. е. исключительными правами, реализуемыми в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг и т. п. Однако обеспечиваемая им охрана интересов обладателей исключительных прав строится на несколько иных началах и принципах, нежели охрана прав патентообладателей и изобретателей.

До недавнего времени этим проблемам в Республике Беларусь уделялось очень мало внимания и в законодательстве, и в юридической науке. Отношения, связанные с индивидуализацией товаропроизводителей, не имели законодательной регламентации и регулировались лишь малодоступными и зачастую устаревшими подзаконными актами. Следствием этого были крайне незначительное по сравнению с масштабами страны число регистрируемых индивидуальных знаков охраны, отсутствие споров о нарушении прав на них в судебной практике, слабая теоретическая разработка проблем, связанных с фирменными наименованиями, товарными знаками и другими аналогичными объектами промышленной собственности.

С переходом к рыночной экономике отношение к указанным объектам стало коренным образом меняться. Рыночный механизм чутко реагирует на реакцию потребителей на производимый товар. Выявленный неудовлетворенный спрос потребителей на тот или иной продукт служит стимулом для развития производства. Имеющийся вакуум быстро заполняется товарами, нужными потребителям. В этих условиях очень важно обеспечить возможность индивидуализации предлагаемых товаров и услуг, в чем в равной степени заинтересованы и производители, и потребители. Гарантируя права на выступление в хозяйственном обороте под собственным индивидуальным именем, на обозначение производимых товаров и оказываемых услуг определенными символами или наименованиями и обеспечивая их защиту в случае нарушения, закон создает необходимые предпосылки для реализации указанной возможности.

Таким образом, *основной функцией* рассматриваемого института интеллектуальной собственности является обеспечение должной индивидуализации производителей и их товаров, работ и услуг. Сам институт состоит, однако, из двух тесно взаимосвязанных, но все же относительно самостоятельных частей, а именно *субинститута средств индивидуализации участников гражданского оборота* и *субинститута средств индивидуализации продукции, работ и услуг*. Хотя в главном своем назначении указанные средства индивидуализации совпадают, каждое из них играет и свою особую роль в хозяйственном обороте.

Таким образом, институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) является одной из важных составляющих белорусского права интеллектуальной собственности.

Творения, признаваемые произведениями науки, литературы или искусства, а также изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами, не исчерпывают всего многообразия результатов творческой деятельности. Наряду с ними имеется немало объектов, которые создаются творческими усилиями людей, представляют ценность для общества и также нуждаются в общественном признании и правовой охране. Наличие такого рода объектов и необходимость правового регулирования связанных с ними общественных отношений в настоящее время признается подавляющим большинством государств. Республика Беларусь не представляет в этом отношении какого-либо исключения. Помимо традиционных объектов, охраняемых авторским и патентным правом, а также институтом средств индивидуализации участников гражданского оборота (фирменные наименования, товарные знаки, наименования мест происхождения товаров), российское право предоставляет охрану селекционным достижениям, служебной и коммерческой тайне и т. д.

При этом отдельные объекты правовой охраны, в частности рационализаторские предложения, являются специфическими для белорусского права, поскольку в большинстве государств мира они особо не выделяются. Другие же объекты, в частности селекционные достижения, секреты производства, топологии интегральных микросхем, пользуются специальной правовой охраной в большинстве развитых стран.

Несмотря на это, и первый, и второй вид результатов интеллектуальной деятельности можно отнести к *особым, нетрадиционным объектам интеллектуальной собственности*. Конечно, данное их название является сугубо условным и призвано лишь подчеркнуть их отличие от объектов авторского и патентного права, а также средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Столь же условно и объединение в рамках единого правового института тех правил действующего российского законодательства, которые посвящены регулированию связанных с ними отношений. Бесспорно, что каждый из нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности обладает значительными особенностями по отношению ко всем остальным. Вместе с тем попытки выделить в самостоятельные правовые институты правила о каждом из особых объектов интеллектуальной собственности на сегодняшний день были бы вряд ли оправданными ввиду элементарной ограниченности правового материала, касающегося ряда объектов. Поэтому, опираясь на отличия рассматриваемых результатов интеллектуальной деятельности от традиционных объектов интеллектуальной собственности, все их можно, повторяем, условно, отнести к сфере единого правового института, а именно *института охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности*.

Таким образом, выделение в праве интеллектуальной собственности института охраны нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности имеет под собой достаточно весомые основания.

Итак, подотрасль гражданского права, регулирующая отношения, связанные с интеллектуальной собственностью, представлена четырьмя названными выше самостоятельными институтами, образующими соответственно авторское право, патентное право, институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) и институт охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

Нетрудно заметить, что к праву интеллектуальной собственности многими авторами, и в частности, Сергеевым А. П. сознательно не отнесен *институт защиты против недобросовестной конкуренции*, хотя подобный подход и расходится с тем, что записано в

Конвенции, учреждающей ВОИС, и в Парижской конвенции по охране промышленной собственности. При этом цивилисты исходят из следующих отправных положений.

Во-первых, право, обеспечивающее защиту против недобросовестной конкуренции, не имеет какого-либо особого результата интеллектуальной деятельности в качестве объекта правовой охраны, что существенно отличает его от любого из институтов права интеллектуальной собственности. Во-вторых, основными формами недобросовестной конкуренции, против которых и обеспечивается защита, являются как раз посягательства на охраняемые законом объекты интеллектуальной собственности. В-третьих, немаловажно и то, что белорусское, как и российское, право о защите против недобросовестной конкуренции находится лишь стадии становления. Поэтому более правильным, по крайней мере в настоящее время, был бы вывод о том, что те правила белорусского права, которые направлены против недобросовестной конкуренции, не составляют особого правового института, а входят в качестве составных частей в соответствующие институты права интеллектуальной собственности.

Более подробное рассмотрение вышеуказанных институтов и будут дано в последующих лекциях и закреплено на семинарских занятиях.

Существуют и иные точки зрения относительно институтов интеллектуальной собственности. Так, по мнению Е. В. Черкасовой, законодательство об интеллектуальной собственности представлено самостоятельными институтами, образующими:

- авторское право и смежные права: научные, художественные и литературные (включая программы для ЭВМ и базы данных) произведения; исполнительская деятельность артистов; производство фонограмм; эфирное и кабельное вещание;

- право на промышленную собственность: изобретения, полезные модели, промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем;

- законодательство о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг), товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товара;

- защита нераскрытой информации, в том числе секреты производства (ноу-хау);

- защита от недобросовестной конкуренции (коммерческая тайна).

Схематические основные институты интеллектуальной собственности в Республике Беларусь могут быть представлены следующим образом:

Интеллектуальная собственность

Авторское право и смежные права

1. Объекты авторского права:

- Произведения:

- ☒ Литературные
- ☒ Научные
- ☒ Драматические, музыкально-драматические, сценарные
- ☒ Хореографические
- ☒ Музыкальные
- ☒ Аудиовизуальные
- ☒ Живописи, графики, скульптуры
- ☒ Декоративно-прикладное искусство
- ☒ Архитектуры, градостроительства
- садово-парковое искусство
- ☒ Фотографические
- ☒ Производные
- ☒ Сборники
- Карты (гео- топографические), плакаты, конструкторская и проектная документация
- Компьютерные программы
- Базы данных

2. Объекты смежных прав:

Промышленная собственность

1. Объекты промышленной собственности:

1.1. Техничко-конструкторские решения:

- ☒ Изобретения
- ☒ Полезные модели
- ☒ Промышленные образцы

1.2. Средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг

- ☒ Товарные знаки и знаки обслуж-я
- ☒ Географические указания
- ☒ Фирменные наименования

1.3. Сорты растений (селекционные достижения)

1.4. Топологии интегральных микросхем

1.5. Нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау)

2. Противодействие недобросовестной конкуренции

3. Рационализаторские предложения

- ☒ Исполнения
- ☒ Фонограммы
- ☒ Передачи организаций эфирного и кабельного вещания

3. Законодательство в области интеллектуальной собственности.

Национальная система охраны объектов интеллектуальной собственности имеет достаточно обширное правовое поле.

За годы, минувшие с момента приобретения суверенитета, в Беларуси практически «с нуля» создана система охраны интеллектуальной собственности, включающая нормативные акты разного уровня, такие как Конституция Республики Беларусь; кодексы Республики Беларусь - Гражданский, Уголовный, Таможенный, Инвестиционный; Указы и Декреты Президента; Законы, включающие важные положения, имеющие отношение к интеллектуальной деятельности и ее результатам; Законы по охране различных объектов интеллектуальной собственности; постановления Совета Министров, министерств и ведомств Республики Беларусь; другие нормативные акты, обязательные для исполнения на всей территории страны.

Краеугольным камнем системы охраны интеллектуальной собственности в Республике Беларусь является Конституция. Статья 51 Конституции гарантирует гражданам право на участие в культурной жизни, которое обеспечивается общедоступностью ценностей отечественной и мировой культуры, развитием сети культурно-просветительных учреждений; гарантирует свободу художественного, научного, технического творчества и преподавания, а также законодательную охрану интеллектуальной собственности.

Дальнейшее развитие и наполнение конституционная норма об охране интеллектуальной собственности получила в разделе V Гражданского кодекса Республики Беларусь, который вступил в силу с 1 июля 1999 года. В данном разделе все понятия обозначены под рубрикой интеллектуальная собственность. Разумеется, регулирование вопросов, связанных с интеллектуальной собственностью, в силу ее многозначительности и многогранности не исчерпывается названным разделом. Законодательство об интеллектуальной собственности состоит из норм, помещенных как в Гражданский кодекс, так и в другие акты законодательства

Таким образом, источниками интеллектуальной собственности в Республике Беларусь являются:

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г. Конституция обладает высшей юридической силой и является базой текущего законодательства.

2. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 октября 1998 г.: одобр. Советом Респ. 19 ноября 1998 г.: Раздел V. Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (Интеллектуальная собственность);

3. Об авторском праве и смежных правах: Закон Респ. Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-3

4. Закон Республики Беларусь от 14.07.1997 г. № 62-3 «О присоединении Республики Беларусь к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений» (Парижскому акту от 24.07.1971 г., изм. 1979 г.).

5. Закон Республики Беларусь от 10.07.1998 г. № 164-3 «О ратификации договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам».

6. О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы: Закон Респ. Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-3;

7. О правовой охране топологий интегральных микросхем: Закон Респ. Беларусь от 07 декабря 1998 г. № 214-3;

8. О товарных знаках и знаках обслуживания: Закон Респ. Беларусь от 05 февраля 1993 г. № 2181-XII;

9. О географических указаниях: Закон Респ. Беларусь от 17 июля 2002 г. № 127-3;

10. О минимальных ставках авторского вознаграждения за издание произведений науки, литературы и искусства: Постановление Кабинета Министров Республики Беларусь от 01 ноября 1996 г. № 697;

11. Об утверждении Правил рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и

знака обслуживания: Постановление Государственного патентного комитета Республики Беларусь от 31 августа 2001 г. № 3;

12. Международные конвенции, договоры и соглашения, к которым присоединилась Республики Беларусь.

ЛЕКЦИЯ 2. АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

1. Понятие, принципы и сфера действия авторского права

2. Понятие и признаки объектов авторского права. Виды объектов авторского права

3. Субъекты авторского права. Права авторов произведений науки, литературы и искусства

1. Понятие, принципы и сфера действия авторского права

Среди объектов интеллектуальной собственности такие результаты деятельности, как произведения науки, литературы и искусства, законодатель поставил на одно из первых мест. И это не случайно, поскольку такого рода деятельность открывает широкий доступ ко всем достижениям культуры, способствует развитию творчества.

К числу основных авторские права отнесены Всеобщей декларацией прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г. В ней сказано, что каждый человек имеет право свободно участвовать в культурной жизни общества, наслаждаться искусством, участвовать в научном прогрессе, пользоваться его благами, а также право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является (ст. 27 Всеобщей декларации прав человека). Аналогичное по своей сути положение закреплено и в ст. 51 Конституции Республики Беларусь: каждый имеет право на участие в культурной жизни. Это право обеспечивается общедоступностью ценностей отечественной и мировой культуры, находящихся в государственных и общественных фондах, развитием сети культурно-просветительских учреждений. Свобода художественного, научного, технического творчества и преподавания гарантируется. Интеллектуальная собственность охраняется законом. Государство содействует развитию культуры, научных и технических исследований на благо общих интересов.

Для обозначения таких результатов интеллектуальной деятельности, как произведения литературы, науки и искусства, применяется собирательное понятие «авторское право».

Становление и развитие авторского права в Беларуси (начиная со времен Российской Империи) отличается значительным своеобразием по сравнению с историей авторского права западноевропейских стран и США. Первые законы, регулирующие авторские отношения, были приняты в России лишь во второй четверти 19 века. Столь позднее появление авторского права в нашей стране имело объективные основания: особенности общественно-политического устройства России и своеобразие ее исторического развития.

В законодательстве Республики Беларусь понятия авторского права не содержится.

Исходя из общего смысла понятие «авторские права» представляет собой совокупность предоставленных автору правомочий, необходимых для охраны интересов, возникающих в связи с созданием и использованием произведения обществом.

Традиционным является определение авторского права в субъективном и объективном смыслах.

Так, авторское право в субъективном смысле – это те личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведение науки, литературы и искусства.

Авторское право в объективном смысле – совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства.

Данные права именуются в законодательстве не иначе как исключительными, то есть характеризуются монополией обладателя авторских прав на использование произведения.

В соответствии со ст. 6 Закона Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах» авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства как обнародованные, так и не обнародованные, выраженные в любой объективной форме, независимо от назначения и достоинства произведения (за исключением перечисленных в ст. 7 Закона об авторском праве - не являются объектами авторского права: официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки); произведения народного творчества, авторы которых не известны. Авторское право не распространяется на идеи, процессы, системы, методы функционирования, концепции, принципы, открытия или просто информацию как таковые, даже если они выражены, отображены, объяснены или воплощены в произведении).

Положения Закона об авторском праве применяются к (согласно ст. 5):

1. произведениям, авторы которых являются гражданами Республики Беларусь или постоянно проживают на территории Республики Беларусь, независимо от места их первого опубликования;

2. произведениям, впервые опубликованным либо находящимся на территории Республики Беларусь, независимо от гражданства или постоянного места проживания их авторов;

3. другим произведениям, охраняемым на территории Республики Беларусь в соответствии с международными договорами Республики Беларусь.

Как было отмечено, авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные. Главное, чтобы произведение было выражено в одной из предусмотренных законодательством объективных форм.

Так, объективными формами существования произведений согласно ст. 992 ГК Республики Беларусь являются:

- 1) письменная форма (рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.);
- 2) устная форма (публичное произнесение, публичное исполнение и т.д.);
- 3) форма звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т.д.);
- 4) форма изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокادر и т.д.);
- 5) объемно-пространственная форма (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.);
- 6) другие формы.

Авторское право призвано решать следующие задачи:

- способствовать созданию наиболее благоприятных условий для творческого труда путем предоставления субъектам авторских прав надежной правовой охраны их личным имущественным и неимущественным правам;

- обеспечивать широким слоям населения доступ к произведениям науки, литературы и искусства в целях образования, воспитания, повышения культурно уровня.

Принципы авторского права – основополагающие начала, положения, обязательные для всего законодательства в сфере авторских правоотношений. Основными принципами авторского права являются:

1. Свобода творчества. Так, согласно ст. 51 Конституции Республики Беларусь, как было уже указано выше, каждый имеет право на участие в культурной жизни. Это право обеспечивается общедоступностью ценностей отечественной и мировой культуры, находящихся в государственных и общественных фондах, развитием сети культурно-просветительских учреждений. Свобода художественного, научного, технического творчества и преподавания гарантируется.

Соответственно, данный принцип позволяет автору выбирать интересующую его тему, форму будущего произведения, метод создания и способ использования.

2. Сочетание личных интересов автора с интересами всего общества. Суть данного принципа состоит в разрешении использования произведения автора в личных и учебных целях. Законодательно предусматривается возможность использования изданного произведения без согласия автора и без уплаты ему авторского вознаграждения для создания нового, творчески самостоятельного произведения.

3. Принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора. Право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора не могут перейти к другим лицам, хотя бы автор

и выразил на это свое согласие. Юридической силы такое соглашение не имеет и признается законодательством недействительным.

4. Принцип моральной и материальной заинтересованности автора в создании и использовании произведения. В данном случае имеется в виду присуждение почетных званий, переиздание произведений, снискавших признание общественности, присуждение государственных и именных премий, установление ставок авторского вознаграждения и т.д.

5. Принцип всемерной охраны прав и законных интересов авторов. В законодательстве достаточно четко определены права и обязанности участников авторских правоотношений, компетенция государственных органов, защита интересов авторов и т.д.

2. Понятие и признаки объектов авторского права. Виды объектов авторского права

Статья 128 ГК Республики Беларусь в качестве одного из видов объектов гражданских прав выделяет исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность). Авторское право является одним из институтов права интеллектуальной собственности.

Как уже отмечалось, объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства. Поскольку исчерпывающего перечня объектов авторского права ни Гражданский кодекс Республики Беларусь, ни Закон об авторском праве не содержат, необходимо выделить ряд признаков, позволяющих определить объект авторского права. Таким образом произведению науки, литературы и искусства предписываются следующие обязательные признаки:

1. Произведение продукт духовного творчества, духовной деятельности человека, исключающей возможность труда без участия психических сил. Произведение – нематериальный объект. Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено.

2. Произведение должно быть результатом творческой деятельности автора. Как обязательный признак творчество названо в п. 1 ст. 992 ГК Республики Беларусь. Назначение произведения и его достоинство значения не имеют.

3. Объект авторского права должен быть выражен в объективной форме. Пока произведение представляет собой систему образов, мыслей, идей авторов о его создании, пока оно не стало возможным для восприятия другими лицами, то есть пока оно не получило объективной формы, нет и объекта, нуждающегося в правовой охране.

Виды объектов авторских прав перечислены в ст. 993 ГК Республики Беларусь и ст. 6 Закона об авторском праве. Согласно ст. 993 ГК Республики Беларусь к объектам авторских прав относятся (перечень их уже дан в вопросе 2 темы 1):

- 1) литературные произведения (книги, брошюры, статьи и др.);
- 2) драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения;
- 3) музыкальные произведения с текстом и без текста;
- 4) аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- 5) произведения скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства;
- 6) произведения прикладного искусства;
- 7) произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- 8) фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- 9) карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- 10) компьютерные программы;
- 11) иные произведения.

К объектам авторского права также относятся (п. 3 ст. 993 ГК Республики Беларусь):

1) производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);

2) сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

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

Как видим, перечень объектов авторского права является открытым.

В то же время авторское право в соответствии с п. 2 ст. 8 Закона об авторском праве и п. 4 ст. 992 ГК Республики Беларусь не распространяется на идеи, процессы, системы, методы функционирования, концепции, принципы, открытия или просто информацию как таковые, даже если они выражены, отображены, объяснены или воплощены в произведении. Это не означает, что подобные объекты вообще не подлежат правовой охране. Просто их охрана и защита предусмотрена не авторским правом, а, например, патентным правом, правом на нераскрытую информацию и т.д.

Не являются объектами авторского права также (п. 1 ст. 7 Закона об авторском праве):

- официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;

- государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки);

- произведения народного творчества, авторы которых не известны.

Авторское право возникает в силу факта создания произведения. Охраняются даже необнародованные произведения, но, как уже отмечалось, они должны быть выражены в какой-либо объективной форме. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется каких-либо формальностей.

С целью оповещения о своих исключительных имущественных правах их обладатель вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и обязательно состоит из трех элементов:

- латинской буквы "С" в окружности;

- имени (наименования) обладателя исключительных имущественных прав;

- года первого опубликования произведения.

Но такой знак лишь формальность. Произведение охраняется не независимо от того, есть ли на нем такой знак или нет.

3. Субъекты авторского права. Права авторов произведений науки, литературы и искусства

Субъектами авторского права являются лица, которым принадлежат субъективные авторские права в отношении созданного произведения. Возникновение субъективных авторских прав у гражданина не зависит от возраста, состояния здоровья, имущественного положения, места создания и выпуска произведения в свет и т. д.

В соответствии с законодательством Республики Беларусь обладателями субъективных авторских прав могут быть граждане Республики Беларусь, иностранцы, их наследники, иные правопреемники, а также Республика Беларусь.

Права на произведения для каждой категории субъектов возникают в связи с различными юридическими фактами – созданием произведения, переходом авторских прав по наследству, авторскому договору и т. д.

Субъективные авторские права возникают у автора в результате факта создания произведения. Его права в юридической литературе принято именовать первоначальными.

Авторами произведения признаются лица, творческим трудом которых создано оригинальное произведения.

Правопреемниками признаются физические, а в некоторых, предусмотренных законодательством случаях, и юридические лица, которые не участвуют в создании произведения, но обладают определенным объемом правомочий по использованию произведения в результате наследования или действия определенных, заключенных с автором договоров на использование произведения. Так правопреемниками становятся наследники, государство, юридические лица)

издательства, театры и т. д.), оформившие с автором договорные отношения по использованию его произведения. Следует отметить, что круг правомочий правопреемников более узок чем у автора, а по характеру их правомочия производны, так как переходят от автора.

Наследники как субъекты авторских прав приобретают определенные правомочия в силу закона или завещательного распоряжения. Не переходит по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора. Но наследники автора и исполнители завещания вправе осуществлять защиту указанных прав. Эти правомочия наследников и исполнителей завещания сроком не ограничиваются. При отсутствии наследников автора защиту указанных прав осуществляет специально уполномоченный на то государственный орган Республики Беларусь.

По закону и по завещанию наследникам переходят права на опубликование, воспроизведение и распространение произведения, право на вознаграждение.

Авторское право на произведение, созданное совместным трудом двух и более лиц (соавторство) принадлежит авторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (ст. 9 Закона об авторском праве). Таким образом, закон выделяет два вида коллективных произведений и, соответственно, два вида соавторства:

1. Нераздельное;
2. Раздельное.

При нераздельном соавторстве произведение невозможно разделить на части. Части не имеют самостоятельного значения. При раздельном соавторстве произведение можно разделить на самостоятельные части. Своей частью произведения при раздельном соавторстве автор может воспользоваться самостоятельно, если иное не установлено соглашением сторон (авторов).

Субъектами авторского права признаются не только творцы оригинальных произведений, но и создатели производных (зависимых) произведений (составители, переводчики).

Так, субъектом авторского права выступает составитель. Его труд выражается в том, что он организует, обрабатывает, систематизирует либо восстанавливает те или иные произведения. Составители используют произведения, составляющие предмет чьего-либо авторского права или таковыми не являющимися. Сборники могут состоять из произведений и не являющихся предметом чьего-либо авторского права: законы, судебные решения, иные официальные документы и т. д.). Если первоначальное произведение охраняется законом, должно быть получено согласие его автора или иного обладателя прав на произведение для использования созданного на его основе производного произведения. Но отсутствие такого согласия будет препятствовать лишь использованию произведения, но не признанию творчески переработавшего произведение лица автором этой переработки.

Перевод также является самостоятельным объектом авторского права, а лицо, его осуществившее (переводчик), признается субъектом авторского права. Для перевода требуется согласие автора оригинального произведения. Автор и переводчик пользуются авторским правом на отдельные объекты – соответственно, оригинальное произведение и перевод. Использовать перевод можно только с согласия переводчика. Право автора разрешать перевод своего произведения на другой язык в целях его дальнейшего использования дает ему одновременно и право на получение вознаграждения за использование произведения на другом языке.

Авторское право на произведения, созданные в порядке выполнения служебных обязанностей или служебных заданий работодателя (служебное произведение), принадлежит автору служебного произведения (ст. 17 Закона об авторском праве). Но это касается лишь неимущественных прав. Имущественные права на служебные произведения принадлежат нанимателю, если договором между ним и автором не предусмотрено иное. Автор служебного произведения не вправе препятствовать его обнародованию нанимателем.

Права авторов произведений науки, литературы и искусства.

Автору, согласно ст. 15 Закона об авторском праве в отношении его произведения принадлежат следующие личные неимущественные права:

- право признаваться автором произведения (право авторства);
- право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом или без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя);

- право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации);

- право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование).

Право авторства является основным в данном перечне, ибо все остальные права предоставляются автору вследствие признанием его автором данного произведения.

Авторство всегда индивидуально, поэтому может принадлежать только физическому лицу. Это право нельзя передать и от этого права нельзя отказаться.

Заимствование чужого произведения влечет гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность.

Так, согласно КоАП Республики Беларусь (нарушение авторских, смежных и патентных прав) незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов права промышленной собственности, а также сорта растения или топологии интегральной микросхемы - влекут наложение штрафа в размере от двадцати до пятидесяти базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации, на индивидуального предпринимателя - до ста базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации, а на юридическое лицо - до трехсот базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации.

Согласно ст. 201 УК Республики Беларусь (нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав):

1. Присвоение авторства либо принуждение к соавторству, а равно разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца или иного объекта права промышленной собственности до официальной публикации сведений о них - наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет.

2. Незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов права промышленной собственности, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение или сопряженные с получением дохода в крупном размере, - наказываются общественными работами, или штрафом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до двух лет.

3. Действия, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные повторно, либо группой лиц по предварительному сговору, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, либо повлекшие причинение ущерба в крупном размере, - наказываются штрафом, или арестом на срок до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок.

Крупным размером дохода (ущерба) в настоящей статье признается размер дохода (ущерба) на сумму, в пятьсот и более раз превышающую размер базовой величины, установленный на день совершения преступления.

Право на имя также может принадлежать только автору. После смерти автора данное право прекращается, но все же признается и охраняется в интересах общества.

Право на неприкосновенность произведения (право на защиту репутации) имеет не только запретительный характер. Это право означает также, что лишь сам автор вправе решить вопрос о зрелости своего произведения, ему одному принадлежит право вносить изменения и дополнения в произведение, то есть определять тот вид, в котором произведение доводится до неопределенного круга лиц.

Сущность права на обнародование заключается в обеспеченной законом возможности автора публично огласить свое произведение. Но как в данном случае такое оглашение понимается? Для обнародования не требуется, чтобы произведение было доведено до сведения третьих лиц. Достаточно того, что бы лица имели реальную возможность ознакомиться с произведением.

В отличие от всех остальных личных неимущественных прав, право на обнародование переходит по наследству.

Обнародовать произведение можно только один раз.

Автору в отношении его произведения или иному обладателю авторских прав принадлежит исключительное право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия (ст. 15 Закона об авторском праве):

- воспроизведение произведения;
- распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности; если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены с разрешения автора в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение на территории Республики Беларусь без согласия автора (правообладателя) и без выплаты вознаграждения;
- прокат оригиналов или экземпляров компьютерных программ, баз данных, аудиовизуальных произведений, нотных текстов музыкальных произведений и произведений, воплощенных в фонограммах, независимо от принадлежности права собственности на оригинал или экземпляры указанных произведений; данное право не применяется в отношении компьютерных программ, если сама программа не является основным объектом проката, и в отношении аудиовизуальных произведений, если только их прокат не приводит к широкому копированию таких произведений, наносящему существенный ущерб исключительному праву на воспроизведение;
- импорт экземпляров произведения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения автора или иного обладателя авторских прав;
- публичный показ оригинала или экземпляра произведения;
- публичное исполнение произведения;
- передачу произведения в эфир;
- иное сообщение произведения для всеобщего сведения;
- перевод произведения на другой язык;
- переделку или иную переработку произведения.

Автор имеет право на авторское вознаграждение за каждый вид использования произведения.

Необходимо отметить, что в Законе об авторском праве (глава 4), установлены некоторые ограничения имущественных прав автора. Так, согласно главе 4 Закона об авторском праве допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием автора произведения и источника заимствования:

- цитирование в научных, исследовательских, учебных, полемических, критических и информационных целях отрывков из правомерно опубликованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования;
- использование отрывков из правомерно опубликованных произведений в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;
- воспроизведение в газетах, сообщение для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах и журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и другим вопросам в случаях, когда такие воспроизведение, сообщение для всеобщего сведения не были специально запрещены автором;
- воспроизведение в газетах, сообщение для всеобщего сведения публично произнесенных речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью;
- воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий произведений, увиденных или услышанных в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;
- воспроизведение правомерно обнародованных произведений рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения;
- воспроизведение или доведение до всеобщего сведения произведений архитектуры, изобразительного искусства, фотографий, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, когда изображение произведения является основным объектом такого воспроизведения или сообщения для всеобщего сведения или когда оно используется в коммерческих целях;

- воспроизведение правомерно обнародованного произведения для судебного или административного производства;
- исполнение правомерно обнародованных произведений при оказании ритуальных услуг, при этом указание автора и источника заимствования необязательно.

ЛЕКЦИЯ 3. АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

1. *Понятие и сфера действия смежных прав*
2. *Объекты и субъекты смежных прав. Права субъектов смежных прав*
3. *Срок действия авторского права и смежных прав*
4. *Сущность права на защиту авторских и смежных прав. Субъекты права на защиту*
5. *Формы, средства и способы защиты авторских и смежных прав*

1. Понятие и сфера действия смежных прав

Наряду с охраной прав авторов произведений науки, литературы и искусства белорусское законодательство охраняет права исполнителей, производителей фонограмм, а также организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права). Развитие музыки, театра, кино в современном мире невозможно представить без исполнения, фонограммы, передачи по каналам телевидения и радио. Права исполнителей в данной области получили наименование смежных.

Существенной особенностью большинства смежных прав является их *производность и зависимость от прав создателей творческих произведений*. Лишь в тех случаях, когда исполняется, записывается на фонограмму или передается в эфир или по кабелю не охраняемое законом произведение либо объект, вообще не являющийся результатом творческой деятельности, смежные права носят самостоятельный характер. По общему же правилу, производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют предоставленные им права в тех пределах, которые определены договорами с исполнителем и автором записанного на фонограмму или передаваемого в эфир или по кабелю произведения. Права, признаваемые за исполнителем, пользуются правовой охраной при условии соблюдения им прав автора исполняемого произведения.

Другой характерной чертой смежных прав выступает *широко допускаемый законом переход конкретных правомочий от одних категорий правообладателей к другим категориям правообладателей, который происходит автоматически при наступлении определенных юридических фактов*. Так, например, признаваемые за исполнителем права на воспроизведение записи исполнения и на сдачу фонограммы с записью исполнения в прокат при даче исполнителем согласия на запись исполнения тут же переходят к производителю фонограммы. Таким юридическим фактом обычно выступает договор, заключаемый между правообладателями разных видов смежных прав. На первый взгляд, в этом нет ничего необычного, так как договор и предназначен для того, чтобы опосредовать переход прав от одного лица к другому лицу. Специфика, однако, заключается в том, что закон в императивной форме указывает, что при заключении договора отдельные права переходят от одного субъекта смежных прав к другому, не предоставляя участникам договора возможности решить вопрос иным образом. Такой подход объясняется, видимо, тем, что при осуществлении отдельных смежных прав, например, при реализации исполнителем прав на запись исполнения или на передачу исполнения в эфир, появляется новый охраняемый законом объект смежных прав, в частности фонограмма или передача эфирного вещания, права на использование которого принадлежат создателю данного объекта. Для того чтобы последний мог свободно реализовать принадлежащие ему права, к нему должны перейти определенные права и на использование того объекта смежного права, который вошел в состав вновь созданного объекта.

Сфера действия смежных прав существенно ограничена по сравнению со сферой действия авторских прав.

Положения об охране прав исполнителей в соответствии с Законом об авторском праве (ст. 23) применяются к:

- исполнителям, являющимся гражданами Республики Беларусь;
- исполнителям, не являющимся гражданами Республики Беларусь, но исполнения которых имеют место на территории Республики Беларусь, или включены в фонограммы, охраняемые в соответствии с Законом об авторском праве, или не записаны на фонограмму, но содержатся в передачах организаций эфирного или кабельного вещания, охраняемых в соответствии с Законом об авторском праве.

Положения об охране фонограмм в соответствии с Законом об авторском праве (ст. 23) применяются к:

- фонограммам, производителями которых являются граждане Республики Беларусь или юридические лица, имеющие официальное местонахождение на территории Республики Беларусь;
- фонограмма впервые опубликована на территории Республики Беларусь;
- в иных случаях, предусмотренных международными договорами Республики Беларусь.

Положения об охране передач организаций эфирного или кабельного вещания в соответствии с Законом об авторском праве (ст. 23) применяются к:

- передачам организаций, имеющих официальное местонахождение на территории Республики Беларусь и осуществляющих передачи с передатчиков, расположенных на территории Республики Беларусь.

Смежные права иностранных физических и юридических лиц признаются на территории республики Беларусь в соответствии с международными договорами Республики Беларусь.

Для возникновения смежных прав действующее законодательство Республики Беларусь не требует соблюдения каких-либо формальностей, то есть права порождает сам факт создания соответствующей звукозаписи.

Создатель смежных прав для оповещения третьих лиц о своих имущественных правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и обязательно состоит из трех элементов:

1. Латинской буквы "R" в окружности;
2. Имени (наименования) обладателя исключительных имущественных прав;
3. Года первого опубликования фонограммы.

Отсутствие знака охраны не лишает обладателя смежного права возможности его защиты, однако в ряде случаев затрудняет процесс доказывания при его нарушении.

При отсутствии доказательств иного исполнителем или производителем фонограммы считается лицо, указанное в качестве обладателя исключительных имущественных прав на каждом экземпляре фонограммы (презумпция обладателя смежных прав).

2. Объекты и субъекты смежных прав. Права субъектов смежных прав

Объектами смежных прав являются (ст. 994 ГК Республики Беларусь):

1. Исполнения (постановки);
2. Фонограммы;
3. Передачи эфирного и кабельного вещания.

Под исполнением произведения следует понимать воплощение произведения действием (игра, пение, танец, декламация и т. д.) или с помощью технических средств непосредственно группе слушателей или зрителей, или путем трансляции представления с помощью таких технических устройств как микрофоны, радио- телевидение, кабельное телевидение. Постановка – одна из форм исполнения.

Фонограмма в ст. 4 Закона об авторском праве определена как любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков либо отображений звуков; фонограммой не является запись звуков, включенная в аудиовизуальное произведение.

В соответствии со ст. 4 Закона об авторском праве передача организации вещания определена как передача, созданная как самой организацией вещания, так и по ее заказу и за счет ее средств – другой организацией. Она представляет собой набор звуковых и изобразительных

сигналов посылаемых в эфир непосредственно или иным образом, в том числе посредством кабельного вещания.

Ст. 24 Закона об авторском праве называет в качестве субъектов смежных прав исполнителей, производителей фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания.

В соответствии со ст. 4 Закона об авторском праве:

1. Исполнитель - актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое исполняет произведения литературы, искусства или народного творчества посредством игры, пения, чтения, декламирования, игры на музыкальном инструменте, танца или каким-либо иным образом;

2. Производитель фонограммы - физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись какого-либо исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного производителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме.

При определении понятий субъектов смежных прав можно также обратиться к Международной Конвенция Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры от 26 октября 1961 г. «Об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций» (так называемой Римской конвенции), вступившей в силу для Республики Беларусь 27 мая 2003 г. и Договору Всемирной организации интеллектуальной собственности от 20 декабря 1996 г. по исполнениям и фонограммам (ДИФ), вступившему в силу для Республики Беларусь 20 мая 2002 г. Приведенные в них определения исполнителей и производителей фонограмм практически идентичны.

В соответствии с п. а ст. 3 Римской конвенции под «исполнителями» понимаются актеры, певцы, музыканты, танцоры или другие лица, которые играют роль, поют, читают, декламируют, исполняют или каким-либо иным образом участвуют в исполнении литературных или художественных произведений. В соответствии с п. а ст. 2 ДИФ «исполнители» - это актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, которые играют роль, поют, читают, декламируют, играют на музыкальном инструменте, интерпретируют или иным образом исполняют литературные или художественные произведения либо выражения фольклора.

«Производитель фонограммы» это физическое или юридическое лицо, которое берет на себя инициативу и несет ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков, либо отображений звуков. П. с ст. 3 Римской конвенции под «производителем фонограмм» понимает физическое или юридическое лицо, которое первым осуществило звуковую запись исполнения или других звуков.

Как видим, организации вещания ни в законодательстве Республики Беларусь, ни в международном законодательстве не определены. Однако под такими организациями обычно понимаются организации радио и телевидения, в том числе кабельного и спутникового.

Права субъектов смежных прав.

Как отмечалось, круг конкретных правомочий, которыми обладают носители смежных прав, несколько уже того круга прав, которые принадлежат авторам произведений. При этом исполнители произведений, чья деятельность носит творческий характер, имеют как личные неимущественные, так и имущественные права. Права производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания, чей вклад является техническим, охватывают собой лишь имущественную сферу.

Ст. 25 Закона об авторском праве гласит, что исполнителю в отношении его исполнения принадлежат следующие исключительные права:

1. Право на имя;
2. Право на защиту исполнения от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя (право на защиту репутации);
3. Право на использование исполнения в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования исполнения.

Исключительное право на использование исполнения означает право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

- передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение, если используемое для такой передачи исполнение не было ранее передано в эфир или не осуществляется с использованием записи;
- записывать ранее не записанное исполнение;

- воспроизводить запись исполнения;
- передавать в эфир или по кабелю запись исполнения, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей;
- распространять оригинал или экземпляры исполнения, записанного на фонограмму, посредством продажи или иной передачи права собственности;
- сдавать в прокат оригинал или экземпляры записанного на фонограмму исполнения;
- сообщать для всеобщего сведения исполнение, записанное на фонограмму, по проводам или средствами беспроводной связи таким образом, чтобы представители публики могли осуществлять к ним доступ из любого места и в любое время по их собственному выбору.

В соответствии со ст. 28 Закона об авторском праве производителю фонограммы в отношении его фонограммы принадлежат исключительные права на использование фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы.

Исключительное право на использование фонограммы означает право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

- воспроизводить (прямо или косвенно) фонограмму;
- переделывать или иным способом перерабатывать фонограмму;
- распространять оригинал или экземпляры фонограммы посредством продажи или иной передачи права собственности;
- импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы;
- сдавать в прокат оригинал или экземпляры фонограммы;
- доводить до всеобщего сведения фонограмму по проводам или средствами беспроводной связи таким образом, чтобы представители публики могли осуществлять к ним доступ из любого места и в любое время по их собственному выбору.

Как было отмечено выше (см. вторую характерную черту смежных прав), если экземпляры правомерно опубликованной фонограммы введены с разрешения исполнителя и производителя фонограммы в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение на территории Республики Беларусь без согласия исполнителя и производителя фонограммы и без выплаты им вознаграждения. При этом право на прокат принадлежит исполнителю и производителю фонограммы независимо от принадлежности права собственности на оригинал или экземпляры фонограммы.

В то же время законодательством допускается без согласия производителя фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, и исполнителя, исполнение которого записано на такой фонограмме, но с выплатой им вознаграждения:

- публичное исполнение фонограммы;
- передача фонограммы в эфир;
- иное сообщение фонограммы для всеобщего сведения.

В соответствии со ст. 29 Закона об авторском праве организации эфирного вещания в отношении ее передачи принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения.

Исключительное право организации эфирного вещания давать разрешение на использование ее передачи означает разрешение на осуществление следующих действий:

- передавать в эфир ее передачу другой организацией эфирного вещания;
- сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю;
- записывать передачу;
- воспроизводить запись передачи;
- сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом;
- распространять среди публики записи передачи или экземпляры записи передачи посредством продажи, проката или иной передачи права собственности; это право, за исключением права на прокат, прекращается в отношении записи передачи или экземпляров записи передачи, которые с разрешения организации эфирного вещания были введены на территории Республики Беларусь в гражданский оборот посредством продажи или иной передачи

права собственности; право на прокат сохраняется за организацией эфирного вещания независимо от принадлежности права собственности на запись передачи или ее экземпляры.

В соответствии со ст. 29 Закона об авторском праве организации кабельного вещания в отношении ее передачи принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения.

Исключительное право организации кабельного вещания давать разрешение на использование ее передачи означает разрешение на осуществление следующих действий:

- сообщать для всеобщего сведения по кабелю ее передачу другой организацией кабельного вещания;

- передавать передачу в эфир;

- записывать передачу;

- воспроизводить запись передачи;

- сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом;

- распространять среди публики записи передачи или экземпляры записи передачи посредством продажи, проката или иной передачи права собственности; это право, за исключением права на прокат, прекращается в отношении записи передачи или экземпляров записи передачи, которые с разрешения организации кабельного вещания были введены на территории Республики Беларусь в гражданский оборот посредством продажи или иной передачи права собственности; право на прокат сохраняется за организацией кабельного вещания независимо от принадлежности права собственности на запись передачи или ее экземпляры.

В соответствии с главой 4 Закона об авторском праве допускается без согласия исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания и без выплаты вознаграждения использование исполнения, передачи организации эфирного или кабельного вещания и их записей, а также воспроизведение фонограмм:

- а) для включения в обзор о текущих событиях отрывков из исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания;

- б) исключительно в целях обучения или научного исследования;

- с) для цитирования в форме отрывков из исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания при условии, что такое цитирование осуществляется в информационных целях; при этом любое использование организацией эфирного или кабельного вещания экземпляров фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, для своей передачи возможно только при соблюдении положений статьи 33 Закона об авторском праве.

- д) в иных случаях, установленных Законом об авторском праве в отношении ограничения имущественных прав авторов произведений науки, литературы и искусства.

Допускается без согласия исполнителя и производителя фонограммы воспроизведение фонограммы физическим лицом исключительно в личных целях.

3. Срок действия авторского права и смежных прав

Срок действия и охраны авторского права.

В соответствии со ст. 20 Закона об авторском праве такие личные неимущественные права как право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

При жизни создатель произведения самостоятельно осуществляет и защищает свои личные неимущественные права. После смерти автора эти права уже не могут осуществляться. Однако они подлежат защите от возможных нарушений. Защиту личных неимущественных прав умершего автора осуществляют его наследники, а при их отсутствии — специально уполномоченный государственный орган. В настоящее время такие функции возложены на Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь.

Имущественные права действуют и охраняются:

1. В течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных настоящей статьей 20 Закона об авторском праве;

2. В течении 50 лет с момента первого правомерного опубликования произведения - в отношении анонимного произведения или произведения, опубликованного под псевдонимом;

Под опубликованием согласно ст. 4 Закона об авторском праве понимается предложение публике с согласия автора либо иного обладателя авторского права экземпляров произведения в количестве, удовлетворяющем разумные потребности публики, путем продажи, проката или иной передачи права собственности либо права владения экземпляром произведения.

Если в течение указанного срока автор анонимного произведения или произведения под псевдонимом раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то имущественные права действуют в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти.

3. В течении 50 лет с момента первого доведения произведения до всеобщего сведения с согласия автора в форме, иной, чем опубликование - при отсутствии правомерного опубликования в течение 50 лет с момента создания такого произведения.

4. В течении составляет 50 лет с момента создания произведения - при отсутствии указанного правомерного опубликования и любого другого доведения до всеобщего сведения с согласия автора в течение 50 лет с момента создания такого произведения.

5. В течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов – в отношении произведений, созданных в соавторстве.

Исчисление сроков, предусмотренных ст. 20 Закона об авторском праве, начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока. Это сделано для удобства исчисления сроков.

Срок действия и охраны смежных прав.

В соответствии со ст. 30 Закона об авторском праве личные неимущественные права исполнителя (право на имя и право на защиту репутации) охраняются бессрочно.

Имущественные права, предусмотренные Законом об авторском праве в отношении исполнителя, действуют в течение 50 лет с момента первой записи исполнения.

Имущественные права, предусмотренные Законом об авторском праве в отношении производителя фонограммы, действуют в течение 50 лет после первого опубликования фонограммы или в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока.

Права, предусмотренные Законом об авторском праве в отношении организации эфирного или кабельного вещания, действуют в течение 50 лет с момента осуществления передачи в эфир или по кабелю соответственно.

Исчисление сроков, предусмотренных ст. 30 Закона об авторском праве, начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала отсчета срока.

Право разрешать использование исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания и на получение вознаграждения в пределах оставшейся части сроков, указанных в Законе об авторском праве, переходит к наследникам (в отношении юридических лиц - к правопреемникам) исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания.

Имущественные права исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания могут быть уступлены полностью или в части и могут быть переданы для использования по договору.

Истечение срока действия имущественных прав на объекты авторского права или смежных прав означает переход этих объектов в общественное достояние (ст. ст. 21, 31 Закона об авторском праве).

Объекты авторского права или смежных прав, которым на территории Республики Беларусь охрана никогда не предоставлялась, также считаются перешедшими в общественное достояние.

Объекты авторского права или смежных прав, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым физическим или юридическим лицом без выплаты вознаграждения. При этом должны соблюдаться личные неимущественные права.

Советом Министров Республики Беларусь могут устанавливаться случаи и порядок выплаты отчислений за использование на территории Республики Беларусь объектов авторского права или смежных прав, перешедших в общественное достояние.

4. Сущность права на защиту авторских и смежных прав. Субъекты права на защиту

Национальная система охраны объектов интеллектуальной собственности имеет достаточно обширное правовое поле. Одним из важных условий успешного развития науки, литературы и искусства является не только признание за создателями творческих произведений и лицами, которые их правомерно используют, определенных субъективных гражданских прав, но и обеспечение их надежной правовой защитой.

В соответствии со сложившейся в белорусской юридической науке традицией понятием *«защита авторских и смежных прав»* охватывается *совокупность мер, направленных на восстановление или признание авторских и смежных прав и защиту интересов их обладателей при их нарушении или оспаривании*. Действующее законодательство содержит достаточную регламентацию видов, форм, средств и способов защиты авторских и смежных прав. К сожалению, не все возможности, заложенные в нормах права, реализуются на практике. Многолетний опыт показывает, что авторские дела в судах составляют весьма незначительный процент среди других гражданских дел, хотя он в последние годы неуклонно растет. Конечно, многие авторские споры не доходят до суда и разрешаются в процессе досудебного урегулирования. Причинами этого являются и низкий уровень правопорядка, и неосведомленность авторов о своих правах и способах защиты, и фактическое отсутствие квалифицированных специалистов, способных оказать авторам эффективную правовую помощь, и т. д.

Следует констатировать, что в последние годы в Республике Беларусь наблюдается резкий рост нарушений авторских прав, что связано с появлением множества частных издательств, фирм звукозаписи, видеозалов, средств массовой информации и т. д. Особенно часто и грубо нарушаются права иностранных авторов и организаций, на что, к сожалению, практически не обращают внимания органы власти. В этих условиях знание форм, средств и способов защиты авторских прав, которые предоставляет белорусское законодательство, имеет особую актуальность.

В общем виде *право на защиту* можно определить как *предоставленную управомоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права*. Правовая квалификация данной возможности вызывает споры в литературе. Согласно традиционной концепции, право на защиту является составной частью самого субъективного права наряду с правом на собственные действия, а также правом требовать определенного поведения от обязанных лиц. Такому пониманию права на защиту противостоит получающее все большее распространение среди специалистов мнение, в соответствии с которым право на защиту представляет собой самостоятельное субъективное право.

Данное право в качестве реальной правовой возможности появляется у обладателя регулятивного гражданского права лишь в момент нарушения или оспаривания последнего и реализуется в рамках возникающего при этом охранительного гражданского правоотношения. Эта позиция представляется наиболее верной.

Предметом защиты являются:

1. субъективные авторские и смежные права;
2. охраняемые законом интересы.

Субъективное авторское право и охраняемый законом интерес являются очень близкими и зачастую совпадающими правовыми категориями, в связи с чем они не всегда разграничиваются в литературе и на практике. В самом деле, в основе всякого авторского права лежит тот или иной интерес, для удовлетворения которого субъективное авторское право и предоставляется управомоченному. Одновременно охраняемые законом интересы в большинстве случаев опосредуются конкретными субъективными правами, в связи с чем защита субъективного авторского права представляет собой и защиту охраняемого законом интереса. Так, например, интерес заказчика в использовании произведения выступает в форме полученных им по договору от автора субъективных прав на использование произведения, защитой которых обеспечивается и защита соответствующего интереса.

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

недействительным. Защита охраняемого законом интереса, а не собственно субъективного права имеет место и в тех случаях, когда в результате правонарушения само субъективное авторское право прекращается. Например, при уничтожении уникального произведения изобразительного искусства, если при этом не сохранились его копии, репродукции, фотографии и т. п., авторское право на него не может быть защищено, так как произведения уже не существует. Следовательно, речь может идти лишь о защите охраняемых законом интересов автора, что обеспечивается с помощью иска из причинения вреда или иного адекватного взаимоотношениям сторон способа защиты. Таким образом, охраняемый законом интерес иногда выступает в авторском праве в качестве самостоятельного предмета защиты.

Субъектами права на защиту являются прежде всего сами авторы произведений науки, литературы и искусства, обладатели смежных прав, а также их наследники и иные правопреемники. При жизни автора, по общему правилу, только сам автор или его уполномоченный представитель могут выступать с требованием о защите нарушенных или оспариваемых авторских прав. Если автор опубликовал свое произведение анонимно или под вымышленным именем, в защиту его прав и охраняемых законом интересов может выступать издательство, иной пользователь произведения или организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе. Права на произведения, созданные несколькими соавторами, могут защищаться всеми ими сообща или каждым из них в отдельности.

После смерти автора требования, вытекающие из нарушения его авторства, неправильного указания имени автора, неприкосновенности произведения, могут быть заявлены наследниками автора, лицом, на которое автор в своем завещании возложил охрану своих произведений после смерти, а также авторско-правовой организацией или прокурором. Нарушения, затрагивающие имущественные права наследников, дают последним право на защиту своих имущественных интересов.

Если автор или его наследники по авторскому договору о передаче исключительных прав переуступили свои права на использование произведения третьему лицу (издательству, театру, студии и т.д.), защита нарушенных прав возлагается на это лицо. Однако если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет их защиту, автор или его наследники могут защищать нарушенные права самостоятельно. В том случае, когда автором или его наследниками заключен авторский договор о передаче неисключительных прав, право на их защиту сохраняется за автором или его наследниками, если только в самом договоре не предусмотрено иное. Имущественные права авторов, исполнителей, производителей фонограмм и иных обладателей смежных прав, которые передали полномочия на коллективное управление ими специально созданным для этого организациям, защищаются этими организациями. Поскольку исключительные права на использование произведения, созданного в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя, принадлежат в силу ст. 14 Закона об авторском праве лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях, если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное, это лицо, по общему правилу, и уполномочено на защиту нарушенных прав.

Нарушителем авторских и смежных прав является физическое или юридическое лицо, которое не выполняет требований Закона об авторском праве и иных актов законодательства, регулирующих авторские и смежные с ними отношения. В принципе, нарушителем может стать любой участник авторских или смежных с ними отношений, в том числе сам создатель творческого произведения, который игнорирует права и охраняемые законом интересы других лиц, в частности своих соавторов, не выполняет условия заключенного им авторского договора и т.п. Однако чаще всего нарушителями авторских и смежных прав оказываются лица, которые допускают незаконное использование охраняемых произведений и объектов смежных прав. Подобные действия считаются *контрафактными*, а сами нарушители именуются *пиратами*.

Хотя в последние годы теме пиратства отечественными средствами массовой информации уделяется немало внимания, социальный портрет белорусского пирата еще не написан. Как показывают судебная практика, случаи незаконного использования авторских произведений и объектов смежных прав встречаются в деятельности как достаточно крупных организаций, не первый год работающих на соответствующем рынке, так и мелких фирм - однодневок, которые зачастую создаются со специальной целью выпуска одной, или нескольких партий контрафактной продукции, а затем бесследно исчезают. В первом случае, несмотря на разность «весовых

категорий» нарушителя и потерпевшего, положение последнего предпочтительнее, чем во втором случае. Здесь, по крайней мере, известен конкретный ответчик, которому, как правило, есть что терять и чем отвечать. Кроме того, солидные фирмы, дорожающие своей репутацией, предпочитают не доводить дело до суда и заглаживать причиненный вред в добровольном порядке. Во втором же случае даже тогда, когда нарушителя, что называется, удастся «схватить за руку», с него обычно нечего взыскивать, так как вырученные за счет пиратства средства надежно укрыты от возможных кредиторов.

Нарушителями авторских и смежных прав выступают как частные фирмы, так и государственные организации. Практика показывает, что с первой категорией нарушителей разрешить конфликтную ситуацию нередко проще, чем со второй. Свои контрафактные действия государственные организации оправдывают тем, что в утвержденных им сметах даже не предусматривается статья расходов на выплату авторского вознаграждения. Иными словами. деятельность многих бюджетных организаций, в том числе филармоний, театров, дворцов культуры, теле- и радиоканалов и т.д., заранее планируется с расчетом нарушения авторских и смежных прав. Заставить такие организации заключить с Белорусским авторским обществом (БАО – организация коллективного управления имущественными правами авторов) договор об использовании объектов авторских и смежных прав или заключить с обладателями авторских и смежных прав прямые договоры часто удается только через суд.

Нарушителями авторских и смежных прав нередко оказываются несколько незаконных пользователей произведений и объектов смежных прав, действия которых образуют самостоятельные правонарушения. Так, воспроизведение произведения или фонограммы с нарушением авторских или смежных прав автоматически означает и незаконность действий по их распространению, публичному исполнению, передаче в эфир и иным видам использования. Если указанные действия осуществляются разными организациями, все они должны рассматриваться в качестве нарушителей соответствующих авторских или смежных прав. При этом незнание отдельных пользователей о том, что они имеют дело, по сути, с контрафактной продукцией, может свидетельствовать, при известных обстоятельствах, лишь об их невиновности, но не устраняет самого факта нарушения ими авторских или смежных прав. Данное обстоятельство должно быть учтено судом при оценке возможности применения к ним отдельных видов санкций, но не может служить основанием для отклонения обоснованных требований авторов и обладателей смежных прав о защите их нарушенных прав.

Указанное положение носит принципиальный характер и при его неукоснительном применении на практике способно сыграть существенную роль в деле реального укрепления правопорядка в рассматриваемой сфере. В условиях, когда найти основного нарушителя авторских или смежных прав и привлечь его к ответственности не всегда возможно, бремя неблагоприятных последствий должны нести те организации (типографии, заводы грамзаписи, магазины, торгующие контрафактной продукцией, и т.п.), которые своими действиями или, напротив, бездействием также нарушили авторские или смежные права. Разумеется, это возможно лишь при условии достаточно жесткой регламентации их деятельности в части обеспечения охраны авторских и смежных прав. Иными словами, все типографии, книжные магазины и подобные им организации должны быть поставлены в такие условия, при которых они не относились бы безразлично к тому, от кого и какие заказы принимаются ими к исполнению или какая продукция через них реализуется. Перспектива несения самостоятельной ответственности перед потерпевшими заставит их внимательнее относиться к выбору деловых партнеров и проверке управомоченности последних на использование объектов интеллектуальной собственности.

Нарушение авторских и смежных прав может произойти как в рамках авторского договора, так и вне рамок заключенных договоров. Если нарушены условия договора о передаче авторских или смежных прав, применяются санкции, предусмотренные договором. При внедоговорном нарушении авторского или смежного права, а также тогда, когда в договоре не указаны конкретные санкции, потерпевший может воспользоваться теми мерами защиты, которые установлены действующим законодательством.

Право на защиту нарушенных прав и охраняемых законом интересов утрачивается, если *обладатели авторских или смежных прав приобрели их с нарушением установленного порядка либо осуществляют их исключительно с намерением причинить вред другому лицу или допускают злоупотребление ими в иной форме*. Так, не пользуются, например, правом на защиту своих прав

переводчики и авторы других производных произведений или исполнители произведений, если ими нарушены соответственно права авторов произведений, подвергшихся переводу или другой переработке, либо права авторов исполняемых произведений. Суд может отказать в защите авторских прав тем из соавторов или наследников, которые не дают своего согласия на переиздание произведения, руководствуясь при этом исключительно желанием причинить вред другим соавторам или наследникам. Примером злоупотребления авторским правом в иной форме, лишаящим его обладателя права на защиту, может служить следующее дело.

После смерти известного музыканта и фотографа Г. остался большой фотоархив, представляющий культурную ценность. Музей музыкальной культуры предложил вдове Г. организовать персональную выставку фоторабот Г., которая дала на это свое согласие и передала музею материалы покойного мужа. К созданию экспозиции музей привлек фотографа Р., который самовольно включил в нее часть своих собственных фотографий, выдав их за работы Г. В дальнейшем, уже после того, как выставка была показана в ряде городов, между музеем и Р. возник конфликт и последний предъявил к музею иск о нарушении его авторских прав и как составителя экспозиции, и как автора ряда фотографий, включенных в экспозицию. Суд отказал Р. в иске, не усмотрев в действиях музея нарушения авторских прав истца. На наш взгляд, данное решение, которое правильно по существу, следовало бы мотивировать иным образом. Действия Р., выдавшего часть собственных фотографий за произведения Г., не только представляют собой злоупотребление правом, но и грубо нарушают охраняемое законом авторство Г. Поэтому, опираясь на ст. 11 ГК Республики Беларусь, суду следовало отказать Р. в защите его авторских прав.

Действия, квалифицируемые как нарушения авторского права и смежных прав определены в ст. 55 Закона об авторском праве. В качестве таковых, например, выступают:

1. Любые действия, включая изготовление, импорт в целях распространения, или распространение (продажа, прокат) устройств, или предоставление услуг, которые осуществляются осознанно или при наличии достаточных оснований сознавать, что они без разрешения позволяют обходить или способствуют обходу любых технических средств, предназначенных для защиты авторских или смежных прав, предоставляемых Законом об авторском праве, и основной коммерческой целью или основным коммерческим результатом которых является обход таких средств;

2. Устранение или изменение любой электронной информации об управлении правами без разрешения правообладателя;

3. Распространение, импорт с целью распространения, передача в эфир, сообщение для всеобщего сведения без разрешения правообладателя произведений, записанных исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания, в отношении которых без разрешения правообладателя была устранена или изменена электронная информация об управлении правами.

5. *Формы, средства и способы защиты авторских и смежных прав*

Защита авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом *порядке*, т. е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты.

Под *формой защиты* понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты — юрисдикционную и неюрисдикционную. *Юрисдикционная форма защиты* есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных авторских и смежных прав. Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются *общий и специальный порядки* защиты нарушенных авторских и смежных прав. По общему правилу, защита авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в *судебном порядке*. Единственной судебной инстанцией, уполномоченной рассматривать споры, связанные с

объектами интеллектуальной собственности, в настоящее время является Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь. В качестве средства судебной защиты авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов выступает *иск*, т. е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. Судебный, или, как его еще называют, исковой порядок защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые прямо указаны в законе.

На требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных авторских прав, не распространяется действие исковой давности. Иски, связанные с нарушением имущественных прав и интересов, могут быть заявлены в течение трех лет со дня, когда истец узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. Разумеется, в данном случае имеются в виду лишь законные средства защиты, которые следует отличать от произвольных самоуправных действий, запрещенных законодательством. Типичным примером таких допускаемых законом средств самозащиты выступают в гражданском праве действия, совершаемые в порядке необходимой обороны и крайней необходимости. В рассматриваемой области спектр неюрисдикционных мер защиты достаточно узок и, по сути дела, сводится к возможности отказа совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента, например, отказаться от внесения в произведение изменений и дополнений, не предусмотренных авторским договором, либо от исполнения договора в целом, например в случае его недействительности.

Наибольшую практическую значимость и эффективность среди названных форм и видов защиты имеет гражданско-правовая защита авторских и смежных прав, реализуемая в рамках юрисдикционной формы. Она обеспечивается применением предусмотренных законом способов защиты.

Под способами защиты авторских и смежных прав понимаются закрепленные Законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на нарушителя.

В соответствии со ст. 56 Закона об авторском праве правообладатели вправе требовать:

в случае нарушения исключительного права на объект авторского права или смежных прав наряду с использованием способов защиты исключительных прав, предусмотренных статьей 989 Гражданского кодекса Республики Беларусь, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от десяти до пятидесяти тысяч базовых величин, определяемом судом с учетом характера нарушения.

Компенсация подлежит взысканию в случае доказанности факта нарушения исключительного права на объект авторского права или смежных прав. При этом автор или иной правообладатель освобождаются от доказывания размера причиненных этим нарушением убытков.

В случае совершения нарушений, предусмотренных пунктом 2 статьи 55 настоящего Закона, автор или иной правообладатель, которым такими нарушениями причинен ущерб, вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи.

Законодательством кроме гражданско-правовых способов защиты авторских и смежных прав устанавливается так же административная и уголовная ответственность.

Административно-правовой способ защиты состоит в рассмотрении жалоб авторов или других заинтересованных лиц, а также протестов прокуроров организациям, вышестоящим по отношению к организациям, использующим произведения авторов, - министерствам, государственным комитетам и т.д. Эти организации осуществляют защиту прав авторов и по собственной инициативе в случаях обнаружения фактов нарушения авторских и смежных прав.

Согласно КоАП Республики Беларусь незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав влекут наложение штрафа в размере от двадцати до пятидесяти базовых величин с конфискацией предмета административного

правонарушения или без конфискации, на индивидуального предпринимателя - до ста базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации, а на юридическое лицо - до трехсот базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации.

Согласно КоАП Республики Беларусь несоблюдение письменной формы гражданско-правовых договоров на выполнение работ, оказание услуг или создание объектов интеллектуальной собственности, заключаемых юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем с гражданами, а равно отсутствие в этих договорах условий, установленных законодательством, - влекут наложение штрафа на индивидуального предпринимателя или юридическое лицо в размере десяти процентов от суммы договора.

Наиболее опасные посягательства на субъективные авторские и смежные права рассматриваются как преступления.

Так, согласно ст. 201 УК республики Беларусь присвоение авторства либо принуждение к соавторству наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет.

Незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение или сопряженные с получением дохода в крупном размере, - наказываются общественными работами, или штрафом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до двух лет.

Действия, предусмотренные частями первой или второй статьи 201 УК Республики Беларусь, совершенные повторно, либо группой лиц по предварительному сговору, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, либо повлекшие причинение ущерба в крупном размере, - наказываются штрафом, или арестом на срок до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок.

Крупным размером дохода (ущерба) в настоящей статье признается размер дохода (ущерба) на сумму, в пятьсот и более раз превышающую размер базовой величины, установленный на день совершения преступления.

ЛЕКЦИЯ 4. АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

- 1. Коллективное управление имущественными правами авторов**
- 2. Понятие авторского договора. Предмет и форма авторского договора**
- 3. Классификация авторских договоров**
- 4. Содержание авторского договора. Ответственность сторон за нарушение авторского договора**

1. Коллективное управление имущественными правами авторов

В соответствии со ст. 47 Закона об авторском праве в целях обеспечения имущественных прав авторов, исполнителей, производителей фонограмм и иных обладателей авторского права и смежных прав в случаях, когда их трудно практически осуществить в индивидуальном порядке, могут создаваться организации, осуществляющие и охраняющие права указанных лиц на коллективной основе. Порядок создания и деятельности таких организаций определяется законодательством Республики Беларусь.

Суть же системы коллективного управления заключается в том, что осуществление авторских и смежных прав правообладатели возлагают на организации, действующие от их имени и в их интересах. Организация коллективного управления действует на основе договоров с пользователями (дискоотеками, кинотеатрами, ресторанами, радиостанциями, вещательными организациями и др.), дает им разрешение на использование произведений, охраняемых авторским правом, из имеющегося у нее репертуара на определенных условиях и за вознаграждение.

В функции организаций по коллективному управлению имущественными правами, как правило, входят:

- а) отслеживание использования произведений правообладателями;
- б) ведение переговоров с правообладателями и возможными пользователями и заключение договоров;
- в) выдача лицензий пользователям на определенных условиях и за соответствующее вознаграждение;
- г) сбор вознаграждения и распределение его между правообладателями.

Система коллективного управления является наиболее рациональной и сравнительно дешевой. Она не только служит интересам обладателей авторского права и смежных прав, но и удобна для пользователей, обеспечивая им доступ к необходимым произведениям при сравнительно небольших расходах на ведение переговоров и заключение договоров.

Одной из авторитетных международных организаций, объединяющей авторско-правовые организации большинства стран мира, является Международная конфедерация авторов и композиторов (СИЗАК). В Уставе СИЗАК четко оговорено, что только организации, управляющие правами авторов, могут быть ее членами.

Под организацией, управляющей правами авторов, понимается организация, которая:

- а) имеет своей целью и эффективно обеспечивает продвижение неимущественных интересов авторов и защиту их имущественных интересов;
- б) имеет в своем распоряжении эффективный механизм для сбора и распределения авторского вознаграждения и несет полную ответственность за операции, связанные с управлением правами, которые доверены организации авторами.

В мировой практике существует несколько видов организаций по коллективному управлению имущественными правами. Наиболее развитая система коллективного управления сложилась в сфере музыкальных и музыкально-драматических произведений. Это организации, управляющие так называемыми «малыми правами» авторов (к ним относятся права на недраматические музыкальные произведения) и «большими правами» (права на драматические, музыкально-драматические и другие произведения). Кроме того, имеются организации, управляющие механическими правами (право на воспроизведение произведения в форме записи-звукозаписи, аудиовизуальной записи, произведенной механическим способом), мультимедийными правами, правами исполнителей и производителей фонограмм в связи с передачей в эфир и публичным сообщением их фонограмм, правами в связи с кабельной ретрансляцией программ, передаваемых в эфир, и др.

Деятельность этих организаций, являющихся в большинстве своем общественными или частными, имеет монопольный статус, т. е. создание нескольких организаций в одной стране по управлению одинаковыми правами не практикуется. К деятельности организаций коллективного управления имущественными правами не применяются ограничения, предусмотренные антимонопольным законодательством.

В бывшем СССР коллективное управление авторскими правами осуществляло Всесоюзное агентство по авторским правам (ВААП), после распада СССР оно было преобразовано вначале в Российское агентство интеллектуальной собственности, а затем — в Российское авторское общество (РАО).

В Республике Беларусь как суверенном государстве филиал ВААП в 1992 г. был преобразован в Управление по авторским и смежным правам при Совете Министров Республики Беларусь, а в последствии - в Комитет по авторским и смежным правам при Министерстве юстиции. Наряду с функциями законодательного и консультативного характера на комитет были возложены также функции по коллективному управлению имущественными правами авторов.

После ликвидации комитета в 2000 г. функции организации по коллективному управлению авторскими правами осуществляло Республиканское унитарное предприятие интеллектуальной собственности (РУПИИС).

В декабре 2002 г. РУПИИС как организация, управляющая правами авторов, была принята в члены СИЗАК.

В 2004 г. РУПИИС было преобразовано в Белорусское авторское общество, которое как организация коллективного управления имущественными правами осуществляло следующие функции:

- ♦ заключало с авторами, наследниками, иными обладателями авторских и смежных прав договоры об управлении принадлежащими им имущественными правами;
- ♦ заключало соглашения с зарубежными организациями коллективного управления

- ♦ имущественными правами о взаимном представлении интересов обладателей прав;
- ♦ заключало с пользователями договоры об использовании объектов авторских и смежных прав;
- ♦ собирало вознаграждение за использование произведений и объектов смежных прав;
- ♦ распределяло и выплачивало собранное вознаграждение обладателям прав за вычетом комиссионных и иных отчислений, необходимых для покрытия расходов по коллективному управлению правами в соответствии с договорами о взаимном представлении интересов обладателей прав и обычной практикой организаций по коллективному управлению имущественными правами;
- ♦ защищало права представляемых субъектов авторских и смежных прав в суде и других организациях всех форм собственности.

Как мы уже отмечали, учебно-исследовательское республиканское унитарное предприятие интеллектуальной собственности «РУПИС», было переименовано в 2004 году в республиканское унитарное предприятие «Белорусское авторское общество». Приказом Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 28.12.2006 N 342 упомянутое предприятие было присоединено к государственному учреждению «Национальный центр интеллектуальной собственности», что обусловило передачу полномочий по управлению имущественными правами авторов на коллективной основе данной организации.

Таким образом, в настоящее время в соответствии с Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 8 мая 1997 г. N 452: с изм. и доп.: текст по состоянию на 03 марта 2008 г. «Об управлении имущественными правами авторов на коллективной основе и минимальных ставках авторского вознаграждения за использование некоторых видов произведений литературы и искусства» Национальный центр интеллектуальной собственности осуществляет и охраняет на коллективной основе имущественные права авторов, иных обладателей авторского права и смежных прав (далее - иные правообладатели) в случаях, если их трудно осуществить в индивидуальном порядке.

Для этих целей Национальный центр интеллектуальной собственности:

1. заключает договоры с авторами и иными правообладателями, с зарубежными организациями, управляющими аналогичными правами, о взаимном представительстве интересов авторов и иных правообладателей, а также с лицами, использующими произведения;
2. осуществляет сбор, распределение и выплату вознаграждения для обладателей авторского права и смежных прав.

В целях повышения эффективности системы управления имущественными правами на коллективной основе необходимо внесение изменений в Закон об авторском праве, определяющих правовой статус и порядок создания организаций по управлению авторскими и смежными правами. Приоритет в создании таких организаций, как показывает мировой опыт, остается за авторами.

2. Понятие авторского договора. Предмет и форма авторского договора

Договор является неизбежным спутником товарно-денежных отношений, сущность которых составляет обмен на эквивалентно-возмездной основе.

Авторское право регулирует отношения, связанные с производством и обменом результатов интеллектуального труда. Имущественные права автора могут быть уступлены полностью или в части и могут быть переданы по авторскому договору.

Анализируя авторский договор, все специалисты подчеркивают его гражданско-правовой характер и указывают на его самостоятельность в ряду других гражданско-правовых договоров.

Таким образом, авторский договор – это соглашение двух и более лиц, направленное на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей в отношении имущественных прав на объекты, охраняемые авторским правом. Данное определение следует из ст. 390 ГК Республики Беларусь, согласно которой договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Законодательство указывает на два возможных варианта распоряжения имущественными авторскими правами:

1. Уступка. Она означает бессрочную и безвозмездную передачу прав другому лицу, которая в силу нормы п.4 ст. 424 ГК Республики Беларусь подчиняется правилам о договоре купли-продажи;

2. Передача по авторскому договору. При этом следует обратить внимание на то, что законодатель говорит не об имущественных авторских правах, а об имущественных правах автора, т. е. правах, принадлежащих непосредственно автору. Поэтому можно говорить о том, что белорусский законодатель исходит из узкого понимания авторского договора как договора, заключаемого с автором произведения.

Во всех договорах на передачу имущественных прав важным является учет следующих принципов:

1. Обязательное указание передаваемых прав. Переданными считаются только права, явно указанные в договоре. Так, п.2 ст. 984 ГК Республики Беларусь указывает, что исключительные права, которые передаются по договору, должны быть в нем определены. Права, которые не указаны в договоре в качестве передаваемых, предполагаются непередаваемыми, поскольку не доказано иное.

2. Непередаваемость имущественных прав на несуществующий объект (несозданный объект авторского права или смежных прав). Этот принцип нашел отражение в п. 3 ст. 986 ГК Республики Беларусь: «Договоры, обязывающие автора предоставлять какому-либо лицу исключительные права на использование любых результатов интеллектуальной деятельности, которые этот автор создаст в будущем, ничтожны».

Субъектами собственно авторского договора по действующему законодательству может быть только автор произведения (с одной стороны) и пользователь – организация либо гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (с другой стороны). В отношении автора законодательство предусматривает общее требование дееспособности.

В теории гражданского права предметом авторского договора традиционно считаются произведение науки, литературы и искусства, по поводу создания и использования которых стороны вступают в договорные отношения.

Предмет авторского договора – это явление комплексное, представляющее собой исключительное авторское право или определенную сторонами его часть в отношении конкретного произведения автора.

Для авторского договора установлена обязательная письменная форма. В виде исключения ст. 27 Закона об авторском праве предусматривает заключение в устной форме авторского договора об использовании произведения в периодической печати. Печатное средство массовой информации согласно Закона Республики Беларусь от 17 июля 2008 г. № 427-З «О средствах массовой информации» – это газета, журнал, бюллетень, другое издание, имеющие постоянное название, порядковый номер, сквозную нумерацию страниц и выходящие в свет не реже одного раза в шесть месяцев.

При продаже экземпляров компьютерных программ и баз данных договор считается заключенным в письменной форме, если его условия (условия использования программы и базы данных) изложены соответствующим образом на экземплярах программы или базы данных. На практике такие договоры называют оборотными лицензиями. Условия использования программного продукта печатаются на упаковке экземпляра, а покупателя предупреждают, что, вскрыв упаковку, он вступает в договорные отношения с правообладателем на изложенных на упаковке условиях. Однако признать покупку экземпляра программного продукта заключением договора в письменной форме нельзя.

3. Классификация авторских договоров

Вопрос о классификации авторских договоров остается достаточно спорным в науке авторского права.

Долгое время критерием такой классификации признавался *вид используемого произведения (авторские договоры на создание и использование литературных, музыкальных, аудиовизуальных, архитектурных и других произведений)*. В ранее Действовавшем законодательстве на основе данного критерия выделялись отдельные виды авторских договоров:

- 1) издательские;
- 2) постановочные;
- 3) сценарные;
- 4) договоры художественного заказа;
- 5) договоры об использовании в промышленности неопубликованных произведений декоративно-прикладного искусства;
- 6) договор о депонировании рукописи и т.п.

При этом данные виды договоров были перечислены в ст. 499 ГК 1964 г., а выделение видов авторских договоров в зависимости от вида используемого произведения было подкреплено утверждением соответствующих Типовых авторских договоров. Рассмотрим эти виды авторского договора более подробно.

Наиболее распространенным видом авторского договора является *издательский договор*, в рамках которого осуществляется издание и распространение произведений.

По издательскому договору одна сторона (автор) передает или обязуется создать и передать в установленный договором срок свое произведение другой стороне (издательству) для издания и переиздания, а другая сторона обязуется не позднее установленных сроков издать произведение и выплатить автору вознаграждение.

Постановочный договор в науке авторского права был определен как договор, по которому автор обязуется передать или создать и передать зрелищному предприятию свое драматическое, музыкально-драматическое, музыкальное и т.п. произведение, а зрелищное предприятие обязуется осуществить в определенный срок постановку и публичное исполнение этого произведения и уплатить автору установленное вознаграждение.

Выпущенные в свет произведения могут использоваться без заключения с автором договора. Постановочный договор может быть заключен как на готовое неопубликованное произведение, так и на будущее произведение, которое должно быть создано в соответствии с договором.

Субъекты постановочного договора - автор и театр или иная зрелищная организация (филармония, цирк и т.д.).

Сценарный договор близок к постановочному, из рамок которого он постепенно выделился в самостоятельный вид. Сценарный договор определяли как соглашение, в силу которого автор передает или обязуется передать кино-, теле- или радиоорганизации сценарий фильма или передачи, а организация обязуется выплатить автору обусловленное договором вознаграждение. Как видно из этого определения, объектом, используемым на основании этого договора, является сценарий.

Субъекты сценарного договора - автор и студия. Автор передает или обязуется написать и передать студии литературный сценарий в обусловленный договором срок. Сценарий должен соответствовать утвержденной студией и приложенной к договору творческой заявке, излагающей основную идею, сюжетный замысел и характеристику главных действующих лиц будущего сценария, содержать полное и последовательное описание действия, диалоги и представлять собой законченное кинодраматическое произведение. По требованию студии автор обязан вносить в сценарий исправления и переделки, в том числе надобность которых возникла при подготовке сценария к запуску в производство.

Договор художественного заказа был призван опосредовать отношения, связанные с созданием произведений изобразительного искусства в целях их публичной демонстрации. В литературе договор художественного заказа определялся как соглашение, по которому автор обязуется создать и передать заказчику (организации или гражданину) в установленный договором срок произведение изобразительного искусства, а заказчик обязуется выплатить автору обусловленное сторонами вознаграждение.

Договор об использовании в промышленности неопубликованного произведения декоративно-прикладного искусства в литературе по авторскому праву определяли как договор, по которому автор обязуется передать или создать и передать неопубликованное произведение декоративно-прикладного искусства промышленному предприятию, которое обязуется выплатить автору вознаграждение и выпустить в свет произведение на промышленном изделии.

При передаче произведения на хранение в специальный информационный орган, заключается *договор о депонировании рукописи*, которым регулируются условия и порядок обнародования и дальнейшего использования произведения.

В зависимости от *предмета авторского договора* (готовое произведение или произведение, которое необходимо создать) различают:

- *авторские договоры на готовое произведение;*
- *авторские договоры заказа.*

В зависимости от *степени обладания передаваемым авторским правом* законодатель выделяет два вида авторского договора;

- *договор о передаче исключительных прав;*
- *договор о передаче неисключительных прав.*

Существование этих двух типов авторского договора прямо предусмотрено ст. 25 Закона об авторском праве и ст. 985 ГК Республики Беларусь.

Так, ст. 44 Закона об авторском праве говорит о том, что авторский договор о передаче исключительных имущественных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать другим лицам подобное использование произведения. Право запрещать другим лицам использование произведения может осуществляться автором произведения, если лицо, которому переданы исключительные полномочия, не защищает это право.

В соответствии со ст. 44 Закона об авторском праве права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором. Следовательно, объем исключительных прав автора и пользователя неодинаков. Автор может разрешать использование произведения другим лицам, а пользователь – лишь запрещать другим лицам, в том числе и автору, использовать это произведение (исключительная лицензия).

Авторский договор о передаче неисключительных имущественных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем имущественных прав, передавшим такие права, и (или) другими лицами, получившими разрешение на использование этого произведения таким же способом (простая, неисключительная лицензия).

4. Содержание авторского договора. Ответственность сторон за нарушение авторского договора

Содержанию авторского договора посвящена ст. 45 Закона об авторском праве. Так, авторский договор должен предусматривать:

1. Способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору);
2. Срок, на который передается право, и территорию, на которую распространяется действие этого права на указанный срок;
3. Размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты;
4. Другие условия, которые стороны сочтут необходимыми.

Данный перечень - ни что иное, как установленные законом *существенные условия авторского договора*. В соответствии со ст. 405 ГК Республики Беларусь любой договор считается заключенным, когда между сторонами, в требуемой законом форме, достигнуто соглашение по всем существенным его условиям.

В авторском договоре должно быть определено *содержание* передаваемого на его основании *исключительного авторского права*. При этом переданными считаются только те права, которые ясно указаны в договоре.

Срок, на который может быть передано право использования произведения, более не ограничен максимальным пределом. Это означает, что пользователь может приобрести исключительное авторское право на весь срок его охраны, который составляет жизнь автора и 50 лет после его смерти. Законодатель также не исключает возможности заключения авторского договора о передаче права на неопределенный срок. Это следует из нормы 2 п. 3 ст. 45 Закона об авторском праве, которая устанавливает, что при отсутствии в авторском договоре условия о сроке его действия авторский договор может быть расторгнут автором по

истечении трех лет с даты его заключения, если лицензиат будет письменно уведомлен об этом не менее чем за три месяца до расторжения договора.

Территория, на которую передается право, также относится к числу существенных условий авторского договора. При отсутствии в договоре условия о территории, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Республики Беларусь (п. 3 ст. 45 Закона об авторском праве).

Авторское вознаграждение всегда относилось к числу существенных условий договоров. Вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процентов от дохода за соответствующий способ использования произведения, или в виде твердой суммы или иным образом. При этом ставки авторского вознаграждения не м. б. ниже минимальных ставок, устанавливаемых Советом Министров Республики Беларусь. (См., например, Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 8 мая 1997 г. N 452: с изм. и доп.: текст по состоянию на 03 марта 2008 г. «Об управлении имущественными правами авторов на коллективной основе и минимальных ставках авторского вознаграждения за использование некоторых видов произведений литературы и искусства»).

Закон в значительной степени изменил механизм передачи полученных на основании авторского договора прав по использованию произведения третьим лицам. П. 5 ст. 45 Закона об авторском праве устанавливает, что права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью либо частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором. Сразу обращает на себя внимание то, что законодатель ведет речь лишь о передаче третьему лицу прав, полученных по авторскому договору, умалчивая об обязанностях. Это означает, что при буквальной реализации этой нормы Закона об авторском праве третье лицо, получившее определенное исключительное авторское право от пользователя, будет связано обязательными отношениями только с последним и не будет нести каких-либо договорных обязательств перед автором. Данный подход вряд ли можно считать удачным, поскольку автор может лишиться возможности контролировать использование произведения вторичным пользователем. Если вторичный пользователь не будет выполнять условия договора, в частности обязательства по выплате вознаграждения за использование произведения, то требовать выполнения этого обязательства будет вправе только первоначальный пользователь, а не автор, если иное, разумеется, не будет предусмотрено договором. Однако с учетом субсидиарного применения к авторскому договору правил ГК Республики Беларусь о лицензионном договоре, в частности п. 3 ст. 986 ГК Республики Беларусь, ответственность перед автором за действия вторичного пользователя будет нести первоначальный пользователь, если самим договором не будет установлено иное.

Ко всем договорам о последующей передаче авторских прав как нельзя лучше применим сформулированный еще в римском праве принцип: «Я не могу передать больше прав, чем имею сам». Пределы распоряжения имущественными правами автора всеми последующими пользователями, безусловно, ограничиваются рамками, установленными в заключенном между автором и первоначальным пользователем договоре. Зависимый характер этих договоров выражается в том, что прекращение договоров, заключенных между первоначальным пользователем, влечет прекращение договоров, заключенных между первоначальным и всеми последующими пользователями.

Согласно п. 4 ст. 46 Закона об авторском праве *любые условия договора, ограничивающие автора в создании в будущем произведений на эту тему или в данной области, являются недействительными*, т.е. никто не имеет права запретить автору создание любых произведений.

Важно подчеркнуть, что *любые условия договора, которые противоречат положениям Гражданского кодекса Республики Беларусь и Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», являются недействительными*.

Содержание авторского договора, как и всякого иного гражданско-правового договора, образуют *права и обязанности сторон*, при этом обязанностям одной стороны корреспондируют права другой стороны.

В соответствии с договором *автор обязан*:

- передать либо создать и в установленный срок передать произведение для использования обусловленным по договору способом. По авторскому договору заказа автор обязан создать

произведение лично. Привлечение к работе над произведением других лиц возможно только с согласия другой стороны;

- по требованию другой стороны внести в произведение необходимые изменения;
- воздержаться от передачи произведения или его части третьим лицам для использования указанным в договоре способом. Передать произведение или его часть третьим лицам автор может лишь с письменного согласия другой стороны, а также в случаях, прямо предусмотренных договором.

Отдельные договоры могут возлагать на автора дополнительные обязанности (например, читать один раз корректуру своего произведения).

К *обязанностям пользователя* относятся:

- осуществить или начать использование произведения обусловленным по договору способом в установленный тем же договором срок. Такой обязанности нет у стороны, заключившей сценарный договор или договор художественного заказа. По эти договорам обязанности стороны исчерпываются принятием произведения и выплатой автору вознаграждения;
- выплатить автору вознаграждение в размере, установленном соглашением сторон.

Согласно законодательству Республики Беларусь обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Законодательство об авторском праве является частью гражданского законодательства, и в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязательств по авторскому договору стороны должны нести *гражданско-правовую ответственность*. Последняя может быть определена как *мера государственного принуждения имущественного характера, применяемая в целях восстановления нарушенного состояния и удовлетворения потерпевшей стороны за счет стороны, нарушившей договорную обязанность*. Основной целью ответственности по авторскому договору является восстановление нарушенных прав и законных интересов потерпевшей стороны за счет нарушителя.

В юридической литературе основанием гражданско-правовой ответственности традиционно признается правонарушение, под которым принято понимать противоречащее закону действие или бездействие, иногда объединяемое одним термином «противоправное поведение».

Действующая редакция Закона об авторском праве вопрос об ответственности сторон по авторскому договору решает путем отсылки к общим нормам гражданского законодательства, таким образом, объем ответственности как автора, так и пользователя в настоящее время должен определяться в соответствии с правилами главы 25 ГК Республики Беларусь. В частности, к ответственности за нарушение авторского договора применимы правила определения размера, о соотношении убытков и неустойки, об ответственности за неисполнение денежного обязательства, о последствиях неисполнения обязательства, о передаче индивидуально-определенной вещи, т.е. материального носителя объекта авторского права, о вине должника, о вине кредитора и др.

Особенностью ответственности за нарушение авторского договора является то, что ответственность автора, с одной стороны, и ответственность пользователя, с другой стороны, не совпадают между собой ни по основаниям, ни по объему.

Если вопросы об ответственности в авторском договоре не решены или решены недостаточно определенно, необходимо руководствоваться общими положениями гражданского законодательства. К их числу можно отнести следующие, ранее перечисленные общие условия:

- наличие в действиях автора признака противоправности;
- факт причинения убытков и обоснованность их размера;
- наличие причинной связи между допущенным автором нарушением условий договора и наступившими последствиями;
- наличие вины автора в нарушении договорных обязательств.

Общие основания прекращения обязательств предусмотрены в гл. 26 ГК Республики Беларусь «Прекращение обязательств»:

1. *истечение срока действия договора*. Поскольку чаще всего за этот период стороны исполняют свои обязанности по договору, то это является самостоятельным основанием прекращения договора;

2. *досрочного прекращения договора*;

3. *невозможность его исполнения*. Последнее может возникнуть как по вине автора, так и при отсутствии его вины. Примерами могут служить утрата произведения в случае стихийного бедствия, потеря рукописи произведения при пересылке и т.д.;

4. *смерть автора* влечет различные последствия. Так, договор литературного, художественного, сценарного заказа прекращается, так как обязательства создать произведение в будущем носят личный характер и не могут быть переданы другим лицам. Речь идет об обязательствах, в которых личность должника имеет существенное значение (п.1 ст. 388 ГК Республики Беларусь). Договор на готовое произведение может быть прекращен в связи со смертью автора только при отсутствии наследников. В этом случае при отсутствии наследников автора защиту прав последнего осуществляет специально уполномоченный орган;

5. *ликвидации организации-пользователя* также является основанием для прекращения договора. В таком случае договор прекращается в связи с тем, что у ликвидируемой организации нет правопреемника, к которому перешли бы обязанности по использованию произведения.

Прекращение авторского договора возможно путем его *расторжения по инициативе сторон*.

Одностороннее заявление той или другой стороны в связи с *нарушением контрагентом существенных условий договора*, связанное с невыполнением или ненадлежащим выполнением условий договора, является основанием для его расторжения (например, нарушение сроков выплаты авторского вознаграждения использование произведения не предусмотренным в договоре способом и т. п.). Если договор был расторгнут вследствие существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

Рассмотренный выше *перечень оснований прекращения действия авторского договора не является исчерпывающим*. В частности, принцип «свободы договоров» предполагает и свободу соглашений сторон об их прекращении.

Порядок прекращения авторского договора специально авторским законодательством не регламентирован. Иногда, например по истечении срока действия договора, это происходит автоматически, в других случаях оформляется специальным соглашением сторон, в том числе путем обмена письмами, либо делается на основе одностороннего заявления одной из сторон. В случае если какая-либо из сторон не согласна с расторжением договора или с тем основанием, по которому оно производится, спор рассматривается в судебном порядке.

Определяя момент, с которого следует считать договор прекращенным, по общему правилу следует руководствоваться нормой п. 3 ст. 423 ГК Республики Беларусь, согласно которой обязательства считаются прекращенными с момента достижения соглашения сторон о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения сторон, а при расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении договора.

Общим последствием прекращения действия авторского обязательства является отпадение прав и обязанностей сторон. Нередко наряду с ним возникают обязательства, связанные с урегулированием имущественных последствий прекращения договора, в частности с уплатой (возвратом) авторского гонорара, возмещением убытков и т. д.

Таким образом, основания прекращения авторских договоров могут быть разными. Одни из них наступают независимо от воли сторон, другие, напротив, предполагают проявления воли сторон, каждая из которых пользуется предоставленным ей правом.

ЛЕКЦИЯ 5. ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

1. Понятие и сущность права промышленной собственности. Законодательство о праве промышленной собственности

2. Изобретение как объект промышленной собственности

3. Полезная модель как объект промышленной собственности

4. Промышленный образец как объект промышленной собственности

1. Понятие и сущность права промышленной собственности. Законодательство о праве промышленной собственности

Право промышленной собственности в объективном смысле представляет собой совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной объектов промышленной собственности путем установления режима их использования, материального и морального стимулирования и защиты прав их авторов и патентообладателей.

В субъективном смысле промышленная собственность - это имущественное или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным объектом промышленной собственности.

Предметом любой отрасли права является круг общественных отношений, регулируемых ее нормами. Предмет промышленной собственности - это регулируемая им совокупность имущественных и личных неимущественных отношений, связанных с созданием и использованием объектов промышленной собственности.

Объектами промышленной собственности являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы и т. д. (собирательное понятие всех объектов промышленной собственности).

Источниками права промышленной собственности являются юридические акты различных государственных органов, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Нормы права, регулирующие отношения по созданию и использованию объектов промышленной собственности, составляют институт права промышленной собственности подотрасли интеллектуальной собственности отрасли гражданского права Республики Беларусь.

Предметом регулирования права промышленной собственности являются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем и с охраной нераскрытой информации (ноу-хау), средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг (фирменных наименований, товарных знаков (знаков обслуживания), мест происхождения товаров и отношения, возникающие в связи с недобросовестной конкуренцией.

Отношения, связанные с созданием и использованием объектов права промышленной собственности, регулируются национальным законодательством Республики Беларусь и многими международными конвенциями и соглашениями. Республика Беларусь уже является участником многих международных конвенций и соглашений о праве промышленной собственности, к другим ей еще предстоит присоединиться.

Становление и первоначальное развитие патентного права в Белоруссии (в составе Российской Империи) шло в целом тем же путем, которым шло патентное право других европейских стран. Принятию в 1812 г. первого патентного закона предшествовал достаточно длительный период выдачи привилегий отдельным лицам. Привилегии носили самый разнообразный характер, в частности, касались прав на беспошлинную торговлю, монопольное производство определенных товаров и т.п. Первый Патентный закон России «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах» был принят 17 июня 1812 г. Закон устанавливал выдачу привилегий на собственные и ввозимые из-за границы изобретения на 3, 5 и 10 лет.

Быстрое развитие промышленного производства в России во второй половине XIX в. обусловило необходимость подготовки более современного и полного патентного закона. Им стал принятый 20 мая 1896 г. Закон «Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования». Новый закон давал более четкое понятие охраняемого изобретения: оно должно было относиться к области промышленности и иметь существенную новизну. Привилегия действовала не более 15 лет и могла свободно отчуждаться ее обладателем.

Первым законодательным актом в области изобретательства советского периода стал Декрет от 30 июня 1919 г., которым было утверждено «Положение об изобретениях». Патентная

система охраны изобретений была ликвидирована. За государством признавалось право отчуждать в свою пользу любое изобретение, признанное полезным. Во главе работы в области изобретательства и патентного дела стал Комитет по делам изобретений. Изобретения, объявленные достоянием государства, за исключением секретных, относящихся к области обороны особо важных для страны, поступали в общее пользование всех граждан и учреждений на условиях, в каждом отдельном случае особо оговоренных. Автору такого изобретения гарантировались признание и охрана его права авторства, а также право на вознаграждение, которые удостоверялись особым охранным документом — авторским свидетельством.

В последующие годы законодательство об изобретениях существенно пересматривалось трижды - в 1941, 1959 и 1973 гг., когда принимались новые базовые акты по изобретательству. Последний Закон СССР «Об изобретениях в СССР» был принят 31 мая 1991 г., но распад единого государства привел к тому, что данный закон не мог эффективно действовать. В Российской Федерации Патентный закон был принят 23 сентября 1992 г. В отличие от Закона «Об изобретениях в СССР» он регулирует отношения, связанные не только с изобретениями, но и с промышленными образцами и полезными моделями. В Республики Беларусь 5 февраля 1993 г. был принят Закон № 2177-ХІІ «О патентах на изобретения», и Закон от 5 февраля 1993 г. N 2179-ХІІ «О патентах на промышленные образцы». 8 июля 1997 г. был принят Закон Республики Беларусь «О патентах на изобретения и полезные модели», который отменил Закон «О патентах на изобретения» от 05 февраля 1993 г.

16 декабря 2002 г. был принят Закон Республики Беларусь N 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», а также в Гражданский кодекс внесены изменения, гармонизирующие его нормы с положениями нового патентного Закона. Оба нормативных акта вступили в действие с 4 июля 2003 г., и с этой даты утратили силу Закон Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. «О патентах на промышленные образцы» и Закон Республики Беларусь от 8 июля 1997 г. «О патентах на изобретения и полезные модели».

В настоящее время нормы права о промышленной собственности сосредоточены в семи главах ГК Республики Беларусь (62—68). В одной из них помещены статьи, определяющие предмет регулирования, состав законодательства о праве промышленной собственности и названы объекты этого права. Остальные шесть глав содержат статьи об отдельных объектах права промышленной собственности и особенностях их охраны. В Гражданском кодексе Республики Беларусь содержатся только самые общие правила о праве промышленной собственности, они конкретизируются в законах и других актах законодательства. Основными Законами Республики Беларусь в области промышленной собственности являются:

1. О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы: Закон Респ. Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З;
2. О географических указаниях: Закон Респ. Беларусь от 17 июля 2002 г. № 127-З;
3. О правовой охране топологий интегральных микросхем: Закон Респ. Беларусь от 07 декабря 1998 г. № 214-З;
4. О товарных знаках и знаках обслуживания: Закон Респ. Беларусь от 05 февраля 1993 г. № 2181-ХІІ;

Кроме того, Республика Беларусь является участницей значительного количества международных соглашений в области промышленной собственности. Основными из них являются:

1. Мадридское соглашение о международной регистрации знаков 14.04.1891 года (вступило в силу для Беларуси 25.12.1991 г.);
2. Международная конвенция по охране новых сортов растений 02.12.1961 года (вступила в силу для Беларуси 05.01.2003 г.);
3. Парижская конвенция по охране промышленной собственности 20.03.1883 года (вступила в силу для Беларуси 25.12.1991 г.);
4. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС) 15.04.1994 года (вступила в силу для Беларуси 04.12.1997 г.);
5. Договор о патентной кооперации (РСТ) 19.06.1970 года (вступил в силу для Беларуси 25.12.1991 г.).

Старейшим международным договором в сфере охраны результатов интеллектуальной деятельности в области технического творчества является *Парижская конвенция по охране промышленной собственности*.

В соответствии со ст. 1 Парижской конвенции

«(2) Объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

(3) Промышленная собственность понимается в самом широком смысле и распространяется не только на промышленность и торговлю в собственном смысле слова, но также и на области сельскохозяйственного производства и добывающей промышленности и на все продукты промышленного или природного происхождения, как например: вино, зерно, табачный лист, фрукты, скот, ископаемые, минеральные воды, пиво, цветы, мука.

(4) К патентам на изобретения относятся различные виды промышленных патентов, признаваемых законодательством стран Союза, как например: ввозные патенты, патенты на усовершенствование, дополнительные патенты и свидетельства и т.п.».

Несмотря на то, что п. 2 ст. 1 Конвенции определяет в качестве объекта охраны промышленной собственности патенты, разные объекты промышленной собственности охраняются по-разному - патентами, свидетельствами, с помощью регистрации объекта в государственном или ином реестре и т.п.

Очевидно, что в силу разнообразия объектов охраны промышленной собственности права на них не могут быть одними и теми же для всех объектов. Однако суть основных правомочий правообладателей объектов промышленной собственности остается одинаковой независимо от их вида: правообладателю принадлежит исключительное право использования объекта; использование другими лицами объекта промышленной собственности, на который распространяется действие исключительных прав, возможно только с согласия правообладателя.

Таким образом к промышленной собственности относят исключительные права на нематериальные блага, являющиеся результатом творческой деятельности людей. Эти блага используются в производственной деятельности не только в области промышленности, но и в других отраслях народного хозяйства (строительстве, сельском хозяйстве, торговле и т. д.). Они воплощаются в конструкциях, новых веществах, способах производственной деятельности и иных объектах материального мира.

2. Изобретение как объект промышленной собственности

Действующее законодательство Республики Беларусь не дает формально-логического определения понятия изобретения, а называет лишь условия его патентоспособности. В соответствии с п. 1 ст. 1 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» и п. 2 ст. 1000 ГК Республики Беларусь изобретению в любой области техники предоставляется правовая охрана, если оно относится к продукту или способу, является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Подобный подход заслуживает поддержки как согласующийся с мировой патентной практикой, которая, как правило, акцентирует внимание не на любых признаках объекта охраны, а лишь на тех, наличие которых необходимо для предоставления охраны.

Следовательно, изобретением может считаться всякий достигнутый человеком творческий результат, суть которого состоит в нахождении конкретных технических средств решения задачи, возникшей в сфере практической деятельности. При этом не обязательно, чтобы решаемая задача была чисто технической. Она может быть любой: технической научной, медицинской и т. д.

Объектами изобретений могут являться:

- устройство;
- способ;
- вещество;
- штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных;
- применение известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

К устройствам как объектам изобретения относятся конструкции и изделия: машины, аппараты, приборы, оборудование, инструмент, детали машин, мебель, посуда, обувь, одежда и т.д.

Способ - процесс выполнения взаимосвязанных действий над материальным объектом (объектами), необходимых для достижения поставленной цели. Это технологический процесс, способ получения веществ, способ лечения заболеваний людей, животных, способ профилактики или диагностики заболеваний и т.д. (например, способ изготовления водки «Два буслы»).

Патент, выданный на вещество, называют патентом на изобретение, относящееся к продукту, а патент, выданный на способ - патентом на изобретение, относящееся к способу. Например, на сплав выдается патент на изобретение, относящее к продукту, а на способ изготовления уже известного или нового сплава - патент на изобретение, относящееся к способу.

Вещества - индивидуальные соединения. К ним также условно отнесены высокомолекулярные соединения и объекты генетической инженерии, композиции (составы, смеси), продукты ядерного превращения. К веществам, в частности, относятся: материалы для изготовления предметов, сооружений, употребляемые для покрытий, изоляции, амортизации, используемые в качестве проводников энергии; лечебные, косметические, пищевые вкусовые вещества.

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных - это индивидуальные штаммы микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также консорциумы микроорганизмов, культур клеток растений и животных.

Применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению - так называемые переносные изобретения. Они направлены на удовлетворение новых потребностей, которые не учитывались ни самим изобретателем, ни специалистами, работающими в данной области техники.

Как уже отмечалось, требования (критерии патентоспособности) к изобретению сформулированы в ст. 1 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» и ст. 1000 ГК Республики Беларусь. Ими являются:

1. Изобретение д. б. новым (новизна изобретения), т. е. не являться частью уровня техники. Уровень техники представляет собой любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Следовательно, новизна изобретения д. б. мировой. Новизна изобретения рассматривается как первое и непереносимое условие его патентоспособности. По общему правилу приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в патентный орган заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание, формулу и чертежи, если в описании на них имеется ссылка.

Сведения об изобретении можно раскрыть такими способами как:

- опубликование;
- устное описание;
- раскрытие через использование.

2. Изобретение должно иметь изобретательский уровень, т. е. оно для специалиста не должно явным образом следовать из уровня техники. Для специалиста оно не должно быть очевидным, оно не возникло бы у него, если бы его попросили найти решение данной проблемы. Изобретение признается соответствующим условию изобретательского уровня, если не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не подтверждена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

При отсутствии новизны проверка изобретательского уровня не проводится.

3. Изобретение должно быть промышленно применимо, т.е. оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и т.д. Изобретение может быть промышленно применимо и тогда, когда его нельзя использовать сразу же, но в будущем, при создании соответствующих условий, оно может быть использовано и даст при этом положительный эффект. Это так называемое перспективное изобретение.

Некоторые изобретения называются пионерскими ибо представляют собой выдающийся вклад в развитие техники и являются полностью новыми. Обычно же изобретения решают частные задачи и являются новыми на узком участке техники.

Не считаются изобретениями (п. 2 ст. 2 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»):

- открытия, а также научные теории и математические методы;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделия и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- планы, правила и методы интеллектуальной деятельности, проведения игр или осуществления деловой деятельности, а также алгоритмы и программы для электронно-вычислительных машин;
- простое представление информации.

Названные объекты и виды деятельности не считаются изобретениями в соответствии с Законом «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» только в случае, если заявка на выдачу патента на изобретение касается лишь этих объектов и видов деятельности как таковых.

В соответствии с п. 3 ст. 2 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» не признаются патентоспособными:

- сорта растений и породы животных;
- топологии интегральных микросхем;
- изобретения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

3. Полезная модель как объект промышленной собственности

Полезная модель как объект промышленной собственности, подлежащий правовой охране, признается не во всех странах.

Определение полезной модели содержится в п. 3 ст. 1000 ГК Республики Беларусь и в ст. 3 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы». Так, полезной моделью, которой предоставляется правовая охрана, признается техническое решение, относящееся к устройствам и являющееся новым и промышленно применимым.

Полезная модель по своей сущности близка к изобретению. Четкое разграничение изобретения и полезной модели дано в одной из публикаций Всемирной организации интеллектуальной собственности. В ней содержится следующее разъяснение: «В сущности, это просто название, применяемое к некоторым изобретениям, а именно (согласно законодательствам большинства стран, которые содержат положения о полезных моделях) к изобретениям в области механики». Следовательно, полезной моделью может быть только устройство.

Полезные модели отличаются от изобретений, на которые выдается патент, двумя особенностями:

1) уровень технологического прогресса («уровень изобретения») полезной модели ниже, чем соответствующий уровень в случае изобретения;

2) максимальный срок охраны полезной модели, предусмотренный Законом «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», гораздо короче, чем максимальный срок охраны изобретения (Патент действует с даты подачи заявки в государственное учреждение «Национальный центр интеллектуальной собственности», в частности, патент на изобретение - в течение двадцати лет. Если для применения средства, в котором использовано изобретение, требуется получение разрешения уполномоченного органа в соответствии с законодательством, срок действия патента на это изобретение продлевается патентным органом по ходатайству патентообладателя не более чем на пять лет, патент на полезную модель - в течение пяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет).

Как отмечалось, полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой. Не требуется, чтобы полезная модель имела такой изобретательский уровень, который требуется для изобретения. Напомним, что «изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники».

Более подробно рассмотрим условия предоставления правовой охраны полезной модели (критерии патентоспособности):

1. Новизна. Полезная модель признается новой, если совокупность ее существенных признаков неизвестна из уровня техники, включающего сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, если эти сведения стали общедоступными до даты приоритета полезной модели в результате их опубликования в мире или открытого применения в Республике Беларусь. В уровень техники включаются, при условии их более раннего приоритета, все поданные в Республике Беларусь другими лицами заявки на изобретения и полезные модели (кроме отозванных), а также запатентованные в Республике Беларусь изобретения и полезные модели.

2. Промышленная применимость. Полезная модель промышленно применима, если она может быть изготовлена и использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Не охраняются в качестве полезных моделей:

- решения, относящиеся к способам, веществам, штаммам микроорганизмов, культур клеток растений и животных, а также их применение по новому назначению (это изобретения);
- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий;
- предложения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали
- другие объекты в соответствии с действующим законодательством.

4. Промышленный образец как объект промышленной собственности

В соответствии со ст. 4 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» и п. 4 ст. 1000 ГК Республики Беларусь промышленным образцом, которому предоставляется правовая охрана, признается художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым и оригинальным. При этом под изделием понимается предмет промышленного или кустарного производства.

Промышленный образец является результатом творческой деятельности и служит средством повышения потребительских качеств изделий, которые характеризуются соответствием его показателей достижениям мировой науки и техники, надежностью, долговечностью, экономичностью.

Промышленные образцы отличаются от изобретений и полезных моделей тем, что их содержание составляет не техническое, а художественно-конструкторское решение, характеризующее внешний вид изделия, но они не могут являться произведениями искусства, так как в них должны органически сочетаться конструктивные и эстетические качества изделия.

Патент на промышленный образец действует в течение десяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет.

Критериями патентоспособности промышленного образца являются:

1. новизна;
2. оригинальность;
3. промышленная применимость.

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и (или) эргономические особенности изделия, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Под существенными признаками, определяющими эстетические и (или) эргономические особенности изделия, понимаются признаки, объективно присущие художественно-конструкторскому решению, каждый из которых необходим, а все вместе достаточны для создания зрительного образа изделия. Следовательно, новизна промышленного образца д. б. мировой.

Новизна промышленного образца устанавливается на дату приоритета, который, в свою очередь, определяется датой поступления в патентный орган Республики Беларусь заявки на выдачу патента на промышленный образец.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия.

Проверка оригинальности промышленного образца включает:

1. определение наиболее близкого аналога;
2. выявление существенных признаков, которые отличают заявленный промышленный образец от наиболее близкого аналога;
3. выявление из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета, художественно-конструкторских решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого промышленного образца.

Промышленный образец признается промышленно применимым, если он может быть многократно воспроизведен путем изготовления соответствующего изделия.

При оценке промышленной применимости проверяется и сама осуществимость заявленного промышленного образца с помощью описанных в заявке или известных средств, методов, материалов и т.д.

Не предоставляется правовая охрана:

- решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;
- объектам архитектуры (в том числе промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям), кроме малых архитектурных форм (фонтан, беседка, скамейка, урна, детские или спортивные площадки и т.д.);
- печатной продукции как таковой;
- объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и им подобных веществ.

ЛЕКЦИЯ 6. ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

1. *Фирменное наименование как объект промышленной собственности*
2. *Товарный знак (знак обслуживания) как объект промышленной собственности*
3. *Географические указания как объект промышленной собственности*
4. *Право на нераскрытую информацию*
5. *Недопущение недобросовестной конкуренции*
6. *Право на новый сорт растения и новую породу животных*
7. *Рационализаторское предложение*

1. Фирменное наименование как объект промышленной собственности

Законодательство о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с реализацией исключительных прав в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг и т.п.

Основной функцией рассматриваемого института интеллектуальной собственности является обеспечение должной индивидуализации производителей и их товаров, работ и услуг.

Институт состоит из двух взаимосвязанных, но относительно самостоятельных частей:

- законодательства о средствах индивидуализации участников гражданского оборота;
- законодательства о средствах индивидуализации продукции, работ и услуг.

Предметом любой отрасли права является круг общественных отношений, регулируемых ее нормами. Предмет данного правового института - это регулируемая им совокупность исключительных прав, реализуемых в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг и т.п.

Средствами индивидуализации участников гражданского оборота является фирменное наименование, средствами индивидуализации продукции, работ и услуг - товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара.

Источники законодательства о средствах индивидуализации - это юридические акты различных государственных органов, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие отношения, возникающие в связи с реализацией исключительных прав в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг.

Фирменное наименование является, как уже отмечалось, одним из средств индивидуализации участников гражданского оборота.

Юридическое лицо, являясь субъектом гражданского оборота, нуждается в индивидуализации, поскольку необходимо отличать его от других участников гражданско-правовых и иных правоотношений. Практически каждый участник рыночных отношений хочет знать, кто производит товары, выполняет работы или оказывает услуги необходимого им качества.

Этим объясняется правило п. 1 ст. 50 ГК Республики Беларусь, согласно которого юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательными актами случаях - и иных коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица. Более того, п. 3 ст. 1013 ГК Республики Беларусь гласит, что не может быть зарегистрировано фирменное наименование юридического лица, похожее на уже зарегистрированное настолько, что это может привести к отождествлению соответствующих юридических лиц.

Действующее законодательство не дает определения фирменного наименования, а лишь указывает на его реквизиты.

В юридической литературе фирмой называется то наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте и которое индивидуализирует это лицо в ряду других участников гражданского оборота. Основное назначение фирмы состоит в индивидуализации отдельных участников гражданского оборота.

Ведущим принципом правовой охраны фирменного наименования является принцип истинности фирмы - наименование предпринимателя должно правдиво отражать его правовое положение и не вводить в заблуждение других участников гражданского оборота. Фирменное наименование должно содержать соответствующее действительности указание на организационно-правовую форму предприятия, его тип, профиль деятельности, личность владельца и т.п.

В соответствии с принципом исключительности фирмы ее наименование должно быть новым и отличительным от уже используемых наименований. Для того чтобы выполнять функцию индивидуализации участников гражданского оборота, фирменное наименование должно обладать такими отличительными признаками, которые бы не допускали смешения одной фирмы с другой.

Должная степень индивидуализации участников оборота может быть обеспечена фирмой тогда, когда она остается неизменной в течение всего времени, пока пользующийся ей предприниматель сохраняет свой организационно-правовой статус. Это требование находит отражение в принципе постоянства фирмы.

Рассмотренные принципы фирменного наименования определяют его структуру, т.е. словесное обозначение, которое используется в качестве фирмы, должно строиться по определенным правилам и состоять из относительно самостоятельных частей.

В фирменном наименовании традиционно выделяют две части:

- корпус фирмы (основная часть);
- добавления (вспомогательная часть).

Корпус фирмы, являющийся обязательной частью всякого фирменного наименования, дает указание на организационно-правовую форму предприятия (например, АО – п. 2 ст. 96 ГК Республики Беларусь, производственный кооператив или артель – п. 2. ст. 107 ГК Республики Беларусь), его предмет деятельности (СПК, РУПП), на некоторые другие его характеристики (например, тип СООО – совместное, ЧУП – частное и т. д.).

Вспомогательная часть состоит из обязательных и факультативных элементов. Обязательным добавлением является специальное наименование предприятия, его номер и иное обозначение, необходимое для отличия одних предприятий от других (например, фабрика «Красный Октябрь», завод «Химволокно». К факультативным добавлениям относятся добавления типа указаний «универсальный», «центральный» и т.п. (например, ГУМ, ЦУМ), в том числе сокращенное наименование фирмы.

Официальное полное или сокращенное название Республики Беларусь в наименованиях юридических лиц может быть использовано в порядке, определенном Указом Президента Республики Беларусь №172 от 7 апреля 2000 года «Об использовании названия Республики Беларусь юридическими лицами». Так, правом на использование официального полного или

сокращенного названия Республики Беларусь в своем наименовании (реквизитах документов или рекламных материалах) обладают:

1. Государственные органы и организации;

2. Иные юридические лица в случае наделения их таким правом Президентом Республики Беларусь по представлению Совета Министров Республики Беларусь.

Под официальным полным и сокращенным названием Республики Беларусь понимаются соответственно слова «Республика Беларусь», «Беларусь». При реорганизации юридического лица, имеющего право на использование в своем наименовании (реквизитах документов или рекламных материалах) официального полного или сокращенного названия Республики Беларусь, такое право прекращается и правопреемству не подлежит, если иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь. Для рассмотрения вопроса о наделении правом на использование официального полного или сокращенного названия Республики Беларусь в своем наименовании (реквизитах документов или рекламных материалах) юридические лица, не указанные в абзаце втором подпункта 1.1 пункта 1 Указа №172, подают заявления в министерства, другие республиканские органы государственного управления (объединения, подчиненные Правительству Республики Беларусь), в ведении которых они находятся, а юридические лица, не находящиеся в ведении указанных органов (объединений), - в областные (Минский городской) исполнительные комитеты, которые вносят соответствующие предложения в Совет Министров Республики Беларусь в установленном им порядке.

Содержание права на фирменное наименование - это исключительное право юридического лица использовать это наименование на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изданиях, официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Беларусь.

Исключительное право на наименование, зарегистрированное в Республике Беларусь в качестве обозначения юридического лица, действует на всей территории Республики Беларусь. На наименование, зарегистрированное или общепризнанное в иностранном государстве, исключительное право на территории Республики Беларусь действует в случаях, предусмотренных законодательством.

Фирменное наименование юридического лица определяется при утверждении его устава и подлежит регистрации путем включения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Право на фирменное наименование действует бессрочно. По общему правилу, право на фирменное наименование прекращается в соответствии с п. 2 ст. 1015 ГК Республики Беларусь одновременно с ликвидацией самого юридического лица или с изменением его фирменного наименования. Право на фирменное наименование может прекращаться и в случаях отказа предприятия от фирменного наименования и замены его на другое, реорганизации юридического лица, по решению суда и т. д.

В соответствии со ст. 1016 ГК Республики Беларусь отчуждение и переход права на фирменное наименование юридического лица не допускается, кроме случаев реорганизации юридического лица или отчуждения предприятия в целом.

Обладатель права на фирменное наименование может разрешить другому лицу использование своего наименования (выдача лицензий- договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) (ст. 910 ГК Республики Беларусь). Однако при этом в лицензионном договоре должны быть обусловлены меры, исключающие введение потребителя в заблуждение.

Под защитой права на фирменное наименование понимается реализация предусмотренных законом мер, с помощью которых обладатель фирменного наименования может обеспечить восстановление своих нарушенных прав, пресечь их нарушение и применить к нарушителю иные санкции. Под способом защиты права на фирму понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых проводится восстановление (признание) нарушенного (оспариваемого) права на фирму и воздействие на правонарушителя. В сфере защиты права на фирму могут быть применены требования:

- о признании права на фирму;

- о восстановлении положения, существовавшего до нарушения права на фирму, и о пресечении действий, нарушающих данное право или создающих угрозу его нарушения;
- о признании недействительным акта государственного органа;
- о возмещении причиненных убытков.

Выбор конкретного способа защиты из числа возможных предоставляется самому потерпевшему и предопределен характером совершенного преступления.

2. Товарный знак (знак обслуживания) как объект промышленной собственности

Ст. 1 Закона Республики Беларусь от 05 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» и ст. 1017 ГК республики Беларусь определяют товарный знак и знак обслуживания (далее - товарный знак) как обозначение, способствующее отличию товаров или услуг (далее - товары) одних юридических или физических лиц от однородных товаров или услуг других юридических или физических лиц.

Чтобы быть признанным в качестве товарного знака, т.е. стать объектом правовой охраны, обозначение должно отвечать ряду условий:

- товарным знаком признается условное обозначение, носящее характер символа, который помещается на выпускаемой продукции, ее упаковке или сопроводительной документации;
- обозначение признается товарным знаком, если оно позволяет потребителю без особого труда узнать нужную ему продукцию и не спутать ее с аналогичной продукцией других производителей;
- условием правовой охраны товарного знака является его новизна;
- обозначение может считаться товарным знаком, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано.

Обозначение может быть признано знаком обслуживания, если оно носит характер символа, является новым и зарегистрировано в патентном органе.

Действующее законодательство допускает к регистрации в качестве товарных знаков и знаков обслуживания разнообразные условные обозначения, которые различаются между собой по форме выражения, сфере использования, кругу пользователей и некоторым иным моментам.

В качестве товарных знаков регистрируются обозначения, которые могут быть представлены в графической форме: словесные, включая имена собственные, буквенные, цифровые, изобразительные, сочетания цветов, объемные обозначения, включая форму товара или его упаковку, а также комбинации таких обозначений.

Словесные товарные знаки, которые по общему признанию специалистов являются наиболее эффективными, представляют собой оригинальные слова, словосочетания и фразы. Популярность словесных товарных знаков определяется тем, что они хорошо запоминаются, удобны для рекламы и легко различимы. Такие знаки проще связывать с фирменными наименованиями производителей товаров, работ и услуг и создавать для них серии сходных знаков. Нередко они несут в себе особое смысловое содержание, которое в сочетании с удачным звучанием слова или короткой фразы способно вызывать у потребителей благоприятные для производителя товара (услуг) ассоциации. В мировой практике словесные товарные знаки составляют около 80% всех используемых знаков.

Словесные товарные знаки чрезвычайно разнообразны. На более ранних этапах в качестве словесных товарных знаков чаще всего изображались имена известных людей, героев художественных произведений или мифологических персонажей (Наполеон, Гамлет, Прометей), названия животных, птиц, растений, драгоценных камней (Лев, Сокол, Клен, Алмаз), наименования природных явлений, небесных тел, географических объектов (Рассвет, Комета, Эверест) и т.п. Широкое распространение получили также словесные товарные знаки, взятые как производные из древних языков (Laktos, Sanorin). В настоящее время в связи с тем, что указанные выше и подобные им наименования оказались практически исчерпанными, все чаще встречаются товарные знаки, представляющие собой искусственно образованные слова. Искусственно образованные слова (неологизмы) широко используются для обозначения новых веществ, препаратов, приборов и материалов. Нередко словесные товарные знаки так или иначе связываются с фирменным наименованием предприятия, в частности производят его существенные элементы. Примером может служить словесный товарный знак «Майкрософт»,

зарегистрированный в Российской Федерации в 1991 г. на имя одноименной корпорации. (Примеры товарных знаков в Республике Беларусь: «Коминтерн», «Марко», «Белита» и т. д.).

Буквенные товарные знаки регистрируются в виде сочетания букв: «МТЗ», «МАЗ», *цифровые* – соответственно в виде набора цифр, например: «777», «555».

Изобразительные товарные знаки - это обозначения в виде разнообразных значков, рисунков, орнаментов, символов, изображений животных, птиц, всевозможных предметов и т.п. Хотя их эффективность по сравнению со словесными товарными знаками оценивается ниже, в мире на их долю приходится около 70% всех регистрируемых товарных знаков. Изобразительные товарные знаки разрабатываются на основе использования изображений известных памятников истории и культуры, архитектурных сооружений, географических объектов, народных орнаментов, внешнего вида самого предприятия и производимого им товара. Еще более распространены абстрактные изображения и всевозможные символы. Особым типом изобразительных товарных знаков выступают словесные обозначения, выполненные в оригинальной графической манере (логотипы). Изобразительные товарные знаки могут быть зарегистрированы в любом цвете или цветовом сочетании. Товарным знаком может быть признано также определенное соотношение (комбинация) цветов. В то же время возможность признания товарным знаком цвета как такового белорусским законодательством не допускается. Успех изобразительных товарных знаков в большой степени определяется их простотой, броскостью и эффективностью с точки зрения рекламы, возможностью использования изображения на всевозможных материалах, смысловой нагрузкой и т.п. (например, изображение четырех перекрещенных колец для автомобилей немецкой фирмы «Ауди» и т.д.). Напротив, излишне сложные и перегруженные деталями товарные знаки показывают свою малую эффективность.

Трехмерные или объемные товарные знаки представляют собой изображения товарного знака в трех измерениях — по длине, высоте и ширине. Предметом объемного товарного знака может быть либо оригинальная форма изделия, например, форма мыла, свечи, пилюли и т.д., либо его упаковка, например, оригинальная форма бутылки для напитка или флакона для духов. Однако объемный товарный знак не может просто повторять внешний вид известного предмета, а должен характеризоваться новым и оригинальным внешним видом. Кроме того, форма изделия не должна определяться исключительно его функциональным назначением. Она должна быть оригинальной и способной выделять изделие конкретного изготовителя из ряда однородных товаров. Наиболее часто встречающийся вид объемных товарных знаков - это оригинальная упаковка товара. Так, на имя АОЗТ «Новая заря» (г. Москва) зарегистрировано немалое число флаконов для парфюмерных изделий, выполненных в оригинальной (по крайней мере, для Российской Федерации с учетом требования местной новизны) форме. В идеале объемный товарный знак должен соответствовать характеру маркируемого товара, стилю предприятия, вкусам потребителей и ряду других факторов.

Комбинированные товарные знаки сочетают в себе элементы названных выше знаков. Чаще всего такие знаки представляют собой сочетания рисунка и слова, рисунка и букв, рисунка и цифр, слов и цифр и т.п. Нередко указанные сочетания несут в себе смысловую нагрузку, а используемые элементы взаимно дополняют и поясняют друг друга. Весьма желательно, чтобы словесная и изобразительная части образовывали единое целое, будучи связанными как композиционно, так и сюжетно. Одним из самых распространенных видов комбинированных товарных знаков являются разнообразные этикетки, в которых, как правило, сочетаются словесные и изобразительные элементы в определенном цветовом исполнении. Например, на имя АООТ «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» зарегистрирована в качестве комбинированного товарного знака красочная этикетка, служащая оберткой для конфет «Мишка косолапый».

Помимо приведенных видов товарных знаков, законодательство не содержит ограничений по регистрации и *других обозначений товаров и услуг*, в частности *звуковых* (например, музыкальные мелодии и шумовые эффекты), *световых* (например, различные световые эффекты), *обонятельных* (например, оригинальный запах товара или его упаковки) и *иных обозначений*. В настоящее время подобные товарные знаки регистрируются в Беларуси в основном на имя иностранных пользователей, так как в отечественной практике они распространения еще не получили. Не готов к широкой регистрации таких знаков и патентный

орган Республики Беларусь, не располагающее специальными фондами для их хранения и воспроизведения. Тем не менее отдельные случаи приобретения белорусскими предприятиями прав на рассматриваемые средства индивидуализации уже встречаются (позывные радиостанций, авиакомпаний и т.п.).

В соответствии со ст. 4 Закона «О товарных знаках и знаках обслуживания» по абсолютным основаниям не допускается регистрация товарных знаков:

1. Не имеющих признаков различия (отдельная буква или цифра, не имеющие характерного графического исполнения, простые геометрические фигуры и т.д.);

2. Вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида (так называемые видовые понятия – «телевизор», «компас» и т.д.);

3. Являющихся общепринятыми символами и терминами.

4. Состоящих исключительно из знаков или указаний, используемых для обозначения вида, качества, количества, свойства, назначения, ценности товаров, а также места и времени их производства или сбыта;

5. Представляющих собой форму товара или его упаковку, определяющиеся исключительно или главным образом сущностью или природой товара, необходимостью достижения технического результата, существенной ценностью товара.

Не допускается регистрация товарных знаков, состоящих только из обозначений, представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, флаги, эмблемы и сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, награды и другие знаки отличия или сходных с ними до степени смешения. Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений:

- являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара, места его происхождения или его изготовителя;

- представляющих собой или содержащих указание места происхождения вин или крепких спиртных напитков, охраняемых в силу международных договоров Республики Беларусь, для обозначения вин или крепких спиртных напитков, не происходящих из данного места, например: «Шампанское», «Коньяк» и т. д.;

- противоречащих публичному порядку, принципам гуманности и морали, например «Падший ангел», «Добрый дьявол» и т. д.

В зависимости от числа субъектов, имеющих право на пользование товарным знаком, различаются индивидуальные и коллективные товарные знаки и знаки обслуживания.

Индивидуальный знак - это обозначение, зарегистрированное на имя отдельного юридического или физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью.

Коллективным знаком является товарный знак или знак обслуживания союза, хозяйственной ассоциации или иного добровольного объединения предприятий, предназначенный для обозначения выпускаемых или реализуемых ими товаров, обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками. В соответствии со ст. 1021 ГК Республики Беларусь коллективный знак и право его использования не могут быть переданы.

Правовая охрана товарного знака в Республике Беларусь осуществляется на основании его регистрации в государственном учреждении «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее – патентный орган). Право на товарный знак охраняется государством. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, и содержит изображение товарного знака.

На основании решения о регистрации товарного знака патентный орган в течение месяца с даты получения документа об уплате установленной патентной пошлины производит регистрацию товарного знака в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь (далее - Реестр). В Реестр вносятся сведения, относящиеся к регистрации товарного знака, а также последующие изменения этих сведений. Состав сведений определяется патентным органом.

Регистрация товарного знака действует в течение десяти лет с даты подачи заявки в патентный орган. Срок действия регистрации товарного знака может быть продлен по заявлению владельца, поданному в течение последнего года ее действия, каждый раз на десять лет. По ходатайству владельца для продления срока действия регистрации товарного знака ему может быть предоставлен шестимесячный срок после истечения срока действия регистрации при условии уплаты патентной пошлины.

3. Географические указания как объект промышленной собственности

В соответствии со ст. 1024 ГК Республики Беларусь и ст. 1 Закона Республики Беларусь от 17 июля 2002 г. №127-3 «О географических указаниях» географическим указанием признается обозначение, которое идентифицирует товар как происходящий с территории страны либо из региона или местности на этой территории, где определенные качество, репутация или другие характеристики товара в значительной степени связываются с его географическим происхождением.

Понятие «географическое указание» включает в себя понятия «наименование места происхождения товара» и «указание происхождения товара».

Наименование места происхождения товара - это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями (климат, состав почвы, минеральные ресурсы и т. д.) или людскими факторами (мастерство работников, например, «швейцарские часы», секреты производства, передаваемые из поколения в поколение и т.д.) либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

Наименования мест происхождения товаров обладают рядом специфических признаков:

- обозначение товара в данном случае должно содержать прямое или косвенное указание на то, что товар происходит из конкретной страны, области или местности;
- связь обозначения товара с его особыми свойствами, которые определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людским фактором;
- наименование места происхождения товара становится самостоятельным объектом правовой охраны только после установленной законом регистрации в патентном органе;
- к наименованию места происхождения товара не предъявляется требование новизны.

Наименования мест происхождения товаров менее разнообразны, поскольку законодательство связывает их лишь с одной формой индивидуального товара, а именно названием географических объектов.

Наименования мест происхождения товаров отличаются меньшим разнообразием своих форм и видов. Из самой сущности данного объекта промышленной собственности вытекает, что он может быть выражен только в словесной форме. Это может быть название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, которые, в свою очередь, могут быть официальными или неофициальными, полными или сокращенными, современными или историческими. Наименованием места происхождения товара может являться историческое название географического объекта (например, Шампань, Коньяк и т. д.).

Использование наименования места происхождения товара правомерно только для определенного круга лиц и предприятий, расположенных в соответствующем географическом районе, и только в связи с конкретными изделиями или продуктами, происходящими из этого географического района (например, «Ессентуки», «Боржоми», «Березинская», «Минская», «Хохлома», краснодарский чай, вологодские кружева, слущкие пояса и т.д.).

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой название географического объекта или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Республике Беларусь во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления.

Правовая охрана наименования места происхождения товара в Республике Беларусь предоставляется на основании его регистрации в государственном учреждении "Национальный центр интеллектуальной собственности" (далее - патентный орган) в порядке, установленном Законом Республики Беларусь «О географических указаниях», или в силу международных

договоров Республики Беларусь. На основании регистрации выдается свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара.

На основании решения экспертизы патентный орган производит регистрацию наименования места происхождения товара в Государственном реестре наименований мест происхождения товаров Республики Беларусь (далее - Реестр). В Реестр вносятся сведения, относящиеся к регистрации и предоставлению права пользования наименованием места происхождения товара, а также последующие изменения этих сведений. Состав сведений определяется патентным органом.

Выдача свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара (далее - свидетельство) производится патентным органом после регистрации наименования места происхождения товара в Реестре при условии уплаты установленной патентной пошлины.

Свидетельство действует в течение десяти лет считая с даты подачи заявки в патентный орган. Срок действия свидетельства может быть продлен по заявлению его владельца, поданному в течение последнего года действия свидетельства, на десять лет при сохранении условий, дающих право на пользование наименованием места происхождения товара. Продление возможно неограниченное число раз. По ходатайству владельца свидетельства для продления срока действия свидетельства ему может быть предоставлен шестимесячный срок после истечения срока действия свидетельства при условии уплаты патентной пошлины.

Владелец свидетельства может проставлять рядом с наименованием места происхождения товара предупредительную маркировку в виде латинской буквы R или R в окружности - либо словесных обозначений - «наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное наименование места происхождения товара», указывающих на то, что применяемое обозначение является наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в Республике Беларусь.

Указание происхождения товара представляет собой обозначение, прямо или косвенно указывающее на место действительного происхождения или изготовления товара (например, «Сделано в Беларуси»).

Указание происхождения товара может быть представлено в виде названия географического объекта или изображения (например, сигареты «Памир»). Географический объект - какая-либо территория с официально определенными границами, например страна, регион как часть страны, населенный пункт, местность.

Правовая охрана указания происхождения товара осуществляется на основании использования этого указания. Правовая охрана указания происхождения товара состоит в недопущении использования ложных (фальшивых) указаний происхождения товара, а также указаний, вводящих потребителя в заблуждение в отношении действительного места происхождения товара. Указание происхождения товара не подлежит государственной регистрации.

В соответствии со ст. 13 Закона Республики Беларусь «О географических указаниях» и ст. 1025 ГК Республики Беларусь использованием географического указания считается применение его на товаре, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, а также иным образом в связи с введением товара в гражданский оборот.

Не допускаются использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими выражениями, как «вид», «род», «тип», «стиль», «имитация» и тому подобными, а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителя в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара.

Лицо, добросовестно использовавшее название географического объекта, тождественное или сходное с зарегистрированным наименованием места происхождения товара, не менее чем за шесть месяцев до даты его первой регистрации, сохраняет право на его дальнейшее использование в течение срока, установленного патентным органом, но не более двух лет считая с даты указанной регистрации.

Уступка права пользования географическим указанием и предоставление права пользования им на основании лицензии не допускаются.

4. Право на нераскрытую информацию

Для того, чтобы предлагаемые товары, оказываемые услуги и выполняемые работы были конкурентоспособными необходимо проводить соответствующие технические, организационные и другие мероприятия. Конкурентная борьба на рынке товаров и услуг требует от их производителей совершенствования производства, проведения организационно-технических мероприятий, маркетинга и т. д. Нередко то что производится (например, для улучшения качества товара, изготовления нового изделия) обладатель такой информации пытается сохранить от разглашения вообще и среди производителей такого же товара в частности. Таким образом появляется нераскрытая информация к которой могут проявлять интерес третьи лица.

Рассматриваемому праву посвящена гл. 66 ГК республики Беларусь - «Право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования». Специального закона по данному вопросу в Республике Беларусь нет.

Условия правовой охраны нераскрытой информации определены в ст. 1010 ГК Республики Беларусь. Так, лицо, правомерно обладающее технической, организационной или коммерческой информацией, в том числе секретами производства (ноу-хау), не известной третьим лицам (нераскрытая информация), имеет право на защиту этой информации от незаконного использования, если соблюдены условия, установленные пунктом 1 статьи 140 («Служебная и коммерческая тайна») ГК Республики Беларусь. В соответствии с п. 1 ст. статьи 140 ГК Республики Беларусь информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Таким образом, тайна, являясь объектом интеллектуальной собственности, обладает рядом специфических особенностей:

- в ее основе лежит фактическая монополия определенного лица на некоторую совокупность знаний. От самого правообладателя, от полноты и эффективности принимаемых им мер по сохранению его фактической монополии на знание зависит жизненность его права на служебную или коммерческую тайну;
- служебная или коммерческая тайна обладает наибольшей универсальностью среди других объектов интеллектуальной собственности, поскольку под понятие служебной и коммерческой тайны могут быть подведены самые разнообразные сведения, связанные с производством;
- технологической информацией, управлением, финансами и другой деятельностью предпринимателя;
- неограниченность срока ее охраны. Право на служебную или коммерческую тайну действует до тех пор, пока сохраняется фактическая монополия лица на информацию, которая ее образует, а также имеются предусмотренные законом условия ее охраны;
- служебная и коммерческая тайна как объект интеллектуальной собственности не требует официального признания ее охраноспособности, государственной регистрации или выполнения каких-либо иных формальностей, а также уплаты государственных пошлин.

Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законодательством. Так, в соответствии с Положением о коммерческой тайне, утвержденным Постановлением Совета Министров Республики Беларусь 6 ноября 1992 г. № 670 коммерческую тайну субъекта хозяйствования не могут составлять:

1. Учредительные документы, а также документы, дающие право на занятие предпринимательской деятельностью и отдельными видами хозяйственной деятельности;
2. Сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные данные, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей;
3. Документы о платежеспособности;
4. Сведения о численности и составе работающих, их заработной плате и условиях труда, а также о наличии свободных рабочих мест.

В соответствии с п. 3 ст. 1010 ГК Республики Беларусь правила о защите нераскрытой информации не применяются в отношении сведений, которые в соответствии с законодательством не могут составлять служебную или коммерческую тайну (сведения о юридических лицах, правах

на имущество и сделках с ним, подлежащие государственной регистрации, сведения, подлежащие представлению в качестве государственной статистической отчетности и др.).

Содержание и объем информации, составляющей коммерческую тайну, а также порядок ее защиты определяются руководителем субъекта хозяйствования, который доводит их до работников либо лиц, имеющих доступ к таким сведениям.

Право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования возникает независимо от выполнения в отношении этой информации каких-либо формальностей (ее регистрации, получения свидетельств и т.п.).

Право на защиту нераскрытой информации действует до тех пор, пока сохраняются условия, предусмотренные пунктом 1 статьи 140 ГК Республики Беларусь.

Субъектами и, соответственно, обладателями прав на служебную или коммерческую тайну могут быть как физические, так и юридические лица. Наряду с гражданами Республики Беларусь и отечественными юридическими лицами правом на охрану служебной и коммерческой тайны пользуются иностранцы. На них распространяются без каких-либо изъятий общие правила, действующие в рассматриваемой области на территории Республики Беларусь.

Сущность права на служебную или коммерческую тайну состоит в обеспеченной владельцу информации возможности засекречивать эту информацию от широкой публики и требовать, чтобы третьи лица воздерживались от использования незаконных методов получения данной информации.

Основные права обладателей служебной и коммерческой тайны сводятся к следующим:

- а) субъект права на служебную и коммерческую тайну может использовать все допускаемые законом средства по обеспечению секретности информации;
- б) правообладатель вправе требовать от третьих лиц воздержания от незаконного завладения информацией, составляющей служебную или коммерческую тайну;
- в) обладатель служебной или коммерческой тайны вправе распоряжаться принадлежащим ему объектом интеллектуальной собственности (раскрывать перед публикой, продавать, переуступать иным образом). Так, в соответствии со ст. 1012 ГК Республики Беларусь лицо, обладающее нераскрытой информацией, может передать все или часть сведений, составляющих содержание этой информации, другому лицу по лицензионному договору (статья 985 ГК Республики Беларусь).

Под защитой прав на служебную или коммерческую тайну понимается система предусмотренных законом мер, направленных на восстановление нарушенных интересов правообладателя, пресечение их нарушений, применение к нарушителям мер ответственности, а также механизм практической реализации этих мер.

Ответственность за незаконное использование нераскрытой информации предусмотрена ст. 1011 ГК Республики Беларусь. Так, лицо, без законных оснований получившее или распространившее нераскрытую информацию либо использующее ее, обязано возместить тому, кто правомерно обладает этой информацией, убытки, причиненные ее незаконным использованием.

Если лицо, незаконно использующее нераскрытую информацию, получило ее от лица, которое не имело права ее распространять, о чем приобретатель информации не знал и не должен был знать (добросовестный приобретатель), правомерный обладатель нераскрытой информации вправе потребовать от него возмещения убытков, причиненных использованием нераскрытой информации после того, как добросовестный приобретатель узнал, что ее использование незаконно.

Лицо, правомерно обладающее нераскрытой информацией, вправе потребовать от того, кто ее незаконно использует, немедленного прекращения ее использования. Однако суд с учетом средств, израсходованных добросовестным приобретателем нераскрытой информации на ее использование, может разрешить ее дальнейшее использование на условиях возмездной исключительной лицензии.

Лицо, самостоятельно и правомерно получившее сведения, составляющие содержание нераскрытой информации, вправе использовать эти сведения независимо от прав владельца соответствующей нераскрытой информации и не отвечает перед ним за такое использование.

Общим порядком защиты нарушенных прав на служебную или коммерческую тайну является их гражданско-правовая защита, реализуемая в рамках общего, т.е. судебного (искового)

порядка. Способы защиты нарушенных прав на коммерческую или служебную тайну сводятся к следующим:

- требование о признании права на коммерческую или служебную тайну;
- требование о восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих данное право или создающих угрозу его нарушения;
- требование о возмещении причиненных убытков в полном объеме;
- требование о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления и др.

В соответствии со статьей 22.13. КоАП Республики Беларусь («Разглашение коммерческой или иной тайны») умышленное разглашение коммерческой или иной охраняемой законом тайны без согласия ее владельца лицом, которому такая коммерческая или иная тайна известна в связи с его профессиональной или служебной деятельностью, если это деяние не влечет уголовной ответственности, - влечет наложение штрафа в размере от четырех до двадцати базовых величин.

Среди уголовно наказуемых деяний в сфере экономической деятельности УК Республики Беларусь предусматривает два самостоятельных состава преступления, связанных с незаконным получением и незаконным разглашением сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну. Так, в соответствии со ст. 254 УК Республики Беларусь («Коммерческий шпионаж») похищение либо собирание незаконным способом сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, с целью их разглашения либо незаконного использования (коммерческий шпионаж) - наказываются штрафом, или арестом на срок до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на тот же срок. Коммерческий шпионаж, повлекший причинение ущерба в особо крупном размере, - наказывается арестом на срок от двух до шести месяцев, или ограничением свободы на срок от двух до пяти лет, или лишением свободы на срок от одного года до пяти лет.

В соответствии со ст. 255 УК Республики Беларусь («Разглашение коммерческой тайны») умышленное разглашение коммерческой или банковской тайны без согласия ее владельца при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных статьями 226-1 и 254 УК Республики Беларусь, лицом, которому такая коммерческая или банковская тайна известна в связи с его профессиональной или служебной деятельностью, повлекшее причинение ущерба в крупном размере, - наказывается штрафом, или лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, или арестом на срок до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на тот же срок. То же действие, совершенное из корыстной или иной личной заинтересованности, - наказывается ограничением свободы на срок до четырех лет или лишением свободы на срок до пяти лет.

5. Недопущение недобросовестной конкуренции

Общее понятие этого объекта промышленной собственности дано в ст. 10^{bis} (2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. Так, *актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах*. Эта статья называет *три вида* запрещенной конкуренции, которые кратко именуются «*смешение*», «*ложные утверждения*» и «*введение в заблуждение*». Первые два вида традиционно рассматриваются как относящиеся к защите конкурентов, а третий - как относящийся к защите интересов конкурентов и потребителей.

К действиям по смешению относятся любые действия в коммерческой деятельности, которые касаются товарного знака, обозначения, маркировки, упаковки, формы или цвета товара, а также любого другого отличительного указания, используемого предпринимателем.

Ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента (создание ложного впечатления о конкуренте и его продукции).

Введение в заблуждение - это вид недобросовестной конкуренции отличающийся от ложных утверждений лишь тем, что такие действия квалифицируются как непреднамеренные, без вины лица их совершившего.

Действия, указанные в ст. 10^{bis} Парижской конвенции, не охватывают всех возможных актов недобросовестной конкуренции. Во многих странах к таким актам относят *нарушение*

коммерческой тайны, неправомерное использование достижений другого лица («паразитирование»), сравнительную рекламу и прочие акты недобросовестной конкуренции.

Требование обеспечения защиты от недобросовестной конкуренции содержится и в Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), согласно которому члены Всемирной торговой организации (ВТО) обязаны соблюдать ст. 10^{bis} Парижской конвенции.

В ГК Республики Беларусь правила о недобросовестной конкуренции содержатся в гл. 68 - «Недобросовестная конкуренция». В ней в несколько иной редакции воспроизведены правила ст. 10^{bis} Парижской конвенции по охране промышленной собственности и определены меры гражданско-правовой ответственности за осуществление недобросовестной конкуренции.

Так, в соответствии со ст. 1029 ГК Республики Беларусь недобросовестной конкуренцией признаются:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, товаров, работ, услуг или предпринимательской деятельности конкурентов;

2) ложные утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, способные дискредитировать юридическое лицо, индивидуального предпринимателя, товары, работы, услуги или предпринимательскую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении предпринимательской деятельности может ввести в заблуждение относительно характера, свойств, пригодности к применению или количества товаров, работ, услуг конкурента;

4) другие действия, противоречащие требованиям ГК Республики Беларусь и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

Лицо, осуществляющее недобросовестную конкуренцию, обязано прекратить противоправные действия и опубликовать опровержение распространенных сведений и действий, составляющих содержание недобросовестной конкуренции. Лицо, потерпевшее от недобросовестной конкуренции, вправе требовать от недобросовестного конкурента возмещения причиненных убытков.

В свою очередь, с одной стороны, привлечение к ответственности должно базироваться на соответствующих правовых установках, опираться на нормы, обеспечивающие защиту против недобросовестной конкуренции, пресечение и предупреждение монополистической деятельности. С другой стороны, требуется наличие норм, направленных на создание условий, способствующих развитию конкуренции. Ведь в конечном итоге разумная конкуренция - это хорошие высококачественные товары, выигрышные услуги. Улучшение качественных показателей товара, низкие его издержки привлекают на сторону создателя такого товара (услуги) и потребителя.

Таким образом, борьба за конкурентоспособный товар - это борьба за потребителя.

Одним из самых важных этапов, положившим начало этой борьбы является Закон Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г. № 2034-ХІІ «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции». Он содержит в себе:

1. Организационные и правовые основы ограничения, пресечения и предупреждения монополистической деятельности;

2. Базовые установки, направленные на создание условий для развития конкуренции, как основы функционирования эффективного товарного рынка;

3. Требование тесной увязки всего этого с защитой прав потребителя.

Конкурентная борьба должна тесно сочетаться с правом на добросовестную конкуренцию. В случае нарушения этого права, потерпевшая сторона вправе прибегнуть к защите, которая может выражаться не только в требовании добросовестного конкурента прекращения противоправных действий, опубликования опровержения распространенных ложных утверждений, составляющих содержание недобросовестной конкуренции, но и возмещение причиненных убытков.

6. Право на новый сорт растения и новую породу животных

Вопросам, касающимся прав на новые сорта растений и новые породы животных, в ГК Республики Беларусь посвящена гл. 64 - «Права на новые сорта растений и новые породы животных». Раскрываемые в ней положения развиваются и дополняются в Законе Республики

Беларусь от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХП «О патентах на сорта растений», а также в постановлении Кабинета Министров Республики Беларусь от 26 сентября 1995 г. № 526 «О мерах по реализации Закона «О патентах на сорта растений», утвердившим Перечень видов растений, сорта которых охраняются в соответствии с Законом Республики Беларусь «О патентах на сорта растений». Закон о патентах на новые породы животных еще предстоит принять.

Анализ норм законодательных актов, регламентирующих селекционные достижения, указывает на схожесть творческой деятельности селекционера с творческой деятельностью изобретателя. Ведь селекция сама по себе представляет творческую деятельность человека, направленную на выведение нового сорта растения, новой породы животного, которые явно отличаются от уже общеизвестных сортов и пород.

Однако творческая деятельность изобретателя отличается от деятельности селекционера тем, что изобретатели имеют дело с объектами неживой природы и такие же получают продукты, результаты своей деятельности, а творчество селекционера связано с растениями, животными, т.е. объектами живой материи, на познание и развитие которой и направлены его усилия. При этом полученные новые сорта растений и выведенные породы животных должны быть востребованы, т.е. результаты труда селекционера должны быть признаны. Поэтому как в законодательстве, так и в науке селекционные достижения принято выделять в качестве особых объектов интеллектуальной деятельности.

Под селекционным достижением в целом принято понимать биологическое решение задачи по выведению нового сорта растения или породы животного, имеющих явные отличия от общеизвестных сортов и пород, обладающих достаточной однородностью, стабильностью и относящихся к ботаническим, зоологическим рядам и видам согласно установленному законом перечню.

Селекционным достижением в растениеводстве признается сорт растения, полученный искусственным путем или путем отбора и имеющий один или несколько существенных признаков, которые отличают его от существующих сортов растений (ч. 2 п. 1 ст. 1003 ГК Республики Беларусь).

Сорт - это группа растений, которая независимо от патентоспособности определяется признаками, характеризующими данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона хотя бы одним признаком. Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями либо одной или несколькими частями растения при условии, что такая часть или части могут быть использованы для производства целых растений сорта (ст. 1 Закона «О патентах на сорта растений»).

Сорту предоставляется правовая охрана (выдача патента), если он отвечает определенным условиям. Согласно ст. 2 Закона «О патентах на сорта растений» *условиями патентоспособности* являются:

1) новизна. Сорт считается новым, если на дату подачи заявки на выдачу патента на сорт посадочный или плодовой материал этого сорта не продавался либо не передавался иным образом селекционером или его правопреемником или с их разрешения другими лицами для использования на территории Республики Беларусь ранее чем за один год до даты подачи заявки, а на территории любого иного государства - ранее чем за четыре года до даты подачи заявки. Указанная льгота по новизне для иностранных граждан и юридических лиц в отношении древесных культур и винограда устанавливается в шесть лет до даты подачи заявки.

Приоритет сорта устанавливается по дате поступления в патентное ведомство заявки, содержащей материалы в соответствии с требованиями законодательства.

2) отличимость. Сорт должен явно отличаться от любого другого сорта, существование которого к моменту подачи заявки является общеизвестным. При этом общеизвестность может быть установлена в отношении сорта, который:

- стал частью общеизвестного уровня знаний в результате его производства, воспроизводства, доведения до посевных кондиций в целях размножения, хранения для вышеперечисленных целей;

- предлагался к продаже, продавался, вывозился или ввозился.

Согласно законодательству сорт также считается общеизвестным, если заявка на выдачу охранного документа на него была подана в любой стране при условии, что по этой заявке выдан

патент, предоставлено право селекционера или какая-либо схожая форма охраны либо сорт включен в официальный реестр сортов растений;

3) однородность. Подпадающий под патентоспособность сорт растения должен быть однородным, т.е. при размножении растения этого сорта достаточно однородны по своим признакам;

4) стабильность. Сорт считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого цикла размножения (в случае особого цикла размножения).

Ко всем основным признакам, позволяющим определить характерные и отличительные особенности сорта (морфологические и (или) физиологические и др.), предъявляется жесткое требование: они во всех случаях должны поддаваться точному описанию.

После получения заявки на выдачу патента Государственной комиссией по сортоиспытанию сельскохозяйственных культур проводится испытание сортов растений на патентоспособность на основании действующего законодательства на государственных сортоиспытательных станциях.

Селекционным достижением в животноводстве признается порода, т.е. целостная многочисленная группа животных общего происхождения, созданная человеком и имеющая генеалогическую структуру и свойства, которые позволяют отличать ее от иных пород животных этого же вида, и количественно достаточная для размножения в качестве одной породы (ч. 3 п. 1 ст. 1003 ГК Республики Беларусь).

Порода - это группа животных, которая независимо от патентоспособности определяется генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, характеризующими данную группу животных, и отличается от других групп животных хотя бы одним признаком. Охраняемыми категориями породы являются тип и кросс линий. Порода может быть представлена женской или мужской особью или племенным материалом.

Породе животных предоставляется правовая охрана, если она, так же как и сорт растений, обладает:

1) новизной. Порода животных считается новой, если на дату подачи заявки на выдачу патента племенной материал данного селекционного достижения не продавался и не передавался иным образом другим лицам селекционером, его правопреемником или с их согласия для использования селекционного достижения. Приоритет породы животных определяется по дате поступления в государственную комиссию заявки на выдачу патента;

2) отличимостью. Порода животных считается отличимой, если она явно отличается от любой другой общеизвестной породы животных, имеющейся к моменту подачи заявки. Общеизвестными считаются породы животных, описание которых сделано в официальных каталогах, справочниках и какой-либо из публикаций. Порода считается также общеизвестной, если в любой из стран была подана заявка на выдачу охранного документа и по этой заявке был выдан патент либо другой охраняемый документ;

3) однородностью. Однородность означает, что породы животных с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения, остаются достаточно однородны по своим признакам (морфологическим, физиологическим и др.). Однородность выражает качественную определенность достигнутого результата селекции;

4) стабильностью. Патентоспособное селекционное достижение должно быть стабильным, т.е. его основные признаки должны оставаться неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого цикла размножения. Поэтому получение животного, которое не способно сохранять свои особые свойства при воспроизводстве, селекционным достижением с точки зрения закона не считается и им не охраняется.

Право на селекционное достижение охраняется государством и удостоверяется патентом на сорт растения или породу животных.

Согласно действующему законодательству *авторами* селекционных достижений могут быть только физические лица, творческим трудом которых выведено или создано селекционное Достижение. При этом возраст и состояние дееспособности значения не имеют. Принадлежащие малолетним и дееспособным лицам авторские права осуществляются их законными представителями.

Если в создании сорта растения, породы животных участвовали несколько лиц, все они считаются *соавторами*. Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется соглашением между ними.

Лица, оказавшие автору (авторам) только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовавшие оформлению прав на селекционное достижение, соавторами не признаются.

Автору селекционного достижения принадлежит право авторства, которое является неотчуждаемым личным правом и охраняется государством бессрочно.

Патентообладателями выступают:

1. автор (авторы) селекционного достижения;
2. физическое или юридическое лицо (лица), которые указаны автором (авторами) в заявке или в заявлении, поданном в патентный орган до момента регистрации сорта, при наличии договора;
3. наследники автора.

В роли патентообладателей могут быть и наниматели, если селекционное достижение создано в порядке выполнения служебного задания. Другими словами, селекционное достижение признается служебным, когда оно относится к области деятельности нанимателя при условии, что деятельность работника, которая привела к созданию сорта растения, выведению породы животных, входит в круг его служебных обязанностей (по договору) либо им были использованы опыт или средства нанимателя.

Если между работником и нанимателем отсутствует соответствующий договор или наниматель не претендует на патент, последний выдается работнику - автору селекционного достижения.

Селекционная деятельность предполагает появление соответствующих *прав у селекционера*. К их числу можно отнести следующие:

1) если в процессе творческой деятельности селекционера появился объект интеллектуальной собственности, то возникают права, связанные с охраной полученного селекционного результата, а соответственно и право подачи заявки на выдачу патента на это селекционное достижение;

2) при признании селекционного достижения патентоспособным появляется право авторства, которое является бессрочным и охраняется государством. Это право не передаваемо и не переходит по наследству.

Одновременно с правом авторства возникает право требования селекционера на упоминание его имени при характеристике селекционного достижения, а также право на присвоение имени автора полученному объекту интеллектуальной собственности, т.е. возникает право на авторское имя. При этом в соответствии со ст. 1004 ГК Республики Беларусь автор селекционного достижения вправе определить его название, которое должно отвечать требованиям, установленным законодательством о селекционных достижениях, и подлежит одобрению государственным органом, ведающим испытанием и охраной селекционных достижений. При производстве, воспроизводстве, предложении к продаже, продаже и иных видах сбыта охраняемых селекционных достижений применение зарегистрированных для них названий обязательно. Присвоение произведенным и (или) продаваемым семенам, племенному материалу названия, отличающегося от зарегистрированного, не допускается.

Присвоение названия зарегистрированного селекционного достижения не относящимся к нему произведенным и (или) продаваемым семенам и племенному материалу является нарушением прав патентообладателя и селекционера в связи с официальным признанием селекционного достижения охраноспособным возникает право на вознаграждение.

Права обладателя патента на сорт растений детализируются ст. 6-9 Закона Республики Беларусь «О патентах на сорта растений».

Что касается основных *прав патентообладателя*, то:

1) обладателю патента на селекционное достижение принадлежит исключительное право на использование этого достижения в пределах, установленных законом (ст. 1005 ГК Республики Беларусь). Данное право заключается в возможности правообладателя по своему усмотрению производить, воспроизводить до посевных кондиций для последующего размножения, вывозить с

территории Республики Беларусь и ввозить на ее территорию, предлагать к продаже, продавать и распространять селекционное достижение всеми доступными способами и средствами, а также осуществлять его хранение в этих целях. Одновременно патентообладатель вправе запретить совершать подобные действия третьим лицам без его разрешения;

2) патентообладатель селекционного достижения, согласно законодательству, вправе передать патент другому лицу. Право передачи патента (уступка патентных прав) должно осуществляться путем заключения договора, в частности оформляться договорами купли-продажи, безвозмездной передачи, мены и т.д. Помимо заключения договора об уступке патентных прав, требуется еще его регистрация в соответствующих государственных комиссиях по использованию и охране, сортов растений или пород животных;

3) патентообладатель селекционного достижения вправе выдать разрешение на использование объекта интеллектуальной собственности. Это право реализуется путем выдачи лицензий, которые могут носить исключительный или неисключительный характер, а также быть открытыми или принудительными.

Согласно действующему законодательству *патентообладатель селекционного достижения обязан:*

1) уплачивать пошлины за поддержание патента на селекционное достижение в силе в течение всего срока его действия;

2) выплачивать вознаграждения на основании договора автору селекционного достижения, не являющемуся патентообладателем;

3) предоставлять за плату и на приемлемых для патентообладателя условиях семена сорта, племенной материал породы в количестве, достаточном для использования, владельцу принудительной лицензии и др.

При нарушении охраняемых прав автора селекционного достижения или патентообладателя применяются предусмотренные действующим законодательством меры по их восстановлению, пресечению правонарушения и возмещению причиненного вреда.

Процедура выдачи патента состоит в подаче заявки на выдачу патента, передаче права на патент и на использование селекционного достижения.

Заявка на выдачу патента подается в патентный орган самим селекционером либо его нанимателем.

Законодательством допускается возможность подачи заявки и через патентного поверенного, зарегистрированного в патентном органе, или уполномоченного агента, проживающего в Республике Беларусь.

Подготовленная заявка на выдачу патента должна относиться только к одному селекционному достижению и содержать:

1) заявление о выдаче патента по форме, утвержденной патентным органом;

2) анкету селекционного достижения, утвержденную патентным органом;

3) доверенность в случае подачи заявки через патентного поверенного или уполномоченного агента;

4) документ, подтверждающий уплату установленной пошлины либо освобождающий полностью или частично от ее уплаты.

При необходимости к заявке прилагаются другие документы (например, документ, подтверждающий правопреемство, и т.п.).

Заявка направляется в государственную комиссию, которая занимается приемом и рассмотрением заявок, касающихся селекционных достижений.

Государственная комиссия путем экспертизы (государственного испытания) проверяет новизну заявленного селекционного достижения, оценивает заявленные для охраны сорта растений, породы животных на соответствие критериям отличимости, однородности и стабильности по установленным методам и в сроки, определенные данной комиссией.

После оценки сорта комиссия составляет отчет, представляемый в патентный орган вместе с заключением по селекционному достижению. На этот орган возлагается обязанность обобщить результаты испытаний государственной комиссии и, исходя из полученных данных, принять решение о выдаче патента или об отказе в его выдаче.

Патент на селекционное достижение выдается на 20 лет. Его действие начинается со дня регистрации достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений и выдачи патента.

Законом могут быть установлены и более длительные сроки действия патента для отдельных видов селекционных достижений (ст. 1006 ГК Республики Беларусь).

В соответствии с ч. 3 ст. 3 Закона Республики Беларусь «О патентах на сорта растений» патент на сорт растения действует в течение 25 лет с даты регистрации сорта в Государственном реестре охраняемых сортов растений Республики Беларусь.

Отказ в выдаче патента рассматривается Апелляционным судом по ходатайству заявителя в течение шести месяцев с даты такого отказа. При несогласии с решением Апелляционного суда по возражениям против выдачи патента любая из сторон в течение шести месяцев с момента вынесения решения вправе обратиться за защитой своих прав в суд.

Действие патента прекращается по основаниям, установленным законодательством (например, если патент выдан с нарушениями требований действующего законодательства).

Допускается досрочное прекращение действия патента:

- 1) при признании патента недействительным (ст. 22 Закона Республики Беларусь «О патентах на сорта растений»);
- 2) при неуплате в установленный срок пошлины за поддержание патента в силе;
- 3) на основании письменного заявления патентообладателя;
- 4) в некоторых других случаях.

7. Рационализаторское предложение

Учитывая значительную роль изобретательства и рационализации в развитии народного хозяйства Республики Беларусь, и в целях более полного использования творческого потенциала изобретателей и рационализаторов Кабинета Министров Республики Беларусь 24 июня 1996 принял Постановление № 417 «О мерах по развитию изобретательской и рационализаторской деятельности в Республике Беларусь». Данным постановлением утверждено Типовое положение о рационализаторской деятельности в Республике Беларусь.

В соответствии с п. 1 Типового положения рационализаторским предложением признается техническое решение, предусматривающее создание или изменение конструкции изделия, технологии производства и применяемой техники, состава материала, являющееся новым и полезным для предприятия, которому оно подано, а также новое для предприятия организационное решение, дающее экономию трудовых, сырьевых, топливно-энергетических и других материальных ресурсов или иной положительный эффект.

Соответственно, к признакам охраноспособного рационализаторского предложения относятся:

а) *техническое решение рационализаторского предложения.* Указанный критерий выполняет роль родового признака и носит комплексный характер. С одной стороны, он означает, что предложение должно содержать конкретное решение задачи, а не простую ее постановку. Рационализатор должен в своем предложении дать конкретные указания относительно того, что и как нужно сделать, чтобы получить желаемый результат. С другой стороны, рассматриваемый критерий требует, чтобы решение задачи носило технический характер, т.е. рационализаторское предложение решало практическую задачу с помощью технических средств;

б) *новизна рационализаторского предложения.* К рационализаторским предложениям предъявляется требование не мировой новизны, а новизны в пределах тех предприятий, которым оно подается. Новизна рационализаторского предложения определяется на определенный момент времени. Применительно к рационализаторским предложениям в нормативных актах употребляется понятие первенства, а не приоритета. Первенство определяется датой поступления на предприятие правильно оформленного заявления на рационализаторское предложение. Предложение не считается новым, если до подачи заявления по установленной форме данное или такое же решение:

- уже использовалось на этом предприятии, кроме случаев, когда решение использовалось по инициативе автора в течение трех месяцев (не более) до подачи заявления;
- предусмотрено приказами и распоряжениями администрации;

- разработано техническими службами этого предприятия;
- заявлено другим лицом, которому принадлежит первенство на данное или тождественное предложение;
- рекомендовано вышестоящей организацией или опубликовано в информационных изданиях по распространению передового опыта в данной отрасли;
- предусмотрено обязательными для предприятия нормативами.

в) *полезность рационализаторского предложения*. Предложение признается полезным для предприятия, которому оно подано, если его использование на данном предприятии в условиях, которые существуют или должны быть созданы в соответствии с утвержденными планами, позволяет получить экономический, технический или иной положительный эффект. Полезность предложения определяется на основе сравнения результата, который должен быть получен от применения предложенного решения, с результатом, создаваемым известными на данном предприятии или фактически применяемыми им решениями той же задачи.

Субъектами права на рационализаторское предложение являются авторы и их правопреемники. Автором признается лицо, творческим трудом которого создано предложение.

На признание граждан авторами рацпредложений не оказывают влияния их возраст и состояние дееспособности. За авторов, не достигших 14 лет или признанных в установленном законом порядке недееспособными, права осуществляют их родители или опекуны. Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются таким же объемом прав, каким и граждане Республики Беларусь. Если в создании рационализаторского предложения принимало творческое участие несколько лиц, возникает соавторство. Не могут претендовать на соавторство лица, оказавшие автору рационализаторского предложения только техническую помощь.

После смерти автора рационализаторского предложения его права, в отношении которых допускается правопреемство, переходят к его наследникам по закону или по завещанию. Срок действия прав наследников каким-либо конкретным периодом времени неограничен.

Для стимулирования рационализаторской деятельности авторы рационализаторских предложений наделяются личными неимущественными и имущественными правами, которые обеспечивают общественное признание их заслуг и удовлетворение имущественных интересов. Права авторов весьма разнообразны и предоставляются:

а) в связи с самим фактом создания нового и полезного для предприятия решения:

- право на подачу заявки;
- право на закрепление первенства;
- право на официальное оформление предложения путем выдачи на него удостоверения;

б) в связи с официальной квалификацией предложения в качестве рационализаторского:

- право авторства;
- право на авторское имя;
- право на участие в работах по внедрению предложения.

в) в связи с использованием предложения:

- право на получение вознаграждения;
- право пользоваться в течение определенного Законом срока старыми нормами и расценками и др.

Защита прав авторов рационализаторских предложений осуществляется в судебном, административном и административно-судебном порядке. Обращение к тому или иному порядку защиты не только зависит от усмотрения потерпевшего, но часто предопределяется императивными нормами Закона.

В судебном порядке рассматриваются споры об авторстве (соавторстве) на рационализаторское предложение, о распределении вознаграждения между соавторами, все другие споры, возникающие в связи с рацпредложениями, за исключением случаев, когда разрешение тех или иных споров отнесено Законом к ведению административных или иных органов. В административно-судебном порядке, когда обращению в суд обязательно должна предшествовать попытка их рассмотрения в административном порядке, разрешаются споры о размере, порядке исчисления и сроках выплаты за рацпредложения, о факте использования предложения, о первенстве предложения.

В административном порядке рассматриваются споры, связанные с отказом в регистрации и принятии к рассмотрению заявления на рационализаторское предложение, отказом в

признании предложения рационализаторским, отменой решения о признании предложения рационализаторским и аннулировании выданного на него удостоверения.

Способами защиты прав рационализаторов являются:

- признание этих прав;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечение действий, нарушающих право;
- взыскание с лица, нарушившего права, причиненных убытков и др.

Оформление права на рационализаторское предложение. Решение задачи может считаться рационализаторским предложением только с момента официального признания его таковым, которое происходит в установленном законом порядке.

Оформление прав на рационализаторские предложения начинается с составления и подачи заявления.

Заявление подается в письменной форме. В заявлении указываются: наименование предложения, перечисление всех соавторов, описание сущности предложения с приведением данных, достаточных для его практического осуществления, цель предложения, сведения об экономическом или ином положительном эффекте и т.п. Заявление должно относиться только к одному рационализаторскому предложению. Заявление подается тому предприятию, к деятельности которого относится предложение, независимо от того, работает ли автор на данном предприятии.

По поступившему заявлению проводятся предварительная проверка и рассмотрение заявленного предложения по существу. Предварительная проверка имеет своей целью установить, относится ли предложение к деятельности предприятия, которому оно подано, и отвечает ли заявление формальным требованиям. Экспертиза по существу состоит в определении наличия у предложения технического решения, новизны и полезности. На основании заключения экспертизы выносится решение о признании предложения рационализаторским или решение об отказе в этом.

После вынесения решения о признании предложения рационализаторским и принятия его к использованию в течение месячного срока каждому из соавторов предложения выдается удостоверение на рационализаторское предложение. Удостоверение подписывается руководителем предприятия и заверяется печатью. Удостоверение на рационализаторское предложение является бессрочным документом и действует в пределах того предприятия, которое его выдало.

ЛЕКЦИЯ 7. ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

- 1. Субъекты права промышленной собственности**
- 2. Система выдачи охранных документов**
- 3. Условия патентоспособности объектов промышленной собственности**

1. Субъекты права промышленной собственности

Субъектами права промышленной собственности являются создатели творческих решений (авторы), патентообладатели, их правопреемники, Патентное ведомство (НЦИС), патентные поверенные и некоторые другие лица, наделенные правами и обязанностями в данной сфере.

Специфика субъектного состава того или иного правоотношения зависит от объекта промышленной собственности.

Рассмотрим субъектный состав на примере законодательства об охране изобретений, полезных моделей, промышленных образцов. Одной из центральных фигур является *автор технического и художественно-конструкторского решения*. В соответствии со ст. 5. Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Для признания лица автором соответствующего решения не имеют значения ни его возраст, ни состояние его дееспособности. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не только приобретают, но и самостоятельно осуществляют принадлежащие им права, вытекающие из факта создания разработки (ст. 25 ГК

Республики Беларусь). За лиц, не достигших 14 лет, а также граждан, признанных в установленном порядке недееспособными, все необходимые действия по осуществлению принадлежащих им прав совершают их законные представители, т.е. родители или опекуны (ст. 25 ГК Республики Беларусь).

Наряду с белорусскими гражданами авторскими правами на изобретения, полезные модели и промышленные образцы в полной мере пользуются *лица без гражданства, проживающие на территории Республики Беларусь*. Что касается *иностранцев*, а также лиц без гражданства, проживающих за пределами Беларуси, то с учетом международных обязательств Республики Беларусь они имеют в Беларуси такие же права, как и белорусские граждане, при условии, что законодательство государства, гражданами которого они являются или на территории которого они имеют местонахождение, предоставляет аналогичные права гражданам Республики Беларусь или лицам, имеющим постоянное местонахождение в Республике Беларусь (принцип взаимности). К гражданам государств, участвующих в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также к гражданам, проживающим на территории этих государств, применяется принцип национального режима без каких-либо изъятий.

Если в создании объекта промышленной собственности участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами. Как свидетельствует статистика, удельный вес объектов, созданных совместным творческим трудом двух и более лиц, постоянно возрастает и к настоящему времени достиг 3/4 от общего числа. Это обусловлено главным образом тем, что подавляющее большинство патентоспособных разработок сейчас создается в связи с выполнением служебного задания специалистами, объединенными для решения каких-либо конкретных научных, конструкторских или технологических задач.

Основанием для возникновения *соавторства* является совместный творческий труд нескольких лиц, выразившийся в решении задачи. При этом не столько важна степень творческого участия в совместной работе, сколько необходим сам факт такого участия. Совершенно не обязательно, чтобы все соавторы внесли равный творческий вклад в совместную работу или проделали весь путь от постановки конкретной задачи до проверки полученного результата. Работа может быть начата одним лицом, продолжена другим, а завершена третьим. Не является обязательным признаком соавторства работа в одном месте. Соавторы могут быть отдалены друг от друга на тысячи километров, но если между ними налажен регулярный и эффективный обмен полученными результатами, это не мешает им стать соавторами той или иной разработки. Иными словами, соавторство может возникать на протяжении всего творческого пути, проявляться в самых разных формах — необходимо лишь, чтобы каждый из соавторов внес творческий вклад в совместную работу. Простое техническое содействие, каким бы важным для достижения результата оно ни было, отношения соавторства не порождает. В частности, соавторами не признаются лица, оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь (изготовление чертежей, фотографий, макетов и образцов, оформление документации, проведение опытной проверки и т.п.), а также лица, осуществлявшие лишь общее руководство разрабатываемыми темами, но не принимавшие творческого участия в создании изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Совместная творческая деятельность, приводящая к соавторству, может осуществляться на основе предварительного соглашения всех участников творческого процесса об объединении усилий для решения конкретной задачи. Однако в отличие от авторского права в патентном праве такое предварительное согласие о совместной работе не является обязательным. Для возникновения соавторства достаточно самого объективного факта, что изобретение, полезная модель или промышленный образец созданы творческими усилиями нескольких лиц.

Ранее действовавшее законодательство выделяло соавторство, возникающее в силу закона. Если разными лицами самостоятельно, независимо друг от друга, создавались тождественные решения и совпадала дата их приоритета, заявки объединялись, а авторы рассматривались как соавторы. Нынешнее законодательство не содержит правила об автоматическом возникновении соавторства в случае совпадения даты приоритета тождественных заявок, но в принципе допускает эту возможность при согласии на то заявителей.

В случае если в состав соавторов ошибочно не включен кто-либо из лиц, внесших творческий вклад в создание объекта промышленной собственности, либо, напротив, включено лицо, не принимавшее творческого участия в указанной работе и нет спора по этому поводу,

состав соавторов может быть изменен по ходатайству заявителей, которые должны объяснить причину неправильного указания числа авторов.

Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется соглашением между ними. В частности, соавторы сами определяют форму своего участия в изобретательских отношениях. Они могут выступать в них сообща, могут наделить соответствующими полномочиями кого-либо одного из соавторов, могут поручить ведение своих дел патентному поверенному и т.п. От усмотрения самих соавторов зависит и распределение долей в принадлежащих им правах в связи с созданием объекта промышленной собственности. В случае возникновения спора они предполагаются равными, хотя любой из соавторов может доказывать, что его творческий вклад в создание объекта был большим. Распоряжение принадлежащими соавторам правами осуществляется по их взаимному согласию, а при возникновении спора определяется судом по иску любого из соавторов.

Патентообладателем является лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов. Им может быть автор разработки, его наследник или иной правопреемник. Изначально правом на получение патента на свое имя обладает автор разработки, если только законом не установлено иное. Данное право основывается на самом факте создания патентоспособного решения и является одним из основополагающих прав автора. Однако фигуры автора и патентообладателя совпадают далеко не всегда. Напротив, как показывают статистические данные, в роли патентообладателей значительно чаще выступают не создатели разработок, а иные лица. К ним относятся наследники, а также другие правопреемники, к которым соответствующие права авторов перешли на законных основаниях.

Так, патентное законодательство предоставляет автору возможность уступить принадлежащее ему право на получение патента любому физическому или юридическому лицу. Данная возможность может быть реализована автором путем простого указания в заявке на выдачу патента имени будущего патентообладателя. Если первоначально патент испрашивался автором на свое имя, автор может до момента регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца подать в Патентное ведомство заявление с просьбой выдать патент на имя другого лица. Разумеется, это другое лицо должно быть согласно на выдачу патента на его имя. Обычно такая переуступка права на получение патента осуществляется на основе специального договора, заключенного между автором и будущим патентообладателем. Данный договор совершается по общим правилам, установленным гражданским законодательством. В частности, он не нуждается в особой государственной регистрации и не оплачивается какой-либо государственной пошлиной.

Автор разработки, получивший патент на свое имя, может в любой момент уступить его на основе заключенного договора юридическому или физическому лицу. Порядок и условия совершения таких договоров будут подробно рассмотрены ниже при характеристике прав патентообладателя. Здесь лишь отметим, что приобретатель патента становится полноправным патентообладателем и может осуществлять все вытекающие из патента права, включая право на дальнейшую переуступку патента.

Особого внимания заслуживает вопрос о патентообладателе в отношении так называемых *служебных разработок*. Напомним, что именно эта проблема вызвала наиболее острые споры при обсуждении проектов как союзного Закона «Об изобретениях в СССР», так и патентного законодательства Республики Беларусь. В ходе дискуссий обнаружились два принципиально противоположных подхода к решению вопроса, кому должно принадлежать право на использование разработок, созданных в порядке выполнения служебного задания. По мнению значительной группы участников дискуссии, представленной в основном изобретателями, правом на получение патента должен во всех случаях обладать автор разработки; предприятие же, по заданию которого создано изобретение, полезная модель или промышленный образец, может получить право на использование этой разработки только по лицензионному договору с автором или, в крайнем случае, на основе простой безвозмездной лицензии. Такой подход мотивировался главным образом ссылками на необходимость усиления прав изобретателей и ликвидации того зависимого положения, в котором они находятся.

Согласно другой позиции, владеть служебными разработками должны те предприятия, по заданию и в рамках которых они созданы. Помимо ссылки на мировую практику такого рода,

приводились доводы о том, что иное решение вопроса поставило бы предприятия в Нелепое положение, при котором они, материально и финансово обеспечивая изобретательскую деятельность, были бы лишены права распоряжаться ее результатами, что, конечно, значительно бы снизило их заинтересованность в поддержке изобретательского творчества.

В конечном счете и в белорусском законодательстве *патентообладателями в отношении служебных разработок были признаны работодатели*. Такое решение вопроса по приведенным выше соображениям наиболее приемлемо.

Патентообладателями в отношении объектов промышленной собственности могут одновременно выступать несколько лиц. В частности, такая ситуация может возникнуть при создании объекта несколькими соавторами. Они могут передать свои права на получение патента одному или нескольким соавторам либо могут получить патент на имя всех соавторов. Приобрести право на получение патента или купить уже выданный патент может не только одно, но и несколько лиц. Совладельцами патента могут быть и несколько наследников и т.д.

Взаимоотношения по использованию объекта промышленной собственности, патент на который принадлежит нескольким лицам, определяется соглашением между ними. При отсутствии такого соглашения каждый из них может использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

Патентообладателями в Республике Беларусь могут быть не только белорусские, но и иностранные физические и юридические лица. Иностранные патентообладатели, являющиеся гражданами государств-участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности либо имеющие на территории одного из этих государств постоянное местонахождение, пользуются в Беларуси тем же объемом прав, что и белорусские патентообладатели. Предоставление аналогичных прав гражданам и юридическим лицам других государств поставлено в зависимость от условия взаимности, т.е. определяется тем, пользуются ли российские граждане и юридические лица, а также лица, имеющие постоянное местонахождение на территории Республики Беларусь, соответствующими правами на территории этих государств.

В случае смерти автора разработки или владельца патента субъектами патентного права становятся их наследники. Наследование изобретательских и патентных прав осуществляется в общем порядке и происходит как по закону, так и по завещанию. Однако при наследовании авторских прав к наследникам переходят не все права автора соответствующей разработки, а лишь те, которые обеспечивают имущественные интересы наследников. К ним относятся права на подачу заявки, на выдачу патента и на получение вознаграждения или компенсации, если патент вправе получить работодатель умершего автора. Личные неимущественные права создателя разработки, в частности право авторства и право на авторское имя, по наследству не переходят и погашаются смертью автора. Это, конечно, не означает, что авторство и другие личные неимущественные права умершего изобретателя не охраняются после его смерти. Напротив, они охраняются бессрочно, но уже не в качестве субъективных прав, а в качестве общественно значимого интереса и защищаются в случае их нарушения по иску прокурора или общественной организации, объединяющей изобретателей. Представляется, что с иском в их защиту могут выступать и наследники создателя разработки хотя в самом законе данное право прямо не закреплено. Такой вывод можно сделать исходя из общих положений гражданского права, а также опираясь на аналогичное правило, содержащееся в авторском праве.

При наследовании патентных прав к наследникам переходят права патентообладателя в полном объеме. Однако период их действия ограничен оставшимся сроком действия патента. Будучи полноправным патентообладателем, наследник может переуступить патент любому заинтересованному лицу.

В случае отсутствия у автора (патентообладателя) наследников по закону и неоставления им завещания в качестве наследника выступает *государство*. Действующее наследственное законодательство не предусматривает в этом случае прекращения соответствующих прав, как это установлено в отношении прав умерших авторов произведений науки, литературы или искусства, не имеющих наследников. Однако вопрос о том, кто должен представлять интересы государства в отношении перешедших к нему по наследству изобретательских и патентных прав, в законодательстве не решен.

Если наследников несколько, они реализуют перешедшие к ним изобретательские и патентные права по взаимному соглашению. Они это могут делать сообща, могут наделить соответствующими правомочиями одного из наследников, могут передать осуществление прав третьему лицу, например патентному поверенному, и т.д. Споры между наследниками по этому поводу рассматриваются в судебном порядке.

Оформление наследственных прав в рассматриваемой области имеет некоторые особенности по сравнению с общим порядком. Обычно наследники в подтверждение своего права представляют свидетельство о праве на наследство, выдаваемое нотариусом. Однако до вынесения решения о выдаче патента нотариус не вправе выдать свидетельство о праве на его наследование. Поэтому при подаче заявки на выдачу патента наследники по сложившейся практике представляют иные документы, подтверждающие их право на подачу заявки. С одной стороны, ими являются документы, свидетельствующие об открытии наследства (свидетельство о смерти наследодателя, решение суда об объявлении его умершим); с другой — документы, свидетельствующие о том, что заявитель является наследником по закону (выписки из метрических книг, запись в паспорте о детях, супруге, судебное решение об установлении отцовства и т.д.) или по завещанию (копия завещания). Процедура оформления заявки и ведение по ней делопроизводства осуществляется в обычном порядке. Наследники полностью замещают умершего автора: подписывают за него все материалы, самостоятельно или через патентного поверенного ведут переписку по заявке и т.п.

При переходе по наследству уже выданного патента наследники обязаны получить у нотариуса специальное свидетельство о праве наследования патента, в котором также должно быть указано, кто и в какой доле наследует вытекающие из патента права. Общее свидетельство о наследовании имущества наследодателя, в котором особо не упомянуто о переходе прав на патент, по сложившейся практике признается недостаточным. Если в завещании наследодателя не определены точно доли наследников и между ними возникает спор относительно раздела наследственного имущества, включая входящие в состав наследства патентные права, данный спор разрешается судом по иску любого из наследников.

Важнейшим участником патентных отношений является Патентное ведомство, обеспечивающее формирование и проведение государственной политики в области правовой охраны промышленной собственности. В нашей стране функции такого ведомства выполняет государственное учреждение «Национальный центр интеллектуальной собственности». Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 мая 2004 г. № 641 утверждено Положение о Национальном центре интеллектуальной собственности. Национальный центр интеллектуальной собственности (далее - Центр) обеспечивает охрану прав на объекты интеллектуальной собственности, осуществляет определенные законодательством функции патентного органа и подчиняется Государственному комитету по науке и технологиям Республики Беларусь.

Новым субъектом патентного права стал институт патентных поверенных, призванных оказывать заявителям квалифицированную помощь по патентным делам. Ранее столь привычный для западных систем элемент, как патентный поверенный, в Республике Беларусь отсутствовал.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 11 марта 1998 г. № 379 утверждено Положение о патентных поверенных Республики Беларусь. Патентным поверенным Республики Беларусь (далее - патентный поверенный) является физическое лицо, отвечающее требованиям вышеуказанного Положения, аттестованное и зарегистрированное в Государственном реестре патентных поверенных Республики Беларусь (далее - Реестр), которому в соответствии с законодательством предоставлено право на представительство физических и юридических лиц (далее - доверители) по вопросам охраны и реализации прав на объекты промышленной собственности.

2. Система выдачи охранных документов

Один из важнейших принципов, на которых основана патентная система, состоит в том, что неумолимым условием предоставления правовой охраны той или иной разработке является официальное признание ее объектом патентного права. Само признание может осуществляться разными путями, быть относительно сложным или, напротив, сведенным к предельно упрощенной формальной

процедуре которая, однако, обязательна. Например, если *изобретение, полезная модель или промышленный образец отвечают всем критериям охраноспособности, но официально данный факт не подтвержден, они патентным правом не охраняются*. В этом состоит одно из важных различий, существующих между патентным и авторским правом. В отличие от авторского права, которое охраняет произведения науки, литературы и искусства с момента придания им объективной формы, допускающей возможность их восприятия другими лицами, патентное право охраняет соответствующие технические и художественно-конструкторские разработки только после официального признания их изобретениями, полезными моделями или промышленными образцами, что предполагает выполнение ряда формальностей. Указанные формальности обычно сводятся к составлению особой заявки на выдачу патента или иного охранного документа на разработку, рассмотрению данной заявки патентным ведомством и вынесению решения о выдаче патента. Подобный порядок действует и в Республике Беларусь.

Правовая охрана объектов промышленной собственности осуществляется на основе национального законодательства и международных соглашений.

Основные принципиальные моменты оформления патентных прав на объекты промышленной собственности закреплены в специальных законах. Например, Законе Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», Законе Республики Беларусь от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХП «О патентах на сорта растений» и т.д. Более детальное регулирование этих вопросов осуществляется подзаконными актами. В частности в Республике Беларусь действуют такие нормативные правовые акты, как:

1. Об утверждении Правил составления, подачи и предварительной экспертизы заявки на выдачу патента на изобретение: Постановление Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 16 июня 2003 г. № 19;

2. Об утверждении нормативных правовых актов по вопросам правовой охраны наименований мест происхождения товаров (вместе с Правилами составления и подачи заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара; Правилами ведения дел по заявке на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявке на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара; Правилами рассмотрения заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара: Постановление Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 21 марта 2003 г. № 6;

3. Об утверждении правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец: Постановление Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 16 июня 2003 г. № 18;

4. Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию топологий интегральных микросхем и внесении дополнений и изменений в некоторые нормативные правовые акты: Постановление Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 29 ноября 2004 г. № 5;

5. Об утверждении Правил рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания: Постановление Государственного патентного комитета Республики Беларусь от 31 августа 2001 г. № 3 и т. д.

В законах о патентах и нормативно-методических материалах регламентируются порядок подачи, рассмотрения, экспертизы заявок на получение патентов, публикации сведений о заявках и выданных патентах, порядок выдачи и прекращения действия патента, правовые и организационные условия реализации патентных прав и другие аспекты правового регулирования.

Патентное право предусматривает две основные системы выдачи патентов – явочную и проверочную или по-другому ее называют исследовательской. Кроме того, в ряде стран (Египет, Ливия, Тунис) действует промежуточная система (переходная от явочной к проверочной) либо сочетаются две системы — проверочная и явочная (Швейцария). В связи со значительным ростом количества подаваемых заявок, увеличением сроков проведения экспертизы, что осложнило возможности заявителей по реализации изобретений, в ряде стран (Нидерланды, ФРГ, Япония,

Австралия, Россия, Беларусь и др.) введена система отложенной (отсроченной) системы как модификация проверочной.

Явочная система принята в ряде стран Африки, Азии, Южной Америки, а также в Италии, Испании, Греции и других странах. Преимущество этой системы состоит в том, что заявитель сравнительно быстро получает патент, а общественность также быстро получает информацию об изобретении. Отрицательными сторонами явочной системы является то, что, во-первых, определенное число патентов не имеет ценности из-за отсутствия новизны и изобретательского уровня; во-вторых, могут регистрироваться заведомо бесполезные решения, вводящие в заблуждение общественность; в-третьих, теряется доверие промышленности к действительной значимости патентов; в-четвертых, велика вероятность аннулирования патентов решением суда со всеми вытекающими экономическими последствиями.

Проверочная (исследовательская) система предусматривает проведение как формальной, так и патентной экспертизы заявок на соответствие критериям: новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость. Патент, выданный по проверочной системе, удостоверяет наличие отличий предмета изобретения от известных решений в данной области техники. Он пользуется большим доверием, избавляет заявителя от неоправданных затрат в случае отсутствия новизны (выясняется на стадии патентной экспертизы); ориентирует промышленность и другие сферы производства на использование решений мировой новизны, тем самым оказывая влияние на повышение конкурентоспособности продукции на мировых рынках.

Проверочная система принята в США, Швеции, Индии и других странах.

Однако данная система требует достаточного количества высококвалифицированных экспертов, является более дорогостоящей по сравнению с явочной и отличается более длительной процедурой рассмотрения — от подачи заявки до выдачи патента.

По сравнению с ранее действовавшим законодательством Республики Беларусь порядок оформления патентных прав претерпел ряд существенных изменений. Самым важным из них является переход от проверочной системы экспертизы заявок к системе отсроченной экспертизы. В отношении новых для белорусского патентного законодательства объектов охраны, каковыми являются полезные модели, введен явочный порядок истребования охраняемых документов, который ранее в белорусской патентной практике вообще не применялся. Правила подачи «прохождения заявки» значительно сблизились с процедурой оформления патентных прав, применяемой в европейских странах. Так, существенно сокращен состав документов заявки, расширены права заявителей на уточнение материалов заявки, обжалование решений, принимаемых по заявке, и т.д. В целом порядок оформления патентных прав стал более демократичным, увеличилась информационная ценность заявки, повысилась ответственность заявителей за правильность ее составления.

Отложенная (отсроченная) система предусматривает проведение формальной экспертизы и обязательную публикацию (выкладку) заявки не более чем через 18 месяцев после даты ее подачи. Патентная экспертиза проводится по ходатайству заявителя или другого заинтересованного лица, которое может быть подано до истечения установленного законодательством срока (в ФРГ, Нидерландах — 7 лет, в Австрии — 5 лет, в России, Беларуси — 3 года). Сохраняя все преимущества проверочной, отложенная система предоставляет заявителю оценить практическую значимость предполагаемого изобретения, перспективы его коммерческой реализации и в любые разумные, в пределах возможных, сроки подать ходатайство на проведение экспертизы по признакам патентоспособности.

В Республике Беларусь, например, более 90 % ходатайств о проведении патентной экспертизы подаются сразу же после проведения формальной экспертизы и получения уведомления о приеме заявок патентным органом.

С даты публикации сведений о заявке на изобретение до даты публикации сведений о патенте заявленному изобретению предоставляется временная правовая охрана.

По опубликованной (выложенной) заявке любое лицо может подать возражения против выдачи патента.

Если ходатайство в установленный срок не подано, право на получение патента утрачивается.

Следует иметь в виду, что в Республике Беларусь предусмотрены различные виды охраняемых документов в зависимости от вида объекта промышленной собственности. Так, на изобретение, полезную модель, промышленный образец и сорт растения выдается такой охраняемый документ как патент, а на товарный знак (знак обслуживания), географическое указание и топологию интегральной

микросхемы – свидетельство. Соответственно и специфика порядка оформления прав на определенный объект промышленной собственности предусматривается как в специальном законе касательно того или иного объекта, так и в подзаконных нормативных правовых актах.

3. Условия патентоспособности объектов промышленной собственности

Понятие патентоспособности возникает в связи с подачей заявок на объекты промышленной собственности и означает способность такого объекта быть объектом правовой охраны в соответствии с требованиями, предъявляемыми законодательством к такому объекту промышленной собственности.

Условия (критерии) патентоспособности зависят от объекта промышленной собственности.

Так, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» и Гражданским кодексом Республики Беларусь:

А). Условиями патентоспособности изобретения являются:

1. Новизна. Изобретение является новым, если оно не является частью уровня техники. Новизна изобретения должна быть мировой;

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

3. Промышленная применимость. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности (ст.1000 ГК Республики Беларусь и ст. 2 вышеуказанного Закона).

Б). Условиями патентоспособности полезной модели являются:

1. Новизна. Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не является частью уровня техники;

2. Промышленная применимость. Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности (ст.1000 ГК Республики Беларусь и ст. 3 вышеуказанного Закона).

В). Условиями патентоспособности промышленного образца являются:

1. Новизна. Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца;

2. Оригинальность. Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия (ст.1000 ГК Республики Беларусь и ст. 4 вышеуказанного Закона).

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХІІ «О патентах на сорта растений» условиями патентоспособности сорта растения являются:

1. Новизна. Сорт считается новым, если на дату подачи заявки на выдачу патента на сорт посадочный или плодовой материал этого сорта не продавался либо не передавался иным образом селекционером или его правопреемником или с их разрешения другими лицами для использования на территории Республики Беларусь ранее чем за один год до даты подачи заявки, а на территории любого иного государства - ранее чем за четыре года до даты подачи заявки. Указанная льгота по новизне для иностранных граждан и юридических лиц в отношении древесных культур и винограда устанавливается на срок в шесть лет до даты подачи заявки;

2. Отличимость. Сорт считается отличимым, если он явно отличается от любого другого сорта, существование которого к моменту подачи заявки является общеизвестным;

3. Однородность. Сорт считается однородным, если с учетом особенностей его размножения растения этого сорта достаточно однородны по своим признакам;

4. Стабильность. Сорт считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого цикла размножения (в случае особого цикла размножения) (ст. 3 вышеуказанного Закона).

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХІІ «О товарных знаках и знаках обслуживания» на зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство. Вышеуказанный Закон не содержит специальных условий (критериев) для получения свидетельства на товарный знак, а лишь указывает на те случаи, которые могут явиться основанием для отказа в регистрации товарного знака. Так, в соответствии со ст. 4 Закона

Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» («Абсолютные основания для отказа в регистрации») не допускается регистрация товарных знаков:

- 1.1. не имеющих признаков различия;
- 1.2. вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида;
- 1.3. являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 1.4. состоящих исключительно из знаков или указаний, используемых для обозначения вида, качества, количества, свойства, назначения, ценности товаров, а также места и времени их производства или сбыта;
- 1.5. представляющих собой форму товара или его упаковку, определяющиеся исключительно или главным образом сущностью или природой товара, необходимостью достижения технического результата, существенной ценностью товара.

Не допускается регистрация товарных знаков, состоящих только из обозначений, представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, флаги, эмблемы и сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, награды и другие знаки отличия или сходных с ними до степени смешения. Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений:

1. являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара, места его происхождения или его изготовителя;
2. представляющих собой или содержащих указание места происхождения вин или крепких спиртных напитков, охраняемых в силу международных договоров Республики Беларусь, для обозначения вин или крепких спиртных напитков, не происходящих из данного места;
3. противоречащих публичному порядку, принципам гуманности и морали.

В соответствии со ст. 5 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до их смешения с:

- 1.1. зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Республике Беларусь на имя другого лица и обладающими более ранним приоритетом товарными знаками в отношении однородных товаров;
- 1.2. товарными знаками других лиц, охраняемыми в Республике Беларусь на основе международных договоров, в отношении однородных товаров;
- 1.3. товарными знаками других лиц, признанными общеизвестными в Республике Беларусь в установленном патентным органом порядке, в отношении любых товаров.

Более того, не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, воспроизводящие:

1. известные на территории Республики Беларусь в отношении однородных товаров фирменные наименования (или их части), принадлежащие другим лицам;
2. промышленные образцы, права на которые в Республике Беларусь принадлежат другим лицам, если промышленный образец обладает более ранним приоритетом по сравнению с заявленными на регистрацию товарными знаками;
3. наименования мест происхождения товаров, охраняемые в Республике Беларусь;
4. названия известных в Республике Беларусь произведений науки, литературы и искусства, цитаты или персонажи из них, произведения искусства или их фрагменты без согласия обладателя (обладателей) авторского права или его (их) правопреемника (правопреемников);
- 4-1. названия зарегистрированных в Республике Беларусь средств массовой информации без разрешения их учредителей в отношении однородных товаров;
5. фамилии, имена, псевдонимы и производные от них, портреты и факсимиле известных в Республике Беларусь лиц без согласия таких лиц или их наследников;

Чтобы быть признанным в качестве товарного знака, т. е. стать объектом правовой охраны, обозначение должно отвечать ряду условий. Как уже отмечалось, в законе они прямо не перечисляются, однако достаточно четко выводятся из его норм:

1. Прежде всего товарным знаком признается *условное обозначение*, своего рода символ, который помещается на выпускаемой продукции, ее упаковке или сопроводительной

документации и заменяет собой подчас длинное и сложное название (наименование) изготовителя товара;

2. То или иное обозначение может быть признано товарным знаком лишь в том случае, если оно позволяет потребителю без особого труда узнать нужную ему продукцию и не спутать ее с аналогичной продукцией других производителей. Поэтому необходимым условием правовой охраны товарного знака является его *новизна*;

3. *Обозначение может считаться товарным знаком лишь тогда, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано.*

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 17 июля 2002 г. № 127-З «О географических указаниях» и ст. 1024 Гражданского кодекса Республики Беларусь правовая охрана наименования места происхождения товара в Республике Беларусь предоставляется на основании его регистрации в государственном учреждении "Национальный центр интеллектуальной собственности" (далее - патентный орган) в порядке, установленном вышеуказанным Законом, или в силу международных договоров Республики Беларусь. На основании регистрации выдается свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара. В законе условия предоставления правовой охраны наименованию места происхождения товара прямо не перечисляются, однако достаточно четко выводятся из его норм:

1. Обозначение товара в данном случае должно содержать *прямое или косвенное указание на то, что товар происходит из конкретной страны, области или местности*;

2. Связь товара с его *особыми свойствами*, которые определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людским фактором;

3. Наименование места происхождения товара становится самостоятельным объектом правовой охраны лишь тогда, *когда оно в установленном законодательством порядке зарегистрировано.*

В соответствии с Постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 24 июня 1996 № 417 «О мерах по развитию изобретательской и рационализаторской деятельности в Республике Беларусь», которым утверждено Типовое положение о рационализаторской деятельности в Республике Беларусь, к признакам охраноспособного рационализаторского предложения относятся:

1. *Техническое решение рационализаторского предложения*;

2. *Новизна рационализаторского предложения.* К рационализаторским предложениям предъявляется требование не мировой новизны, а новизны в пределах тех предприятий, которым оно подается;

3. *Полезность рационализаторского предложения.*

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 214-З «О правовой охране топологий интегральных микросхем» правовая охрана топологии в Республике Беларусь предоставляется на основании регистрации данной топологии в государственном учреждении "Национальный центр интеллектуальной собственности" (далее - патентный орган) в порядке, установленном вышеуказанным Законом. Право на топологию охраняется государством и удостоверяется свидетельством.

Предоставляемая Законом правовая охрана распространяется только на оригинальную топологию. Оригинальной является топология, созданная в результате творческой деятельности автора. Топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное.

Оригинальность – основной юридически значимый признак, необходимый для предоставления топологии правовой охраны.

Коммерческая тайна обладает всеми признаками объекта интеллектуальной собственности и является его особой разновидностью. Будучи объектом интеллектуальной собственности, коммерческая тайна обладает рядом специфических особенностей:

1. В ее основе *лежит фактическая монополия определенного лица на некоторую совокупность знаний*;

2. Наибольшая универсальность коммерческой тайны;

3. *Неограниченность срока охраны* коммерческой тайны;

4. Коммерческая тайна не требует *официального признания ее охраноспособности, государственной регистрации или выполнения каких-либо формальностей, а так же уплаты государственной пошлины.*

ЛЕКЦИЯ 8. ПАТЕНТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ

3. *Государственная система информации*
4. *Определение, виды и особенности патентной документации*
5. *Официальные издания патентных ведомств. Структура официальных бюллетеней и описания изобретений к патентам*
6. *Международные классификации объектов промышленной собственности*

1. *Государственная система информации*

В общем виде информация представляет собой совокупность сведений, являющихся объектом хранения, передачи и преобразования. Из общей информации следует выделять научную. Научная информация – это получаемая в процессе познания логическая информация, отображающая явления и законы природы, общества, результаты интеллектуальной деятельности в ее общественно-историческом развитии.

Патентная информация - это совокупность сведений о результатах научно-технической деятельности, содержащихся в описаниях, прилагаемых к заявкам на изобретение или к охраняемым документам, о правовом статусе патентных документов, а также об условиях реализации прав, вытекающих из патентных документов.

Рейтинг патентной информации достаточно высок по сравнению с другими видами информации. Значимость ее объясняется тем, что она охватывает практически все области техники. Патентные документы содержат полные описания технических решений, их язык в достаточной степени стандартизирован, они опережают все остальные виды публикаций, в том числе отчеты по НИР.

Не приходится сомневаться в том, что значение патентной информации для ученых, различных компаний, финансовых учреждений и правительственных организаций достаточно велико, и прежде всего потому, что ее использование позволяет экономить деньги. Ведь не случайно обработка и поиск патентной информации в режиме прямого доступа получают все более широкое распространение в современном мире. Пренебрегают же патентной информацией в основном из-за ее больших объемов, сложного сочетания технического и юридического языков, а также неэффективности поисковых систем.

Патентная информация формируется в результате патентования новейших достижений в соответствии с действующим патентным законодательством различных стран. Источниками патентной информации являются описания изобретений, патентные формулы, рефераты, аннотации, а также документы о промышленных образцах и товарных знаках.

Патентная информация возникла в результате деятельности патентных ведомств по изобретательству и осуществляется путем издания и распространения документов о предполагаемой или состоявшейся защите различных объектов промышленной собственности. Патентные ведомства многих ведущих стран направляют свою национальную патентную документацию в виде описаний изобретений и государственных библиографических указателей в крупнейшие библиотеки своих стран и предоставляют ее в пользование заинтересованным лицам. Система библиографической патентной информации представляет собой совокупность национальных библиографических указателей патентных ведомств и ведомств по изобретательству, международных универсальных и отраслевых библиографических пособий различных типов, имеющих сложную структуру и обеспечивающих информацию об объектах стран промышленной собственности.

Патентная информация широко используется в процессе планирования, при проведении научно-исследовательских работ, определении возможностей осуществления и развития внешнеэкономических операций.

Патентная документация, в которой зафиксирован многомиллионный массив информации о различных объектах промышленной собственности, отражает международные ресурсы, создаваемые трудом специалистов многих стран. Не случайно многие государства с каждым годом все больше внимания уделяют вопросам изучения мирового фонда патентной документации.

Впервые описания изобретений были опубликованы в 1671 г. в Великобритании, затем в 1791 г. во Франции и 1792 г. - в Германии. В России закон о выдаче привилегий был издан в 1812 г., однако описания изобретений стали публиковаться с 1814 г. Первое советское описание изобретения было опубликовано в 1924 г.

Основы государственной системы патентной информации в Беларуси закладывались еще в период существования СССР, в 1960-е гг., путем формирования патентно-информационной сети, включающей центральный фонд - ВПТБ, более 100 территориальных и около 5000 отраслевых патентных фондов. Территориальный патентный фонд Беларуси был создан в 1967 г., а с созданием в 1977 г. РНТБ патентный фонд вошел в ее состав. В сеть патентных фондов республики вошли также патентные фонды, созданные при областных центрах научно-технической информации.

С образованием Республики Беларусь как суверенного государства и принятием в 1993 г. законов Республики Беларусь о патентах на изобретения, о патентах на промышленные образцы, о товарных знаках и знаках обслуживания законодательное оформление получила национальная система правовой охраны промышленной собственности, одним из обязательных условий функционирования которой является информационное обеспечение всех охватываемых этой системой физических и юридических лиц: создателей научно-технических новшеств, государственных экспертов, патентообладателей, оспаривающих их права оппонентов, судебных органов и др.

Государственная система информации в Республике Беларусь представляет собой сеть взаимосвязанных информационных центров и служб информации, функционирующих в составе территориального, отраслевых органов научно-технической информации, предприятий, организаций и учреждений.

Одним из основных хранилищ информации об интеллектуальной собственности является Республиканская научно-техническая библиотека (РНТБ). Республиканская научно-техническая библиотека является национальным депозитарием отечественной и зарубежной литературы по технике, технологии, экономике промышленности и смежным отраслям, государственным хранилищем патентных документов.

Государственный патентный фонд (ГПФ), функционирующий в составе Республиканской научно-технической библиотеки, является единственным центром, который располагает полным фондом патентной документации и сохраняет все направления своей деятельности. Деятельность ГПФ по обеспечению потребителей патентной информацией в Беларуси включает:

- ♦ формирование (комплектование, учет, обработку и организацию) патентного фонда, состоящего из источников патентной информации и литературы по вопросам изобретательства, патентного дела и патентной информации;
- ♦ формирование средств патентного поиска в виде классификационных материалов по всем объектам промышленной собственности и справочно-поискового аппарата (СПА);
- ♦ организацию системы обслуживания, обеспечивающей доступ к использованию как источников информации, так и сведений правового характера, обусловленных действием патентного законодательства, их изменений, происходящих в процессе делопроизводства по заявкам на объекты промышленной собственности;
- ♦ предоставление информационных продуктов и услуг.

Комплектование патентного фонда является одной из основных функций деятельности ГПФ. На основании соглашений о сотрудничестве с зарубежными патентными ведомствами ГПФ по международному обмену получает патентные бюллетени из 37 зарубежных стран и Европейского патентного ведомства (ЕВП) и отправляет патентные бюллетени Республики Беларусь в 39 стран мира, Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) и ЕПВ (Европейское патентное ведомство). Кроме того, патентный орган Республики Беларусь — Национальный центр интеллектуальной собственности (НЦИС) — бесплатно передает в ГПФ полные описания к патентам на изобретения и полезные модели Республики Беларусь, официальный бюллетень, сборники нормативно-методических материалов и один экземпляр библиографических и реферативных баз данных на CD-ROM, поступающих в НЦИС по международному обмену.

Патентный фонд РНТБ является крупнейшим в республике хранилищем документации (более 32 млн. экз.), имеет фонды патентной документации 69 стран мира и 6 международных организаций. Состав и полнота фонда по странам различны. Основная часть патентно-инфор-

мационных ресурсов состоит из источников патентной информации — описаний изобретений и полезных моделей, сведений о промышленных образцах и товарных знаках, официальных бюллетеней национальных патентных ведомств. Наряду с источниками патентной информации в составе ГПФ имеется патентно-правовая литература по вопросам изобретательства, патентного права и патентной информации. Эта достаточно значимая часть фонда представлена законодательными актами, международными соглашениями, договорами, закрепляющими и комментирующими основы охраны промышленной собственности, положениями, указаниями, инструкциями и правилами, регламентирующими процессы организации деятельности по охране промышленной собственности.

Богатейшим хранилищем информационных ресурсов является Интернет, обеспечивающий доступ к базам данных патентных ведомств и международных организаций. (Адреса патентных ведомств стран мира и международных организаций в Интернете предлагаются студентам на первом лекционном занятии).

2. Определение, виды и особенности патентной документации

Патентная документация - совокупность документов (и извлечений из них), содержащих сведения о результатах научно-технических и проектно-конструкторских разработок, заявленных или признанных изобретениями, промышленными образцами, полезными моделями или иными объектами промышленной собственности, а также сведения об охране прав авторов, патентообладателей, владельцев свидетельств о регистрации объектов промышленной собственности.

Особенности патентной документации:

- Патентная документация является наиболее полным систематизированным собранием сведений о научно-технических решениях, созданных человечеством за последние века.
- Наряду со сведениями технического характера патентная документация содержит важную правовую и экономическую информацию о правах патентовладельцев, направлениях и объеме зарубежного патентования, сроках действия прав и т.д.
- Патентная документация не содержит рекламных и непроверенных данных, так как достоверность новизны в подавляющем числе случаев проверяется патентной экспертизой.
- Патентную документацию характеризует единообразие изложения содержания. Как правило, в описаниях объектов промышленной собственности используются специальные стандартные языковые конструкции и общепринятая научная терминология.

Социальные потребности в патентной документации возникают при проведении работ патентно-лицензионного характера:

- на всех стадиях разработки новых технических средств и технологических процессов в целях создания патентно-чистой и патентоспособной промышленной продукции;
- при проверке объектов экспорта на патентную чистоту;
- при патентовании изобретений и промышленных образцов, регистрации товарных знаков, прогнозировании развития отраслей промышленности и других работах.

По данным исследований, на стадии разработки новых технических средств и технологических процессов патентную документацию изучают около 70% специалистов народного хозяйства.

Если когда-то патент иногда тормозил производство, помещая изобретение «под сукно», то при современных высочайших темпах научно-технического прогресса монопольные права патентообладателя не сдерживают развития, а стимулируют конкурентов на интенсификацию научного поиска для того, чтобы обойти патентные ограничения, создать еще более прогрессивное решение. Это же обстоятельство, а также высокий темп морального старения стимулирует и самого изобретателя на усовершенствование прежних и создание принципиально новых решений.

Тот факт, что система патентной документации обладает свойством опережающего отражения по отношению к степени использования соответствующей техники (технологии), признан во всех странах. Уже в середине 80-х годов, по данным Всемирной патентной организации, 23 страны применяли статистическую обработку патентной документации для прогнозирования тенденций развития научно-технического прогресса.

Патентная документация как источник технической (или иной) и юридической информации представлена описаниями изобретений, документацией о промышленных образцах, полезных моделях и

товарных знаках, а также государственными библиографическими указателями патентных ведомств, содержащими библиографическое описание, аннотации, рефераты, патентные формулы изобретений.

Под *патентным документом* понимается официально публикуемый или непубликуемый документ (источник), содержащий сведения о результатах научно-исследовательских, проектно-конструкторских и других подобных работ, заявленных или признанных изобретениями, промышленными образцами, полезными моделями, сортами растений и т. д., а также сведения об охране прав авторов, патентообладателей, владельцев свидетельств о регистрации товарных знаков, наименований мест происхождения товаров и т.д.

Основными видами патентных документов являются:

1. Официальные патентные бюллетени - это издания патентных ведомств, содержащие официальную информацию патентных ведомств, а также текущую и изменяющуюся информацию о зарегистрированных объектах промышленной собственности.

2. Описания к заявкам на изобретения;

3. Описания изобретений к патентам;

4. Описания полезных моделей к патентам;

5. Описания сортов растений к патентам;

6. Сведения о промышленных образцах;

7. Указатели патентных документов (систематические, нумерационные, именные);

8. Классификационные материалы (МПК, МКПО, МКТУ),

9. «Изобретения стран мира (ИСМ)» - реферативный журнал ИНИЦ Роспатента, содержащий тематическую подборку рефератов и библиографических данных описаний изобретений на русском языке

10. Справочные и информационные материалы,

11. Нормативные документы в области интеллектуальной собственности.

Как уже было отмечено выше, под патентной документацией понимается совокупность патентных документов. Патентные документы традиционно делят на два вида:

а) первичные;

б) вторичные.

В виде *первичных документов* понимаются источники, содержащие первичную патентную информацию (полное описание изобретения к заявке, полное описание изобретения или промышленного образца к патенту и т.д.). В виде *вторичных документов* рассматриваются источники, содержащие сокращенную информацию о первичном документе (государственные библиографические указатели патентной документации, реферативная и обзорная информация, издания информационных центров и т.д.), ознакомление с которыми позволит принять решение о целесообразности или нецелесообразности обращения к первичному документу.

Патентная документация является самостоятельным специальным видом научно-технической документации, имеющим ряд специфических особенностей. Самостоятельность системы патентной информации обусловлена тем, что она является связующим звеном между наукой и производством. Патентный документ содержит такой набор информации, которого нет ни в одном другом информационном источнике: в нем отражены технические, правовые и экономические аспекты.

Патентные документы во всем мировом сообществе классифицируются по единой Международной патентной классификации (МПК), что значительно облегчает поиск документов по нужной тематике.

Информация о патентных документах издается в соответствии со стандартами ВОИС. Документы имеют четкую унифицированную структуру, что в значительной степени облегчает специалисту знакомство с документами.

Каждый патентный документ имеет информацию о стране происхождения и территории, на которой действует монопольное право патентообладателя.

Ознакомление с патентным документом дает возможность не только оценить идею, положенную в основу объекта промышленной собственности, не только позволяет использовать такой объект, если он не защищен патентом на территории своей страны, но и обеспечивает отправную точку для творческого поиска новых решений, создания новых объектов промышленной собственности.

Таким образом, достоверность, оперативность, четкость и лаконичность - важнейшие особенности патентной документации (информации).

3. *Официальные издания патентных ведомств. Структура официальных бюллетеней и описания изобретений к патентам*

В мировой патентной практике можно выделить следующие уровни публикаций патентной информации, положив в основу наиболее общие принципы проведения экспертизы заявок на изобретения:

- *первый уровень* - публикация описания изобретения до проведения основной экспертизы на новизну технического решения в заявке на изобретение;
- *второй уровень* - публикация описаний изобретений к заявкам, прошедшим экспертизу (по которым вынесено предварительное решение о выдаче патентов, «акцептованные заявки») и открытым для ознакомления различным кругам общественности;
- *третий уровень* - публикация описаний изобретений к выданным авторским свидетельствам и патентам. Они являются составной, неотъемлемой частью охранных документов. Охранным документом является авторское свидетельство или патент.

Одним из основных видов патентной документации являются описания изобретений. Описание содержит библиографическую часть, в которой указан вид охранного документа (например, описание изобретения к патенту), номер патента (11)*, регистрационный номер заявки на изобретение (21)*, дата ее подачи (22)* и дата приоритета (32)*, дата публикации заявки (43)*, индексы международной патентной классификации (51)*, название изобретения (54)*, заявитель (71)*, авторы (72)* и другие сведения в соответствии с требованиями законодательства страны.

Собственно описание включает формулу изобретения, характеристику области техники, к которой оно относится, описание аналогов и прототипа, сущность изобретения, графические материалы, обоснование промышленной применимости.

Патентные ведомства помимо описаний издают официальные патентные бюллетени.

Информационные данные об открытиях, изобретениях, промышленных образцах и товарных знаках, зарегистрированных в России и странах СНГ, публикуются в официальном бюллетене Роспатента «Открытия, изобретения». Сигнальная информация об изобретениях России и стран СНГ, США, Франции, Германии, Японии издается в виде реферативного сборника «Изобретения стран мира».

Официальный бюллетень - это официальное издание патентного ведомства, содержащее публикации в отношении прав промышленной собственности в соответствии с национальным патентным законодательством или международными договорами и конвенциями в области промышленной собственности.

Официальный бюллетень практически является текущим отчетом о деятельности патентного ведомства и отражает основные этапы процесса патентного делопроизводства. Бюллетень содержит сведения о поданных, выложенных или опубликованных заявках, выданных охранных документах.

Официальный бюллетень является основным и единственным источником информации об изменениях правового статуса патентных документов на всех стадиях патентного делопроизводства, начиная с даты подачи заявки и кончая прекращением срока действия патента.

Публикации в бюллетене систематизируются по номерам документов или индексам международной патентной классификации, именам заявителей или патентообладателей, что создает условия для быстрого поиска нужной информации.

В большинстве случаев для облегчения поиска в бюллетене приводятся систематические, нумерационные, именные указатели.

В Республике Беларусь официальный бюллетень с 1999 г. издается по трем разделам:

1. «Изобретения, полезные модели, промышленные образцы»;
2. «Товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров».
3. «Сорта растений».

Периодичность издания: первого и второго раздела бюллетеня - шесть номеров в год, третьего - один номер в год.

Структуру патентного документа рассмотрим на примере изобретения и полезной модели.

Патентные документы имеют унифицированную структуру и содержат два типа информации:

1. библиографическую;
2. техническую.

Библиографическая информация представляется на первой странице патентного документа и включает в основном следующее:

1. название страны и наименование государственного патентного органа, номер и вид охранного документа, данные о приоритете, сведения об изобретателе, заявителе, патентообладателе и др.;
2. классификационные символы международной патентной классификации (МПК);
3. название изобретения, реферат или формулу изобретения, основной чертеж (для устройства).

Каждый элемент из библиографических данных, находящихся на первой странице патентного документа, идентифицируется двузначным цифровым кодом, так называемыми кодами ИНИД (Международные коды для идентификации данных), которые являются общепринятыми и способствуют пониманию наименований, дат, адресов и классификационных символов даже без знания языка, на котором опубликован патентный документ. Двузначный цифровой код обычно печатается в малом кружке или в скобках и помещается непосредственно перед кодируемым библиографическим элементом. Представление библиографических данных и формат первой страницы большинства патентных документов следуют стандартам и рекомендациям, разработанным Всемирной организацией интеллектуальной собственности (ВОИС).

Основными кодами по стандарту ВОИС ST.9 «Рекомендации по библиографическим данным в патентных документах и свидетельствах дополнительной охраны» являются:

(11) Номер патента, свидетельства дополнительной охраны или патентного документа

(13) Код вида документа

Например, для документов РФ:

А - заявка, прошедшая формальную экспертизу

С1 - патент, выданный без предшествующей публикации сведений о заявке

С2 - патент, выданный с предшествующей публикацией сведений о заявке

U1 - патент или свидетельство на полезную модель

Для патентных документов РБ:

А - заявки

С1, С2-патенты

U - патент на полезную модель

Для патентных документов ЕПВ:

A1 - европейская заявка, опубликованная с отчетом о поиске

A2 - европейская заявка, опубликованная без отчета о поиске

A3 - отдельно опубликованный отчет о поиске

B1 - европейский патент

B2 - измененный европейский патент

(19) - код идентификации ведомства, осуществившего публикацию документа

(21) - регистрационный номер заявки

(22) - дата подачи заявки

(23) - дата приоритета по дополнительным материалам

(24) - дата, с которой начинается действие прав промышленной собственности

(31)- номер приоритетной заявки

(32)- дата конвенционного приоритета

(33)- код страны конвенционного приоритета

(43) - дата публикации заявки

(46) - дата публикации патента

(51) - индексы МПК

(54) - название изобретения

(56) - список документов, цитированных в отчете о поиске

(57) - формула изобретения

(66) - номер и дата поступления более ранней заявки

(71) - заявитель, код страны, код страны местожительства или местонахождения

(72)- автор(ы) изобретения, код страны местожительства

(73)- патентообладатель, код страны местожительства или местонахождения

(74)- патентный поверенный

(81)- указанные государства в документах ЕПВ и WO

(82)- указанные государства в соответствии с региональными патентными конвенциями (ЕР - европейский патент. ЕА - евразийский патент, АР - патент Африканской региональной организации промышленной собственности АШРО, ОА - патент Африканской организации интеллектуальной собственности ОАРИ) в документах WO.

(85)- дата перехода заявки РСТ на национальную фазу

(86)- номер и дата международной подачи заявки РСТ

(87)- номер и дата публикации заявки РСТ

(96)- номер евразийской заявки, из которой данная заявка преобразована

(97)- номер и дата публикации евразийской заявки

Техническая информация, содержащаяся в патентных документах, обычно включает 4 элемента:

1. краткое состояние уровня техники, насколько это известно автору;
2. детальное описание изобретения, изложенное таким образом, чтобы специалист в данной области был в состоянии осуществить это изобретение;
3. один или несколько чертежей, наглядно иллюстрирующих функционирование изобретения;
4. формулу, которая определяет объем изобретения.

4. Международные классификации объектов промышленной собственности

Классификация как понятие есть логическая операция, заключающаяся в разделении всего изучаемого множества предметов по обнаруженным сходствам или различиям на отдельные группы или подчиненные множества, называемые классами.

Целью классификации изобретений является распределение технических решений, содержащихся в патентной документации, по тематическим рубрикам для обеспечения поиска нужной информации. На основании принятой системы классификации изобретений осуществляется индексирование и расстановка документации в патентных фондах. Применяемые классификации представляют собой многоступенчатые системы распределения понятий, организованные по принципу от общего к частному. Это означает большую дифференциацию областей знания и сужение понятий, отражаемых каждой классификационной рубрикой.

В известных классификациях изобретений используются:

а) *предметно-тематический принцип*, при котором объекты распределяются в зависимости от их применения в той или иной исторически сложившейся отрасли знаний. Например, машины, орудия, способы и вещества, предназначенные для применения только в сельском хозяйстве, относятся к классу «сельское хозяйство».

По предметно-тематическому принципу упорядочения понятий построена германская система классификации, которая была принята в Германии в 1906 г. и длительное время использовалась в качестве основной в ряде европейских стран, в том числе до 1970 г. с небольшими изменениями в СССР;

б) *функциональный принцип*, основанный на тождественности выполняемых функций.

При использовании этого принципа все объекты распределяются в зависимости от основных выполняемых ими функций или от производимого ими эффекта. Так, все приспособления для подачи деталей к станкам и агрегатам объединяются под основным функциональным признаком - подача изделий к станкам - независимо от отраслевого применения. Функциональный принцип используется в американской системе классификации, которая впервые была опубликована в 1831 года.

в) *смешанный принцип* построения понятий. Смешанный принцип классификации использован при разработке Международной патентной классификации (МПК). Основная цель создания МПК - это стремление унифицировать различные применяемые системы классификации изобретений на базе единой классификации. Первый проект МПК утвержден в 1954 г., а с 1955 г. началось ее применение.

МПК охватывает все области знаний, патентоспособные объекты которых распределены в восьми разделах. Каждый из восьми разделов классификации помещен в отдельном томе. В комплект классификаторов входит также «Алфавитно-предметный указатель», облегчающий использование МПК.

Один раз в пять лет МПК пересматривается Межправительственным комитетом экспертов при Международном бюро ВОИС. Первая редакция МПК действовала в 1968-1974 гг., вторая - до 1980 г., третья - до 1985 г., четвертая - до 1990 г., пятая - до 1995 г., шестая - до 2000 г., седьмая - до 2006 г. С 1 января 2006 г. вступила в силу восьмая редакция МПК. Новая редакция базируется на предыдущих редакциях, но в нее добавлены существенно новые элементы. Новая редакция МПК разделена на два уровня - базовый (укрупненный) и расширенный (более подробный). Базовый уровень включает в себя только наиболее крупные рубрики МПК: разделы, классы, подклассы и основные группы. Расширенный уровень включает в себя полностью рубрики базового уровня и их детализацию. На русском языке опубликованы сокращенная версия (МПК базового уровня) и полная версия (МПК расширенного уровня), в том числе на оптических дисках CD-ROM и в Интернете. Базовый уровень предназначен для общих информационных целей, например для поиска в небольших национальных патентных массивах. Расширенный уровень предназначен для поиска в больших международных массивах. Более дробные подразделения расширенного уровня совместимы с базовым уровнем и представляют его более подробную разработку. Расширенный уровень по мере необходимости будет пересматриваться и пополняться новыми рубриками. В каждую новую редакцию вносится значительное количество изменений, вводятся новые рубрики в связи с развитием новых областей знаний, аннулируются рубрики, прекратившие свое существование. Пересмотр редакций сопровождается изданием «Указателя соответствия содержания рубрик МПК».

В МПК разделы обозначаются заглавными буквами латинского алфавита:

A - удовлетворение жизненных потребностей человека;

B - различные технологические процессы, транспортирование;

C - химия, металлургия;

D - текстиль, бумага;

E - строительство, горное дело;

F - механика, освещение, отопление, двигатели и насосы, оружие, боеприпасы, взрывные работы;

G - физика;

H - электричество.

Разделы представляют собой высший уровень иерархии.

Каждый из разделов может состоять из подразделов, не обозначенных индексами.

Разделы делятся на классы. Индекс класса состоит из индекса раздела и двузначного числа.

Классы являются вторым уровнем иерархии МПК. Классы в свою очередь подразделяются на подклассы (третий уровень иерархии). Индекс подкласса состоит из индекса класса и заглавной буквы латинского алфавита, например *B 21 K* - изготовление изделий ковкой или штамповкой.

Каждый подкласс разбит на рубрики, называемые группами, которые в свою очередь делятся на основные группы (четвертый уровень иерархии) и подгруппы (более низкий уровень иерархии).

Индекс основной группы состоит из индекса подкласса, за которым следует одно-, дву- или трехзначное число, наклонная черта и символ 00. Текст основной группы точно определяет область техники, в которой представляется наиболее целесообразным проведение поиска. Например, *B 21B 1/00* - способы и устройства для прокатки листового или профильного металла.

Подгруппы образуют рубрики, подчиненные основной группе. Индекс подгруппы состоит из индекса подкласса, одно-, дву- или трехзначного числа основной группы, наклонной черты и двух или более цифр, кроме 00.

Таким образом, структура МПК иерархичная. Она выражается в разбивке всей совокупности знаний на несколько иерархических уровней: раздел, класс, подкласс, основная группа, подгруппа. Зависимость и подчиненность между группами и подгруппами МПК дополнительно выражается смещением строк текста подчиненной подгруппы вправо с точками перед текстом. Одна точка означает, что подгруппа подчинена непосредственно группе, две - рубрика подчинена подгруппе с одной точкой и т. д.

В МПК встречаются также примечания, разъясняющие значения употребляемых терминов и выражений, или указания, как следует классифицировать ту или иную тематику. Для облегчения применения МПК разработана подробная инструкция - «Введение в МПК», т.9.

Международная классификация промышленных образцов (МКПО) включает перечень классов и подклассов; алфавитный перечень товаров; пояснительные примечания.

Все изделия, которые подпадают под правовую охрану в качестве промышленных образцов, разделены на 32 класса и 223 подкласса. Алфавитный перечень изделий включает 6600 наименований.

В соответствии с Соглашением об учреждении международной классификации промышленных образцов, подписанных 8 октября 1968 г. в Локарно (Швейцария), ведомства по промышленной собственности стран, подписавших соглашение, должны включать в официальные документы о регистрации образцов и официальные публикации номера классов и подклассов Локарнской классификации, к которым принадлежат товары, признанные в качестве промышленных образцов. Республика Беларусь присоединилась к соглашению о международной классификации промышленных образцов в июле 1998 г.

Международная классификация товаров и услуг (МКТУ) была разработана в соответствии с соглашением о международной классификации товаров и услуг, подписанным 15 июня 1957 г. в г. Ницце (Франция).

Первая редакция МКТУ была опубликована в 1963 г., последняя - в 1995 г., которая включает около 20 тыс. наименований товаров и услуг.

МКТУ состоит из двух частей:

- ♦ часть I - «Алфавитный перечень товаров и услуг». Тексты рубрик расположены в алфавитном порядке, после каждой рубрики указаны номера классов товаров и услуг;
- ♦ часть II - «Перечень классов товаров и услуг» в двух томах, содержит 42 класса, 34 из которых относятся к товарам, 8 - к услугам.

Республика Беларусь присоединилась к Ниццкому соглашению о международной классификации товаров и услуг в июне 1998 г.

ПРИЛОЖЕНИЕ 1

(к лекции №8)

МЕЖДУНАРОДНАЯ ПАТЕНТНАЯ КЛАССИФИКАЦИЯ (МПК)

Раздел А «Удовлетворение жизненных потребностей человека».

Раздел В «Различные технологические процессы; транспортирование»,

Раздел С «Химия; металлургия».

Раздел D «Текстиль; бумага».

Раздел Е «Строительство; горное дело».

Раздел F «Механика; освещение; отопление; двигатели и насосы; оружие и боеприпасы; взрывные работы».

Раздел G «Физика».

Раздел H «Электричество».

51 А 62 С 13/00

Код идентификации

Редакция МПК

Раздел

Класс

Раздел	A	Удовлетворение жизненных потребностей человека
Класс	A 62	Спасательная служба. Противопожарные средства
Подкласс	A 62 C	Противопожарная техника
Основная группа	A 62 C 13/00	Переносные огнетушители
Подгруппа (рубрика)	A 62 C13/02	со сжатым газом, образующимся в результате химических реакций
-----//-----	13/04	с отдельным резервуаром для кислотной части
-----//-----	13/14	с резервуаром, корпус которого разбивается шпёнком или подобным приспособлением

ЛЕКЦИЯ 9. ТЕМА 5. ПАТЕНТНЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ

7. *Понятие и содержание патентных исследований*
8. *Патентно-информационный поиск при проведении патентных исследований*
9. *Экспертиза объектов техники на патентную чистоту*

1. Понятие и содержание патентных исследований

В условиях жесткой конкуренции на мировом рынке успешная реализация продукции зависит от степени ее новизны, качества и конкурентоспособности. Высокий изобретательский уровень технических решений, на основе которых разрабатывается продукция, является одним из основных условий достижения высоких технико-экономических показателей, но еще не гарантирует эффективную реализацию товара. Требуется углубленный анализ конъюнктуры рынка посредством комплексного изучения патентной, научно-технической и экономической информации, для чего и необходимы патентные исследования.

В целях установления единых требований к организации, проведению и оформлению результатов исследований по патентной и конъюнктурно-экономической информации разработан и с 1 октября 1999 г. введен в действие Государственный стандарт Республики Беларусь «Патентные исследования. Содержание и порядок проведения» (СТБ 1180-99), который стал обязательным для всех субъектов хозяйствования.

В соответствии со стандартом *патентные исследования* - это исследования технического уровня и тенденций развития объектов техники, их патентоспособности, патентной чистоты, конкурентоспособности на основе патентной и другой информации.

Целью патентных исследований является поиск и отбор объективных данных для обеспечения высокого технического уровня и конкурентоспособности объекта техники, использования современных научно-технических достижений и исключения неоправданного дублирования исследований разработок.

Патентные исследования проводят при:

- ♦ разработке научно-технических прогнозов;
- ♦ разработке планов развития науки и техники;
- ♦ создании объектов техники;
- ♦ освоении и производстве продукции;
- ♦ определении целесообразности экспорта промышленной продукции и экспонировании ее образцов на международных выставках и ярмарках;
- ♦ продаже и приобретении лицензий;
- ♦ решении вопроса о патентовании созданных объектов промышленной собственности и в других целях.

Содержание патентных исследований может включать:

- ♦ исследование технического уровня объектов техники, выявление тенденций и направлений их развития;
- ♦ исследование состояния рынков конкретной продукции, сложившейся патентной ситуации, выявление требований потребителей к товарам и услугам;
- ♦ исследование направлений научно-исследовательской и производственной деятельности предприятий и фирм, которые действуют или могут действовать на определенном рынке продукции;
- ♦ технико-экономический анализ и обоснование выбора технических, художественно-конструкторских решений, отвечающих требованиям создания новых объектов техники;
- ♦ выявление новых технических, художественно-конструкторских решений, определение их патентоспособности и обоснование целесообразности правовой охраны, выбор стран патентования;
- ♦ исследование патентной чистоты объектов техники;
- ♦ обоснование целесообразности и форм проведения за рубежом коммерческих мероприятий по реализации объектов техники, закупке и продаже лицензий, оборудования, комплектующих изделий и т. д.;
- ♦ проведение других работ, отвечающих интересам участников гражданского оборота.

В общем виде основными составляющими патентных исследований являются:

1. Исследование технического уровня и тенденций развития объектов техники.
2. Оценка патентоспособности новых технических решений.
3. Проверка патентной чистоты объектов техники.
4. Анализ конкурентоспособности объектов техники.

1. Исследование технического уровня и тенденций развития объектов техники.

Технический уровень объекта техники - степень реализации в изучаемом (исследуемом, разрабатываемом) объекте техники прогрессивных технических решений в сравнении с аналогами.

Перспективные направления разработки, освоения и постановки на производство конкурентоспособной продукции:

1. Поиск, отбор и использование технических решений, на которые прекратили действие патенты (свыше 60 млн. штук).

2. Поиск и отбор охраняемых технических решений (около 10 млн. штук), закупка лицензий (заключение лицензионных договоров).

3. Выявление перспективного направления (аналога), его усовершенствование, позволяющее уйти из-под действия охранного документа.

4. Создание абсолютно нового технического решения (пионерское изобретение).

2. Оценка патентоспособности новых технических решений.

Патентоспособность - возможность получения какого-либо охранного документа на данный объект (техническое решение) в одной или нескольких странах.

Изобретению в любой области техники предоставляется правовая охрана, если оно относится к продукту или способу, является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Изобретение является *новым*, если оно не является частью уровня техники. Изобретение имеет *изобретательский уровень*, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Изобретение является *промышленно применимым*, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности.

Полезной моделью, которой предоставляется правовая охрана, признается техническое решение, относящееся к устройствам и являющееся новым и промышленно применимым. Полезная модель является *новой*, если совокупность ее существенных признаков не является частью уровня техники. Полезная модель является *промышленно применимой*, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности.

Промышленным образцом, которому предоставляется правовая охрана, признается художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым и оригинальным. При этом под изделием понимается предмет промышленного или кустарного производства. Промышленный образец признается *новым*, если совокупность его существенных признаков неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Промышленный образец признается

оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия.

3. Проверка патентной чистоты объектов техники.

Патентная чистота - юридическое свойство объекта техники, заключающееся в том, что он может быть свободно использован в данной стране без опасности нарушения действующих на ее территории патентов на объекты промышленной собственности, принадлежащих третьим лицам.

Критерии патентной чистоты объекта техники

- в отношении изобретений (полезных моделей): не использование хотя бы одного из существенных признаков каждого изобретения, входящего в объект техники
- в отношении промышленных образцов: отсутствие общего сходства, дающего впечатление об идентичности при одновременном восприятии.

Объект техники не обладает патентной чистотой:

- если все признаки изобретения, защищенного патентом, использованы в проверяемом объекте;
- если в проверяемом объекте использованы все признаки изобретения, защищенного патентом, и имеются другие дополнительные признаки;
- если в проверяемом объекте не использован один из существенных признаков, но он заменен другим эквивалентным признаком.

Если в проверяемом объекте не использован хотя бы один из существенных признаков изобретения, защищенного патентом, и этот признак не заменен техническим эквивалентом, то объект обладает патентной чистотой.

4. Анализ конкурентоспособности объектов техники

Проведенный комплекс исследований по определению технического уровня и тенденций развития объектов техники, их патентоспособности и патентной чистоты является одним из критериев, по которому определяется конкурентоспособность объекта техники.

Взаимосвязь патентных исследований с основными видами деятельности предприятий и организаций приведена на рис. 4.1. (стр. 145 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

2. Патентно-информационный поиск при проведении патентных исследований

Основа патентных исследований - информационный поиск. Современными средствами доступа к мировым информационным ресурсам являются компьютерные сети, в частности Интернет. Патентные документы в настоящее время, кроме традиционного вида - на бумажных носителях, представлены в виде электронных баз данных ЕПВ, ВОИС, USA, De, Fr и др. Кроме этого, Национальный центр интеллектуальной собственности и РНТБ имеют базу данных на CD-ROM дисках и DVD-ROM дисках, специализированный поисковый интерфейс ММОЗА. При этом в Национальном центре интеллектуальной собственности на основе поисковой базы данных GLOBAL PAT и PAJ в формате «первая страница» сформированы поисковые системы для оценки релевантности документов в ускоренном режиме (до 10 документов в секунду). Кроме этого, предусмотрена возможность соединения с сервером ESP@CENET для доступа к полнотекстовым документам.

Таким образом, одной из важнейших частей патентного исследования является поиск патентной информации. Он включает процессы отбора соответствующих заданию документов или сведений из массива патентных документов. Осуществляется преимущественно в фондах патентной документации для установления уровня технического решения, границ прав патентообладателя и условий реализации этих прав.

Цели патентного поиска определяются задачами использования патентной информации на конкретной стадии создания, освоения и реализации новой техники или продукции. При планировании тематики патентный поиск проводится для того, чтобы выяснить, решалась ли поставленная техническая задача ранее, какие решения охраняются патентами, какие фирмы работают в данной области техники, каковы перспективы разработки темы. Поиск проводится также с целью технико-экономического анализа изобретений при прогнозировании тенденций развития техники.

На *стадии создания техники*, включающей проведение научных исследований и разработку конструкторско-технологической документации, основными целями патентного поиска являются

выявление имеющихся технических решений и определение уровня этих решений и отбор перспективных в научно-техническом отношении изобретений, определение патентоспособности создаваемых технических решений.

На *стадии освоения* и реализации новой техники поиск и изучение патентной информации необходим для контроля за изменением уровня техники, определения патентной частоты выпускаемой продукции, принятия своевременных мер по использованию новейших изобретений или по их обходу в случае, если они охраняются патентами.

Работы по проведению патентных исследований проводят в следующей последовательности (приложение 2 на стр. 325 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»):

- 1) разработка задания на проведение патентного исследования;
- 2) разработка регламента поиска;
- 3) поиск и отбор патентной и другой научно-технической информации, в том числе конъюнктурно-экономической;
- 4) систематизация и анализ отобранной информации;
- 5) обобщение результатов и составление отчета о патентном исследовании.

1. *Разработка задания.* В задании (приложение 2А на стр. 325 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью») указываются наименование темы и ее шифр, задачи патентных исследований, подразделения — исполнители работ, краткое содержание работ, которое формируется в зависимости от задач патентного исследования, ответственные исполнители, сроки исполнения и формы отчетности.

2. *Разработка регламента поиска.* Регламент поиска (приложение 2Б на стр. 326 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью») представляет собой программу, определяющую область проведения поиска по фондам патентной, научно-технической и конъюнктурно-экономической информации. В регламенте поиска определяют следующие данные:

- ♦ предмет поиска (технический объект в целом, его составные части, узлы или элементы, т. е. устройство, технический процесс, вещество);
- ♦ страны поиска;
- ♦ ретроспективность;
- ♦ классификационные индексы объекта техники, технического процесса или вещества по МПК, НПК и УДК, а также по международной классификации промышленных образцов (МКПО).

Предмет поиска должен быть четко сформулирован, потому что от этого зависят качество и длительность поиска.

Если темой патентных исследований является *устройство*, то предметами поиска могут быть:

- ♦ устройство в целом (общая компоновка, принципиальная схема);
- ♦ принцип (способ) работы устройства;
- ♦ узлы и детали;
- ♦ материалы (вещества), используемые для изготовления отдельных элементов устройства;
- ♦ области возможного применения.

Если темой патентных исследований является *технологический процесс*, то предметами поиска могут быть:

- ♦ технологический процесс в целом;
- ♦ его этапы, если они представляют собой самостоятельный охраноспособный объект;
- ♦ исходные продукты;
- ♦ промежуточные продукты и способы их получения;
- ♦ конечные продукты и области их применения;
- ♦ оборудование, на базе которого реализуется данный способ.

Если темой патентных исследований является *вещество*, то предметами поиска могут быть:

- ♦ само вещество (его качественный и количественный состав);
- ♦ способ получения вещества;
- ♦ исходные материалы;
- ♦ области возможного применения.

Формулировать предмет поиска следует по возможности с использованием терминологии, принятой в соответствующей системе классификации изобретений.

В перечень стран, по которым следует проводить поиск, включаются наиболее развитые в промышленном отношении страны и страны, занимающие ведущее место в данной отрасли.

Выбор стран поиска информации зависит от задачи патентного исследования. Так, при проверке новизны технического решения поиск должен проводиться как минимум по фондам России, Беларуси, США, Франции, Великобритании, ФРГ, Японии, Швейцарии, а также стран, в которых наиболее развита данная область техники. При экспертизе объектов техники на патентную чистоту поиск проводится по фондам стран, в которые будет осуществляться экспорт продукции или продажа лицензий, т. е. тех стран, в отношении которых не должны быть нарушены права патентообладателей.

Глубина (ретроспективность) поиска информации зависит от задач патентных исследований на разных этапах разработки. При определении технического уровня и тенденций развития вида техники, к которой относится разрабатываемый объект, глубина поиска может быть ограничена 15 годами. При определении новизны разработок поиск проводится, как правило, на глубину 50 лет, а при проверке объекта на патентную чистоту глубина поиска определяется сроком действия патента в стране поиска. Глубина поиска по источникам конъюнктурно-экономической информации достаточна за пять лет.

Классификационные индексы определяются по каждому предмету поиска. Для поиска описаний изобретений к патентам используют международную и национальные патентные классификации (МПК, НПК), а для поиска научно-технической и конъюнктурно-экономической информации - универсальную десятичную классификацию (УДК). В регламенте указываются также источники информации, по которым проводится поиск.

3. *Поиск и отбор информационных материалов* является наиболее трудоемким этапом патентных исследований. Он имеет свои особенности в зависимости от задач патентных исследований. Поиск информации проводится по всем видам источников, указанным в регламенте.

Различают три вида патентного поиска: тематический (предметный), именной и нумерационный.

Основным и наиболее распространенным является *тематический поиск*. Патентные законодательства большинства стран мира различают такие виды изобретений, как устройство, способ, вещество, биотехнологические продукты, поэтому процедура поиска определяется непосредственно объектом поиска, в качестве которого выступает вид изобретения. При этом область поиска в разных странах имеет свои особенности. Например, в ФРГ важна общая идея технического решения, независимо от вида изобретения, в США необходимо рассматривать функциональные возможности использования изобретения в разных областях.

Тематический поиск проводится по фонду описаний изобретений, фондам промышленных образцов либо путем просмотра официальных бюллетеней. В качестве информационно-поискового языка используются классификации изобретений: в Европейских странах и Японии - это МПК, в США - национальная классификация. В связи с трудностями в переводе информации с японского языка для поиска японских патентов используются поисковые системы фирмы «Дервент».

Для контроля деятельности конкурентов также в качестве предварительного этапа тематического поиска широко применяется *именной поиск*. По наименованию фирмы-патентообладателя, заявителя, фамилии автора (авторов) изобретения определяют номера выданных патентов и их принадлежность к определенной рубрике классификации изобретений. Основную задачу именного поиска при установлении патентных прав составляет поиск патентов, принадлежащих тому или иному изобретателю, фирме. Для проведения именного поиска пользуются алфавитно-именными указателями, фирменными указателями и другими торгово-экономическими справочниками.

Нумерационный поиск, т. е. поиск по номеру документа, проводится для установления тематической принадлежности документа и его правового статуса на момент проверки. Поиск осуществляется по нумерационным указателям. Для патентного фонда, расставленного по рубрикам классификации, необходимо по нумерационному указателю определить индекс классификации, а затем найти нужный документ в фонде.

Для проведения поиска целесообразно обратиться к первичным источникам — описаниям изобретений. В РНТБ фонды описаний на бумажных носителях хранятся в папках и систематизированы в соответствии с МПК, поэтому поиск доступен и не вызывает трудностей практически для всех пользователей. Кроме того, поиск можно провести с использованием дисков CD-ROM и DVD.

Типовая поисковая система, реализуемая на компакт-дисках, состоит из персонального компьютера с монитором, дисководом для компактного диска и принтера. Дисковод (так называемое считывающее устройство) может быть автономным устройством, соединенным с компьютером или встроенным.

Пакет компакт-дисков, используемых в автономном режиме, содержит все необходимые поисковые реквизиты; базу данных, указатели (слова *ри*) и поисковое программное обеспечение, записанное на компакт-диске или на гибком диске. Для нахождения информации пользователь подключает свою рабочую станцию к одному из имеющихся файлов на диске, проводит поиск и находит соответствующие ссылки. При получении команды о выводе текста компьютер связывает эту команду с данными, идентифицирующими место нахождения закодированного на диске изображения, выгружает данные во временное хранилище на магнитных дисках и выводит изображение соответствующей страницы найденного документа на экран рабочей станции. Пользователь может распечатать найденные изображения постранично на соответствующем принтере.

Результаты поиска оформляются в виде отчета (приложение 2В на стр. 327 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

Отобранная в результате поиска патентная и научно-техническая документация для последующего анализа заносится в формы В. 1 и В.2.

Если в объекте разработки могут быть использованы комплектующие изделия, сведения о них запрашиваются у разработчиков (изготовителей) этих изделий. Как правило, запросы касаются патентной чистоты комплектующих изделий.

Для обоснования необходимости проведения работ по выбору направлений развития субъекта хозяйствования целесообразно провести анализ его технической политики. Такой анализ проводят в соответствии с рекомендациями, содержащимися в приложении 2Г (см. стр. 328 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью») с заполнением формы Г.3.1.

4. *Систематизация и анализ отобранной информации.* Анализ документации начинается с ее систематизации, которая зависит от вида выполняемых работ. Так, для определения уровня и тенденций развития техники отобранные документы систематизируют в соответствии с техническими решениями, направленными на решение одной и той же технической задачи, и по годам их создания. Для определения патентно-лицензионной ситуации документы систематизируют по странам и фирмам, национальным и иностранным заявителям.

При этом следует учитывать особенности определения:

а) *технического уровня.* Под *техническим уровнем* понимается достижение определенных технико-экономических показателей за счет воплощения в объектах техники перспективных научно-технических решений.

Технический уровень объекта техники - это его относительная характеристика, основанная на сопоставлении значений показателей оцениваемого объекта с показателями соответствующей базы сравнения (базового образца, лучшего аналога или другого объекта, взятого за базу сравнения).

Значения показателей базового образца определяются головной (ведущей) организацией отрасли на основании анализа лучших мировых достижений и утверждаются в отрасли на определенный срок. Если в отрасли отсутствуют утвержденные показатели базового образца, то при проведении патентных исследований на стадии начала разработки утверждают значения показателей перспективного образца, а при проведении патентных исследований на стадии промышленного освоения — значения показателей лучшего аналога.

При выборе промышленно освоенных объектов техники необходимо, чтобы они имели наилучшие значения показателей по сравнению с другими, по дате выпуска относились к последним годам и были однородными.

При выборе лучших объектов-аналогов следует исходить не только из однородности номенклатуры их потребительских свойств, но и полноты и величины показателей свойств, воплощенных в объекте. Лучшим среди аналогов объектом является тот, который превосходит остальные по одному или нескольким основным показателям, либо имеет дополнительные полезные свойства, либо то и другое, вместе взятое.

Результаты исследования технического уровня заносятся в формы (приложение 2Д на стр. 330 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

Объектом анализа является также деятельность *ведущих фирм* по техническому совершенствованию тех образцов выпускаемой продукции, которые характеризуют уровень лучших мировых достижений.

Результаты анализа заносят в форму Д. 1.2;

б) *тенденций развития техники*. Под *тенденцией* понимается выявленная закономерность развития техники. Тенденции характеризуются направлениями и темпами развития. При определении тенденций принимается во внимание следующее:

- ◆ направленное изменение потребительских свойств продукции;
- ◆ наличие научно-технического задела, в частности патентов, развивающих первоначальное техническое решение;
- ◆ изменения в технической политике и другие факторы.

В соответствии с изменением потребностей общества изменяются и потребительские свойства техники за счет использования новых технических решений. По темпам изменения потребительских свойств техники можно судить о прогрессивности той или иной тенденции. Потребительские свойства выражаются в количественных показателях, определяющих научно-техническую, экономическую и социальную эффективность объекта техники данного вида. По этой причине для определения тенденции развития данного вида техники необходимо, во-первых, определить номенклатуру потребительских свойств объекта; во-вторых, собрать данные по достигнутым значениям этих свойств; в-третьих, собранную информацию распределить по направлениям развития, а внутри каждого направления - по годам публикации. Затем для каждого потребительского свойства (показателя) строят кривые динамики роста во времени.

При определении перспективности той или иной тенденции развития техники необходимо сравнить выявленные направления развития по динамике изобретательской активности, оценить возможную степень улучшения каждым направлением потребительских свойств, а также учесть факторы, определяющие конкретные условия производства;

в) *патентно-лицензионной ситуации*. По конкретному виду техники патентно-лицензионная ситуация отражает сведения о патентно-правовой защите использованных в нем технических решений, а также деятельность фирм по реализации этих прав путем заключения лицензионных соглашений. Иначе говоря, это деятельность фирм по патентованию изобретений, относящихся к данному виду техники, продаже и покупке лицензий. Определение патентно-лицензионной ситуации осуществляется путем статистической обработки патентной документации, выявления фирм-патентообладателей и анализа их лицензионной деятельности.

Вначале определяют динамику патентования. Под *динамикой* понимается изменение изобретательской активности в исследуемой области техники за определенный период. Динамика патентования позволяет определить, на какие годы приходится наиболее интенсивная деятельность по данному виду техники.

Для определения динамики патентования массив охранных документов распределяют по странам, а затем систематизируют по национальным и иностранным заявителям и датам приоритета. Динамику патентования определяют по охранным документам, принадлежащим национальным заявителям. Результаты заносят в форму Д.2.1. (см. стр. 330 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

Большой интерес представляет структура *взаимного патентования*. Она позволяет определить наличие спроса на данный объект техники на территории той или иной страны. Для определения структуры взаимного патентования весь массив отобранных документов систематизируют по национальным и иностранным заявителям. Результаты заносят в форму Д.2.2. (см. стр. 330 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

Распределение охранных документов по формам с одновременным указанием патентов-аналогов дает возможность определить наличие коммерческих интересов на территории стран, где выявлены патенты-аналоги. При этом следует иметь в виду, что часто фирма-патентообладатель является фирмой-посредником, а не разработчиком. По этой причине, чтобы указать характер деятельности фирмы, необходимо обращаться к фирменным справочникам.

Данные по географии патентования (по патентам-аналогам) заносят в форму Д.2.3. (см. стр. 330 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

Анализ *лицензионной деятельности* фирм осуществляется на основе информации, выявленной из отраслевых, фирменных и рекламных публикаций. Из аналога можно выявить фирмы-продавцы и покупателей лицензий (форма Д.2.4 на стр. 331 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

Все перечисленные выше сведения позволяют сделать достоверные выводы и рекомендации;

г) использования объектов промышленной собственности и их правовой охраны. При разработке нового объекта, как правило, предусматривается использование в нем как уже известных прогрессивных технических решений, так и созданных в процессе разработки. Отбор известных прогрессивных технических решений и создание новых осуществляется на основе использования результатов проведенных исследований на различных стадиях НИР и ОКР.

В результате проведенного поиска и отбора изобретений, относящихся к теме исследования, проводится анализ применимости в разработке известных технических решений.

Результаты анализа заносятся в форму Д.3.1, в которой указываются вначале отечественные изобретения, а затем зарубежные. В дополнение к форме приводится текстовая часть анализа, где дается обоснование целесообразности использования объекта промышленной собственности.

Каждое предложенное разработчиками решение рассматривается прежде всего с точки зрения промышленной применимости. Одновременно исследуют вновь созданные решения на новизну и оценивают целесообразность их правовой охраны. Полученные данные оформляют в виде таблицы по форме Д.3.2. (см. стр. 332 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

На завершающем этапе исследования дается экономическая оценка использования объектов промышленной собственности. Результаты отражаются в форме Д.3.3. (см. стр. 332 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

5. *Обобщение результатов и составление отчета о патентном исследовании.* Отчет о патентном исследовании состоит из обобщения полученных данных, отраженных в прилагаемых формах, и текстовой части, в которой приводится обоснование уровня и тенденций технического (технологического) развития, патентно-лицензионной ситуации, возможностей обеспечения коммерческого успеха на конкретном рынке в условиях конкуренции.

Отчёт о патентных исследованиях должен содержать:

- > титульный лист;
- > список исполнителей;
- > содержание;
- > перечень сокращений, условных обозначений, символов, единиц, терминов;
- > общие данные об объекте исследования;
- > основную (аналитическую) часть;
- > заключение;
- > приложения.

Основная (аналитическая) часть отчёта о патентных исследованиях в общем случае включает разделы:

- технический уровень и тенденции развития объекта;
- патентно-лицензионная ситуация (при необходимости);
- использование объектов промышленной (интеллектуальной) собственности и их правовая охрана;
- исследование патентной чистоты объекта.

Включение конкретных разделов в основную (аналитическую) часть отчета о патентных исследованиях определяется заданием.

3. Экспертиза объектов техники на патентную чистоту

Патентная чистота объекта — это понятие, неразрывно связанное с существованием патента, предоставляющего его владельцу исключительное право на использование изобретения. Объекты — машины, приборы, оборудование, инструменты, материалы, технологические процессы и другие, которые не подпадают под действие патентов в данной стране, обладают на территории этой страны патентной чистотой.

Если хотя бы на один элемент продукции действует патент, то вся продукция в целом не удовлетворяет требованиям патентной чистоты.

Понятие «патентная чистота» не следует смешивать с понятием «патентоспособность». Патентная чистота касается непосредственно объекта техники, а патентоспособностью обладают технические решения.

Под *патентоспособностью* понимается юридическое свойство технического решения, определяемое совокупностью признаков, необходимых для признания его изобретением. Художественно-конструкторское решение является патентоспособным, если оно обладает новизной и оригинальностью.

Патентная чистота — это юридическое свойство технических объектов (машин, оборудования и других изделий) и технологических процессов, определяемое совокупностью признаков, обеспечивающих возможность использования этих объектов, не нарушая действующих патентов на изобретения и промышленные образцы. Изделие обладает патентной чистотой и в том случае, если подпадет под патенты, срок действия которых истек. Так как патент имеет территориальное действие, то при наличии, например, действующего патента в Японии и США на определенный объект техники этот объект не обладает патентной чистотой на территории данных стран. Однако если патент на такой же объект отсутствует на территории Австралии и Индии, то по отношению к этим странам он обладает патентной чистотой.

Таким образом, патентная чистота является понятием относительным. Она определяется только в отношении конкретных стран и только на определенную дату. Понятие патентной чистоты существует и в отношении охранных документов на товарные знаки и знаки обслуживания.

Проверка патентной чистоты изделий, выпускаемых предприятиями, является обязательной на стадии постановки продукции на производство как минимум по патентам, выданным на территории Республики Беларусь, в связи с экспортными поставками и продажей лицензий на территории стран предполагаемого экспорта товаров и лицензий, при оказании технического содействия в строительстве предприятий и других технических объектов за рубежом, а также при экспонировании объектов на международных выставках и ярмарках (рис. 3.1).

Рис. 3.1. Обеспечение патентной чистоты объектов техники

Патентная чистота объектов техники.

1. Проверку на патентную чистоту проводят:

- а) НИИ и проектные организации, разрабатывающие новые изделия;
- б) организации, изготавливающие данные изделия;
- в) организации, реализующие данные изделия

2. Проверке на патентную чистоту подлежат:

- а) результаты НИОКР;
- б) объекты техники, технологии; технологические процессы;
- в) выставочные экспонаты;
- г) государственные стандарты;
- д) комплектные поставки;
- е) объекты капитального строительства;
- ж) объекты лицензий.

Порядок проведения экспертизы на патентную чистоту включает следующие этапы.

1. Определение оптимальной методики экспертизы, которая зависит от предполагаемого объема экспорта и стоимости проверяемого объекта. Для объектов массового производства с широкими экспортными возможностями необходимо предусмотреть проверку всех технических решений, включая комплектующие. Для крупных объектов, производимых небольшими сериями, предусматривается проверка лишь основных технических решений. При небольших объемах поставки целесообразность экспертизы определяется исходя из ее трудоемкости и стоимости.

2. Изучение особенностей патентного законодательства стран, в отношении которых проводится экспертиза. Задачей этого этапа является определение объектов промышленной собственности, охраняемых в данной стране, требований к их новизне, других особенностей законодательства (косвенная защита объекта через способ его изготовления, возможность восстановления действия патента, утратившего силу из-за неуплаты пошлины и др.).

3. Выбор технических решений, подлежащих экспертизе на патентную чистоту (устройства, способы, вещества, комплектующие изделия и полуфабрикаты).

4. Определение состава технической документации на проверяемый объект и патентной документации, по которой будет проводиться экспертиза.

5. Разработка программы исследования.

6. Проведение патентного поиска (тематического, фирменного, комбинированного).

7. Систематизация, предварительная оценка и отбор действующих патентов для дальнейшего анализа.

8. Сравнительный анализ отобранных патентов. Если обнаружены мешающие патенты, осуществляется проверка правомерности выдачи патентов и возможности признания их недействительными.

9. Выводы по результатам сравнительного анализа. Если при экспертизе не были выявлены действующие патенты, имеющие отношение к проверяемому объекту, либо были обнаружены, но в результате анализа установлено, что они не распространяются на данный объект и его элементы, проверяемый объект считается обладающим патентной чистотой.

10. Если выяснится, что объект подпадает под действие патентов в отношении конкретной страны или стран и не обладает патентной чистотой, рекомендациями по возможностям его поставки на экспорт могут быть:

- а) рассмотрение путей обхода мешающих патентов;
- б) оценка объема возможных претензий владельца нарушенного патента;
- в) приобретение лицензии на мешающий патент.

Данные о результатах экспертизы на патентную чистоту заносятся в приложение 2 (форма Д4, формы Д. 4.1-Д.4.5 на стр. 333-334 учебного пособия В. И. Кудашова «Управление интеллектуальной собственностью»).

ЛЕКЦИЯ 10.

ТЕМА 6. ВВЕДЕНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ГРАЖДАНСКИЙ ОБОРОТ

10. Интеллектуальная собственность – основа интеллектуального капитала

11. Методы оценки стоимости объектов интеллектуальной собственности

12. Бухгалтерский учет объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов

13. Использование объектов интеллектуальной собственности

1. Интеллектуальная собственность – основа интеллектуального капитала

Последние десятилетия прошлого века ознаменовались формированием в промышленно развитых странах мира постиндустриального общества, основанного на «экономике знаний», которая стала залогом успеха и процветания ряда стран.

Для этой экономики *характерны следующие признаки:*

1. более половины прироста валового внутреннего продукта обусловлено использованием информации и знаний при постоянном снижении затрат энергии, материальных ресурсов и живого труда на производство единицы продукции;

2. на первый план взамен машин и природных ресурсов выдвигаются результаты интеллектуальной деятельности, составляющие значительную, а иногда и большую часть стоимости наукоемкой продукции, работ и услуг. Например, затраты на научные исследования и разработки составляют 75 % стоимости потребительских товаров, 50 % стоимости нефти и 75 % стоимости зерна, в связи с чем резко возрастают расходы на создание объектов интеллектуальной собственности во всех областях экономики, науки и культуры;

3. формируется рынок объектов интеллектуальной собственности, а также производных товаров и услуг, развивающийся более высокими темпами, чем рынок традиционных продуктов. Так в 1997 г. в США расходы на одежду, продовольствие, автомобили и другие подобные товары возросли на 0,9 %, тогда как на финансовые услуги, отдых, компьютеры и т.п. - на 12,5 % ; объем торговли лицензиями на объекты интеллектуальной собственности удваивается каждые 10 лет, а среднегодовые темпы роста торговли лицензиями превышают темпы развития торговли лицензионными товарами;

4. особое значение приобретает образование - основа процессов производства и распространения знаний. «Экономика знаний» требует все возрастающих объемов

капиталовложений в систему образования, парадигма «образование на всю жизнь» в постиндустриальном обществе заменяется парадигмой «образование через всю жизнь». Жизненно необходимой становится разработка технологий обучения, способных обеспечить к концу XXI столетия высшее образование всем жителям Земли;

5. формируется особая категория наемных «работников знаний», продающих результаты своей интеллектуальной деятельности, численность этих работников в постиндустриальных обществах превосходит совокупную численность промышленных и сельскохозяйственных рабочих;

6. в связи с резким сокращением длительности жизненного цикла объектов интеллектуальной собственности, решающее значение в конкурентной борьбе приобретает фактор времени. Для победы в этой борьбе необходимо располагать надежными источниками информации, средствами ее доставки и обработки, поэтому неизмеримо возрастает значение компьютерных технологий и средств компьютеризации;

7. подготовка специалистов и в целом рост качества рабочей силы не отвечают темпам приращения технических возможностей среды обитания человека, поэтому как никогда актуальной становится проблема повышения квалификации и переподготовки кадров, решение которой способно в сравнительно короткие сроки сократить это разрыв;

8. растут издержки на деятельность, непосредственно не связанную с производственными процессами, сырьем и материалами. К такого рода деятельности относятся реклама и маркетинг, получение и обработка информации, охрана объектов интеллектуальной собственности, договорные отношения, юридические услуги и т.п.;

9. повышается роль и значимость процедур и приемов управления «работниками» знаний и в целом интеллектуальными ресурсами предприятия, отрасли, региона, страны;

10. конечной целью стратегии развития любого государства становится переход к «экономике знаний», что неизбежно приводит к оттоку значительной части инвестиций на развитие науки и образования.

Конец XX в. ознаменовался всплеском исследований нематериальной составляющей валового национального продукта развитых стран, которые в то время успешно строили у себя «экономику знаний». Прирост ВВП в этих странах был непропорционален затратам материальных ресурсов. Расход сырья, материалов, живого и овеществленного труда уменьшался, а валовой продукт, тем не менее, возрастал. Требовалось подвести под этот феномен теоретическую базу и разработать практические приемы учета и использования нематериальной составляющей «экономики знаний».

Выполненные на протяжении этого периода исследования сопровождались появлением ряда новых понятий и категорий, которые отсутствовали ранее и до настоящего времени не имеют устоявшихся определений, такие как интеллектуальный или человеческий капитал, интеллектуальные ресурсы, структурный капитал, потребительский или клиентский капитал и т.п. Объем исследований, выполненных по данной проблеме, начиная с конца 1950-х - начала 1960-х гг., весьма велик, однако в той или иной форме все авторы приходят к нескольким *важным выводам*:

1. в современном постиндустриальном обществе помимо традиционных ресурсов все шире и успешнее используются нематериальные ресурсы, которые дают 1/3 и более прироста валового национального продукта стран, экономика которых основана на знаниях;

2. нематериальные ресурсы создаются интеллектуальным трудом «работников знаний» и включают как объекты интеллектуальной собственности, так и другие объекты и связи, возникающие вследствие интеллектуальной деятельности человека и не имеющие материального воплощения, такие как знания сотрудников, деловые отношения, репутация фирмы и т.д. и т.п.;

3. необходимы методы расчета и способы учета нематериальных ресурсов для управления ими наряду с материальными.

Основным и наиболее распространенным в области исследований, посвященных нематериальным ресурсам, стало понятие «интеллектуальный капитал», по-разному раскрываемое разными исследователями. *Они выделяют в структуре интеллектуального капитала такие составляющие, как:*

- «*индивидуальная компетентность*» - знания, умения, опыт, образование, ценностные установки, социальные и практические навыки, творческие способности работников фирмы, корпоративную культуру;

- «*внутренняя структура*» организации - фирменные управленческие и информационные системы, создаваемые работниками фирмы, обеспечивающие достижение ее целей, находящиеся в собственности фирмы и составляющие в совокупности с корпоративной культурой нематериальную сущность организации, отличающую ее от других подобных организаций;

- «*внешняя структура*» - связи с организациями вне фирмы, ее репутация, торговые марки и т.п., а также отношения организации с ее потребителями;

- «*капитал инноваций*» - коммерческие права, интеллектуальная собственность, другие нематериальные активы, обеспечивающие способность компании к обновлению;

- «*капитал процессов*» - производство, сбыт, послепродажный сервис, формирующие стоимость продукта;

- «*активы рынка*» - торговая марка, каналы сбыта продукции, соглашения и контракты;

- «*активы интеллектуальной собственности*» - патенты, авторские права и т.п.;

- «*активы инфраструктуры*» - корпоративная культура, процессы управления и т.п.;

- «*гуманитарные активы*» - знания и умения служащих фирмы и ее партнеров;

- «*рыночные активы*» - марочные названия товара, портфель заказов, каналы распределения, контракты и соглашения;

- «*человеческие активы*» - совокупность коллективных знаний сотрудников, творческие способности, предпринимательские и управленческие навыки;

- «*инфраструктурные активы*» - технологии, методы и процессы, обеспечивающие работу предприятия и т.д. и т.п.

Наиболее общий подход сформулирован Эдвинсоном, который выделяет в структуре интеллектуального капитала *три составляющие* - *человеческий, структурный и клиентский капитал*.

Российским Институтом сертификации и оценки интеллектуальной собственности (СОИС) даны следующие определения составляющих интеллектуального капитала:

1. *человеческий капитал* - стоимость совокупности знаний, опыта, навыков и способностей физических лиц, участвующих в хозяйственной деятельности юридического лица;

2. *структурный* (организационный) капитал - часть интеллектуального капитала (кроме человеческого и клиентского), работающая на получение текущих доходов и прибыли в рамках организационной структуры управления и на территории данного юридического лица;

3. *клиентский* (потребительский) капитал - отношение рынка к данному юридическому лицу, выраженное стабильной стоимостью покупок и других взаимно выгодных вкладов со стороны клиентов в адрес данного юридического лица.

Несложно видеть, что определения человеческого, структурного и клиентского капитала, данные СОИС, охватывают практически все приведенные выше определения.

Не подвергая сомнению важность и огромную значимость выполненных исследований для осознания вклада интеллекта в процессы создания стоимости производимых товаров и оказываемых услуг, отметим, тем не менее, чрезвычайную сложность оценки и учета в составе нематериальных активов таких их видов, как индивидуальная компетентность, внутренняя структура, внешняя структура, капитал процессов, активы рынка и т.п.

«Необходима такая система отчетности, которая позволит найти правильное выражение ценностям в новой «электронной» экономике. Ясно, что традиционные методы бухгалтерского учета - не помощь в такой задаче. Как указывает Барух Лев, профессор по бухгалтерскому учету и финансам в школе бизнеса Stern Нью-Йоркского университета, рыночная стоимость 500 «средних» компаний из списка Standard & Poog в шесть раз больше стоимости чистых владений, фигурирующей в балансовых отчетах. Это означает, что традиционные методы бухгалтерского учета позволяют оценить лишь примерно 15 % реальной стоимости компаний».

Сложность учета и оценки вклада интеллектуального капитала в создаваемую стоимость продукции приводит к появлению самых разных подходов к решению этой проблемы. Например, при оценке доли интеллектуального капитала в прибыли компании человеческий капитал

определяют как сумму всех затрат на содержание персонала фирмы, а вклад структурного капитала - как разницу между прибылью и человеческим капиталом.

Другой подход к непосредственному измерению интеллектуального капитала через ряд показателей разработала Стокгольмская финансовая компания Skandia Assurance and Financial Services (AFS), имеющая 26 филиалов в 20 странах с числом сотрудников 6 тысяч человек. Разработанная компанией система Dolphin Navigator вступила в строй в 1998 г. и используется как инструмент для подготовки отчетов и как средство повышения качества управления интеллектуальным капиталом. Однако разработанная система показателей не универсальна, имеет отношение к интеллектуальной деятельности сотрудников именно этой или аналогичной по профилю деятельности фирмы. Такие показатели, как число упу-' ценных клиентов; наличные фонды в расчете на одного клиента; индекс удовлетворенности клиента; число руководителей по работе с фондами; число фондов; затраты на рекламу в процентном отношении к управляемым активам и в расчете на одного клиента; время обработки выплаты; процент заявок, обработанных без ошибок; административные расходы и число контрактов в расчете на одного сотрудника; время обработки контрактов и др., не могут использоваться всеми организациями для оценки и учета их интеллектуального капитала.

Проблема определения доли интеллектуального капитала в цене продукции на уровне бухгалтерского учета (аналогично бухгалтерскому учету вклада материальных составляющих цены) до настоящего времени не имеет решения и сложно представить, что она будет решена, если не изменить подход к определению того, что такое интеллектуальный капитал.

Все знания, накопленные человечеством, составляют его *«интеллектуальный потенциал»*. Объем зафиксированных знаний можно оценить по сумме всех хранящихся в библиотеках, хранилищах и архивах книг, газет, журналов, патентов и других видов печатной продукции и прочей информации, представленной в электронном формате, на бумажных и других видах носителей. Однако затруднительно оценить объем знаний, хранящихся в голове живущих ныне людей, который мы также должны присовокупить к интеллектуальному потенциалу человечества. Впрочем, с такой же определенностью можно говорить об интеллектуальном потенциале группы людей или одного человека.

Соответственно под *«интеллектуальным ресурсом»* надо понимать ту часть знаний, которая связана с определенной группой людей и может быть использована для решения конкретных задач, стоящих перед этой группой.

Результаты интеллектуальной деятельности человека постепенно обретают объективную форму и определенную стоимость, происходит их капитализация, т.е. их можно продавать, сдавать в аренду, извлекать из них прибыль, можно вводить в хозяйственный оборот. В этом случае результаты интеллектуальной деятельности приобретают такую же товарную форму, как и продукты живого физического труда.

И, наконец, вполне уместно выделить такое понятие, как *«интеллектуальный капитал»*, т.е. ту часть знаний, которая выражена в объективной форме и приносит или может приносить ее владельцу доход. Знания в голове ученого, изобретателя, писателя не имеют стоимости, а выражение «его голова стоит столько-то миллионов» следует понимать лишь как метафору. Только полученные в процессе научного познания и ставшие всеобщим достоянием знания ученого, изобретателя, новатора, писателя имеют цену, могут продаваться или покупаться, если они востребованы обществом и приобретают рыночную стоимость.

Согласно законодательству Республики Беларусь не все результаты интеллектуальной деятельности охраняются авторским или патентным правом, однако, как было показано в главе 2, абсолютное большинство таких результатов, тем не менее, может охраняться исключительным правом на результаты интеллектуальной деятельности. Поэтому с полным основанием можно утверждать, что интеллектуальная собственность является основой интеллектуального капитала в приведенной выше трактовке.

Как соотносится приведенное определение с принятым делением интеллектуального капитала на человеческий, структурный и клиентский? Очевидно, что интеллектуальный ресурс по существу тождественен содержанию понятия «человеческий капитал» по определению СОИС. Что касается структурного и клиентского капитала, то понятие «интеллектуальный капитал» включает в себя содержание и того, и другого.

В самом деле, любая информационная система организации, включенная в понятие «структурный капитал», есть совокупность ряда руководств, инструкций, методик и прочих результатов интеллектуальной деятельности, часть из которых или все могут быть объектами интеллектуальной собственности. Блестящая маркетинговая идея, высказанная на совещании у директора фирмы, способная резко увеличить объем продаж и принести большую прибыль фирме, является результатом интеллектуальной деятельности, хотя и не становится охраняемым объектом интеллектуальной собственности. Другими словами, какую бы составляющую структурного и клиентского капитала мы ни взяли, она в том или ином виде находит выражение в объективированном знании, т.е. в результате интеллектуальной деятельности, который не обязательно становится охраняемым объектом интеллектуальной собственности.

С другой стороны, определение интеллектуального капитала через категорию объективированного результата интеллектуальной деятельности позволяет вычленив из всей суммы затрат, учитываемых при определении цены продукции и прибыли организации, именно те составляющие, которые являются следствием результатов интеллектуальной деятельности ее сотрудников. Проще говоря, весь прирост прибыли организации, полученный не за счет увеличения расхода сырья, материалов, энергии или покупки новых машин и механизмов или вовлечения в оборот дополнительных инвестиций, следует считать приростом, полученным за счет грамотного использования ее интеллектуального капитала.

К сожалению, точному бухгалтерскому учету в составе интеллектуального капитала на сегодняшний день поддаются только объекты интеллектуальной собственности, учитываемые в составе нематериальных активов.

Не приходится сомневаться в том, что интенсивная разработка проблемы интеллектуального капитала увенчается созданием методик его учета, так как без учета невозможно рациональное использование этого главного в человеческой истории ресурса и грамотное управление им.

На данном этапе развития белорусской экономики весьма важно осознать, что значение интеллектуальной деятельности членов современного общества выходит далеко за рамки сиюминутных выгод от использования объектов интеллектуальной собственности, сколь большими они ни были бы. Главное - это научиться управлять интеллектуальным капиталом человека - организации - региона - страны так же, как опытные и талантливые руководители умеют управлять финансовым капиталом или материальными ресурсами.

2. Методы оценки стоимости объектов интеллектуальной собственности

При оценке стоимости объектов интеллектуальной собственности используются *три основных подхода - затратный, доходный и сравнительный*.

Затратный подход заключается в расчете затрат, необходимых для воспроизводства объекта интеллектуальной собственности, за вычетом начисленного износа. Предложение покупателю объекта интеллектуальной собственности по стоимости, рассчитанной на основе затратного подхода, основывается на разумном предположении, что покупатель должен будет понести те же затраты и потратить на воспроизводство объекта столько же времени, сколько затратил владелец предлагаемого объекта. Весьма существенным недостатком этого подхода, является полное отсутствие информации о той выгоде, которую покупатель может получить в случае приобретения предлагаемого объекта интеллектуальной собственности, а, следовательно, о реальной ценности оцениваемого объекта.

При использовании *метода определения начальных затрат* учитываются следующие затраты:

- на проведение НИОКР (теоретические исследования, патентный поиск, проведение экспериментов, услуги сторонних организаций и т.п.);
- на разработку технической документации (технический и рабочий проекты, дизайн и т.п.);
- на изготовление опытных образцов (изготовление, испытания и т.п.);
- на обслуживание и оформление НИОКР (патентование, услуги сторонних организаций, маркетинг и т.п.);
- на введение в действие объекта (внедрение объекта в производственно-управленческую деятельность предприятия, коммерческая реализация и т.п.).

При использовании метода *определения начальных затрат* стоимость объекта интеллектуальной собственности определяют как разницу между приведенной величиной затрат и износом. По методу стоимости замещения стоимость объекта определяется той ценой, которую следует заплатить при

покупке объекта аналогичной полезности или с аналогичной потребительной стоимостью. При использовании метода *восстановительной стоимости* стоимость объекта определяют как сумму затрат, необходимых для создания его копии.

Доходный подход в отличие от затратного основан на установлении корреляции свойств объекта интеллектуальной собственности и связанных с ними будущих доходов. В основе этого подхода лежит здравое предположение, что никто не станет тратить деньги на приобретение объекта интеллектуальной собственности, если такой же или больший доход можно получить другим способом. Его недостатком является сложность или невозможность получения достаточно достоверной исходной информации для определения величины дохода, получаемого от использования объекта его покупателем.

В общем случае доход от использования объекта интеллектуальной собственности может быть получен за счет:

- реализации прав на объект интеллектуальной собственности по лицензионному или иному договору;
- увеличения выручки от реализации продукции (работ, услуг) вследствие расширения ассортимента и объемов производства выпускаемой продукции, а также ее цены за счет повышения качества;
- увеличения прибыли предприятия путем экономии материальных и людских ресурсов, сокращения потерь;
- сокращения капитальных вложений, если покупка объекта интеллектуальной собственности дешевле его создания собственными силами;
- высвобождения производственных фондов, которые могут принести дополнительный доход;
- увеличения поступлений от финансовых вложений, сделанных на основе используемых ноу-хау финансово-управленческого характера;
- внедрения технологии, находящейся на ранних стадиях жизненного цикла, взамен стареющей.

Сравнительный подход основан на возможности выбора покупателем такого объекта интеллектуальной собственности, который устраивает его по всем или большинству показателей (свойства, стоимость, срок службы, уникальность и т.п.), при этом продавец может выбирать наиболее предпочтительного для него покупателя из соображения получения максимальной цены, перспектив сотрудничества и т.п.

При использовании метода *сравнительного анализа продаж* оценка стоимости объекта интеллектуальной собственности по намечаемой сделке сопоставляется с уже состоявшейся аналогичной сделкой, а в случае метода *рынка интеллектуальной собственности* (метод освобождения от роялти/ренды) вводится предположение, что объект интеллектуальной собственности, используемый правообладателем, ему не принадлежит, так что часть выручки, которую он должен был бы выплачивать в виде вознаграждения владельцу этого объекта, в действительности остается у него и является его дополнительной прибылью от использования данного объекта.

Каждый из указанных методов дает различное значение стоимости одного и того же объекта интеллектуальной собственности, поэтому они могут применяться как отдельно, так и совместно. По выполнении расчетов необходимо сравнить полученные результаты и установить окончательную величину стоимости объекта или диапазон ее значений.

В качестве специальных нормативных правовых актов, касающихся оценки стоимости и учета объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов можно выделить:

1. Об утверждении Методических рекомендаций по оценке стоимости и учету объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов: Приказ Государственного патентного комитета Республики Беларусь от 17 апреля 1998 г. № 20, Министерства экономики Республики Беларусь от 18 мая 1998 г. № 41, Министерства финансов Республики Беларусь от 20 апреля 1998 г. № 109, Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 22 апреля 1998 г. № 75;

2. Об утверждении инструкции об особенностях проведения инвентаризации, оценки и постановки на бухгалтерский учет объектов интеллектуальной собственности: Постановление Государственного патентного комитета Республики Беларусь, Министерства финансов Республики Беларусь, Комитета по авторским и смежным правам при Министерстве юстиции Республики Беларусь, Государственного налогового комитета Республики Беларусь от 10 мая 2001 г. № 22/51/21-0/64.

3. Бухгалтерский учет объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов

Основными задачами бухгалтерского учета нематериальных активов являются достоверное и полное отражение поступления и выбытия объектов нематериальных активов в организации, а также

формирование на счетах бухгалтерского учета их первоначальной стоимости, отражение амортизации и определение результатов реализации и прочего выбытия нематериальных активов.

Бухгалтерскому учету в составе нематериальных активов подлежат объекты интеллектуальной собственности, способные приносить предприятию прибыль, такие как:

1. вновь созданные объекты интеллектуальной собственности, права на которые принадлежат предприятию;
2. объекты интеллектуальной собственности, приобретаемые предприятием у юридических или физических лиц за плату;
3. безвозмездно переданные предприятию объекты интеллектуальной собственности;
4. объекты интеллектуальной собственности, полученные предприятием в порядке обмена с другими юридическими или физическими лицами;
5. объекты интеллектуальной собственности, вносимые предприятием-учредителем в качестве вклада в уставный капитал вновь создаваемого предприятия и т.д.

Единицей бухгалтерского учета нематериальных активов является инвентарный объект, представляющий собой совокупность имущественных прав, возникающих из одного правоустанавливающего документа - патента, свидетельства, лицензии, договора и т.п. Основным различительным признаком инвентарных объектов нематериальных активов является способность каждого из них выполнять самостоятельную функцию в хозяйственной деятельности организации.

Для осуществления бухгалтерского учета нематериальных активов и обеспечения контроля за их движением каждому инвентарному объекту нематериального актива присваивается инвентарный номер в момент принятия объекта к бухгалтерскому учету. Аналитический учет нематериальных активов ведется бухгалтерией в инвентарной карточке учета по каждому объекту на основании акта приемки нематериальных активов, а также первичных учетных документов, подтверждающих права правообладателя, таких как договоры об уступке прав, лицензионные или авторские договоры, договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ и т.п.

Нематериальные активы принимаются к бухгалтерскому учету по первоначальной стоимости и *отражаются по дебету счета 04 «Нематериальные активы»*. Стоимость приобретаемых имущественных прав по лицензионным и авторским договорам отражается в бухгалтерском учете как нематериальные активы, а произведенные по этим договорам изделия - как готовая продукция. Паушальные платежи за приобретаемые организацией лицензионные и авторские договоры относятся на капитальные вложения по приобретению нематериальных активов, тогда как роялти — на затраты организации.

Если устав организации предусматривает такой вид деятельности, как передача имущественных прав на нематериальные активы, то поступающие по проданным ею лицензионным и авторским договорам паушальные платежи и роялти отражаются в составе внереализационных доходов, в противном случае - включаются в выручку от реализации имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности.

При определении первоначальной стоимости объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов, принятых на учет в организацию, *учитываются следующие затраты:*

<i>Объект интеллектуальной собственности</i>	<i>Состав затрат при оценке стоимости объекта нематериальных активов</i>
--	--

вновьсозданный объект интеллектуальной собственности, имущественные права на который принадлежат предприятию и включаются в состав нематериальных активов	фактические расходы на создание объекта: расходы на материальные ценности; оплата труда; услуги сторонних организаций; патентные пошлины; налог на добавленную стоимость (при создании объекта нематериальных активов за счет бюджетного финансирования организацией, финансируемой из бюджета); другие расходы
объект интеллектуальной собственности, приобретаемый предприятием у юридических или физических лиц за плату	стоимость самого нематериального актива, включая паушальный платеж, а также суммы вознаграждения при приобретении объекта нематериальных активов по лицензионному или авторскому договору; суммы, уплачиваемые по договорам сторонним (в том числе посредническим) организациям, за информационные и консультационные услуги, связанные с приобретением и оценкой объекта; суммы регистрационных сборов, государственных пошлин и других аналогичных платежей, произведенных в связи с приобретением прав на объект; налоги и другие платежи в бюджет в соответствии с законодательством (включая налог на добавленную стоимость для организаций, финансируемые из бюджета, при приобретении ими объекта нематериальных активов за счет бюджетного финансирования); иные затраты, непосредственно связанные с приобретением объекта

В случае невозможности определения величины затрат применяются следующие способы оценки стоимости объектов интеллектуальной собственности для целей бухгалтерского учета:

<i>Объект интеллектуальной собственности</i>	<i>Состав затрат при оценке стоимости объекта нематериальных активов</i>
безвозмездно переданный предприятию объект интеллектуальной собственности	первоначальная стоимость объекта, полученного безвозмездно от других организаций, оценивается по рыночной стоимости или по соглашению сторон, но не ниже балансовой стоимости, по которой данный нематериальный актив числится у передающей стороны; первоначальная стоимость объекта, полученного безвозмездно от физических лиц, оценивается по рыночной стоимости или по соглашению сторон
объект интеллектуальной собственности, полученный предприятием в порядке обмена с другими юридическими или физическими лицами	первоначальной стоимостью объектов нематериальных активов, приобретенных в обмен на другое имущество, признается стоимость передаваемого имущества, по которой оно было отражено в бухгалтерском учете, если иное не предусмотрено законодательством
объект интеллектуальной собственности, вносимый предприятием-учредителем в качестве вклада в уставный капитал вновь создаваемого предприятия	первоначальная стоимость объекта нематериальных активов, внесенных учредителем в счет его вклада в уставный фонд организации, устанавливается в денежной оценке, согласованной всеми учредителями на день подписания договора о создании организации или утверждения ее устава

Переоценка стоимости объектов нематериальных активов осуществляется только в двух случаях:

а) при проведении переоценки нематериальных активов по решению Правительства Республики Беларусь;

б) при внесении установленных в соответствии с законодательством платежей, связанных с подтверждением имущественных прав.

Как будет показано ниже, такой подход к переоценке объектов интеллектуальной собственности сдерживает введение их в хозяйственный оборот.

Затраты на создание и приобретение объектов нематериальных активов, включая объекты интеллектуальной собственности, *возмещаются путем их амортизации* каждой организацией, которая законно владеет правами на эти объекты и у которой они стоят на бухгалтерском учете.

Амортизация, как процесс перенесения стоимости объектов нематериальных активов на стоимость вырабатываемой с их использованием продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг, состоит в распределении их стоимости между отчетными периодами, составляющими в сумме срок полезного использования каждого из объектов, а также в систематическом включении амортизационных отчислений в издержки производства или обращения.

Под сроком полезного использования объектов нематериальных активов понимается выбранный организацией срок их эксплуатации в процессе предпринимательской деятельности. *Нормативный срок службы* - это период амортизации объектов нематериальных активов, установленный законодательством или комиссией по проведению амортизационной политики организации. По объектам нематериальных активов сроки полезного использования и нормативные сроки службы устанавливаются равными друг другу. Они определяются, исходя из времени использования, устанавливаемого патентами, свидетельствами, лицензиями, соответствующими договорами и другими документами, подтверждающими права правообладателя. При невозможности определения срока службы нематериального актива нормы амортизационных отчислений по нему устанавливаются по решению комиссии, но не более срока деятельности организации.

Амортизация нематериальных активов начисляется, исходя из выбранного срока полезного использования линейным, нелинейным и производительным способами по выбору организации.

Линейный способ заключается в равномерном начислении организацией амортизации в течение всего срока полезного использования объекта нематериальных активов.

Нелинейный способ заключается в неравномерном по годам начислении амортизации в течение срока полезного использования. Он применяется для начисления амортизации нематериальных активов, за исключением фирменных наименований и товарных знаков.

Производительный способ заключается в начислении организацией амортизации, исходя из амортизируемой стоимости объекта и отношения натуральных показателей объема продукции, выпущенной в текущем периоде, к ресурсу объекта.

На практике при начислении амортизации нематериальных активов используются нелинейный и линейный способы амортизации.

Инвентарные объекты, нематериальных активов снимаются с бухгалтерского учета в случае:

- реализации объекта другому юридическому или физическому лицу за деньги;
- безвозмездной передачи объекта;
- списания по истечении срока его полезного использования;
- внесения в качестве вклада в уставный фонд другой организации;
- в других случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

В случае выбытия нематериальных активов производится их списание с баланса с одновременным уменьшением фонда в основных средствах и сумм начисленной амортизации.

Если имущественные права на объект интеллектуальной собственности передаются по договору уступки, происходит уменьшение принадлежащих организации нематериальных активов, а при передаче имущественных прав по лицензионному или авторскому договору стоимость нематериальных активов не уменьшается. В случае реализации организацией, финансируемой из бюджета, объектов нематериальных активов, приобретенных за счет средств, полученных от внебюджетной деятельности, вырученные средства относят на увеличение

источников внебюджетных средств, а если объекты нематериальных активов приобретены за счет средств бюджетов, — перечисляются в доход республиканского (местного) бюджета.

Согласно учетной политике организации должна быть раскрыта следующая информация:

1. о первоначальной стоимости нематериальных активов, по которой они приняты на учет;
2. о способах начисления амортизации по объектам нематериальных активов;
3. о сроках начисления амортизации.

В бухгалтерском балансе нематериальные активы показываются, по остаточной стоимости по видам нематериальных активов на начало и конец отчетного периода; для бюджетных организаций показывается первоначальная стоимость. В приложениях к бухгалтерскому балансу отражаются данные о первоначальной стоимости поступления, выбытия нематериальных активов и сумме начисленной амортизации, а также сумма амортизационного фонда воспроизводства нематериальных активов, направленная на финансирование капитальных вложений.

Отражение в бухгалтерском учете организаций операций, связанных с предоставлением или получением имущественных прав на использование объектов нематериальных активов, осуществляется на основании лицензионных и авторских договоров.

Предусмотрен порядок ежегодного проведения инвентаризации объектов нематериальных активов.

4. Использование объектов интеллектуальной собственности

Переходный этап в развитии национальной экономики Республики Беларусь ознаменовался попыткой ускорить введение объектов интеллектуальной собственности в хозяйственный оборот административными методами. Проведенный в 1998-1999 гг. эксперимент по использованию объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов, предусмотренный постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 19 марта 1998 г. № 435, не увенчался успехом, так как у предприятий не оказалось средств для уплаты налогов при постановке этих объектов на бухгалтерский учет.

Поэтому в 2000-2001 гг. с «целью более эффективного и широкого использования объектов интеллектуальной собственности, особенно при создании конкурентоспособной продукции», были приняты Указы Президента Республики Беларусь от 31 августа 2000 г. № 479 «О государственном стимулировании использования объектов интеллектуальной собственности» с изменениями от 8 ноября 2001 г. № 642. Указ Президента предусматривал проведение инвентаризации и постановку в течение двух лет на бухгалтерский учет компьютерных программ и пяти видов объектов промышленной собственности - изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений и товарных знаков. При этом обороты по предоставлению прав на использование объектов интеллектуальной собственности на территории Республики Беларусь освобождались от обложения налогами на добавленную стоимость и на прибыль.

Коммерческие и некоммерческие организации Республики Беларусь должны были направлять суммы прибыли и денежные средства, высвободившиеся в связи с предоставлением этих льгот, на финансирование научно-исследовательских, опытно-конструкторских и опытно-технологических работ и капитальные вложения по приобретению объектов интеллектуальной собственности согласно Положению, утвержденному совместным постановлением Государственного комитета по науке и технологиям, Министерства финансов и Государственного налогового комитета Республики Беларусь.

На правительственном уровне разрабатывались планы ускоренного ввода в хозяйственный оборот объектов интеллектуальной собственности. К сожалению, эти попытки не дали и не могли дать результата, так как пред принимались без серьезного анализа проблемы и без учета мирового опыта использования объектов интеллектуальной собственности в экономическом обороте предприятий и фирм.

В Республике Беларусь к тому времени уже был накоплен определенный опыт такого использования объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов предприятия. Приведем в качестве примера использование объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов малым предприятием «ЭПАЗ», которое выделилось из базового научно-исследовательского института. Этот коллектив обратил в патенты несколько своих авторских свидетельств и поставил их на бухгалтерский учет в составе нематериальных активов.

Как свидетельствуют данные, малое предприятие «ЭПАЗ» при численности занятых в 4 раза меньше, чем базовый НИИ, давало в расчете на одного работающего в 2,6 раза больший объем реализации продукции, в 1,3 раза - платежей в бюджет. При этом малое предприятие «ЭПАЗ» заплатило в 6,5 раза больше налога на прибыль и в 1,1 раза - НДС.

И хотя некоторые средства массовой информации в республике отвели место информации о новаторском почине малого предприятия «ЭПАЗ», тем не менее, его опыт остался невостребованным. В чем причины? Они очевидны:

- а) отсутствие у предприятий средств для уплаты налогов при постановке объектов интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в составе нематериальных активов;
- б) невозможность постановки объектов интеллектуальной собственности на учет по минимальной (символической) стоимости;
- в) запрет на переоценку объектов интеллектуальной собственности;
- г) отсутствие разработанных экономических и юридических механизмов постановки на учет объектов интеллектуальной собственности.

Эти причины неудач образуют замкнутое правовое пространство, своего рода «заколдованный круг», из которого нет выхода:

- нет денег на уплату налогов, следовательно, нет возможности поставить объекты интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет;
- можно было бы поставить их на учет по минимальной цене до получения средств от их реализации, а затем осуществить переоценку и выплатить налоги в полном объеме, но и то, и другое запрещено действующими нормативными документами;
- объекты интеллектуальной собственности, не стоящие на бухгалтерском учете, не приносят их владельцу прибыли, а следовательно, у него не появляются средства для постановки их на учет и так далее по кругу.

Что касается одномоментной или в сжатые сроки постановки на учет всех объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих нашим хозяйствующим субъектам, то, как видно из рассмотренных выше нормативных актов, регламентирующих процедуры оценки и учета, это практически невозможно, если учесть огромное количество объектов, накопленных за многие годы и десятилетия хозяйственной деятельности, в течение которых такой учет не производился. Как будет показано далее, существуют и иные причины экономического характера, подтверждающие нецелесообразность таких действий.

Все вышесказанное позволяет сформулировать 7 принципов правового механизма использования объектов интеллектуальной собственности в белорусской экономике.

Принцип первый - обязательность оценки и постановки на бухгалтерский учет вновь создаваемых (приобретаемых) экономически эффективных объектов интеллектуальной собственности, используемых при производстве продукции всеми субъектами хозяйствования всех форм собственности.

Являясь первой стадией перехода к учету интеллектуального капитала, этот принцип имеет, по крайней мере, три важных следствия, поднимающих белорусскую экономику на качественно новый уровень:

1. позволяет проанализировать эффективность капиталовложений в создание объектов интеллектуальной собственности;
2. способствует переходу научных и промышленных предприятий на частичную самокупаемость научных исследований за счет амортизации объектов нематериальных активов;
3. повышает конкурентоспособность белорусских товаров и товаропроизводителей на внутреннем и внешнем рынках.

Принцип второй - нецелесообразность одномоментного включения всех объектов интеллектуальной собственности хозяйствующих субъектов в состав нематериальных активов во избежание повышения цен на продукцию.

При постановке объектов интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет необходимо избежать компанейщины и массового перевода всех объектов интеллектуальной собственности предприятий в состав объектов нематериальных активов. Такая кампания не только не приведет к повышению наукоемкости и конкурентоспособности продукции, но и даст совершенно обратный результат, так как помимо огромного объема работ, который при этом необходимо выполнить предприятиям по учету и оценке объектов интеллектуальной собственности, наращивание значительных

объемов нематериальных активов приведет к необоснованному повышению цен на продукцию и, таким образом, не повысит, а снизит ее конкурентоспособность.

Разовое введение в хозяйственный оборот всех нематериальных активов эквивалентно существенному увеличению основных фондов, что неизбежно приведет к скачку цен и снизит, таким образом, конкурентоспособность белорусских товаров и товаропроизводителей. Как было показано выше, суть операций с нематериальными активами состоит в постепенном замещении стоимости материальных составляющих в цене продукции нематериальными, тогда как быстрое введение накопленных десятилетиями объектов интеллектуальной собственности в состав нематериальных активов приведет к опасным для экономики последствиям.

Принцип третий - обязательность отнесения затрат на создание объекта интеллектуальной собственности на себестоимость продукции с последующим возвратом средств через цену продукции для создания новых объектов интеллектуальной собственности и материальное стимулирование их разработчиков.

Основная и в большинстве случаев единственная цель введения объектов интеллектуальной собственности в состав объектов нематериальных активов состоит в получении от этой операции реальных средств, которые должны быть направлены на создание новых объектов и материальное стимулирование авторов. Другие направления расходования этих средств препятствуют повышению конкурентоспособности белорусских предприятий, так как по причине отсутствия у предприятий оборотных средств, жестких условий кредитования и дефицита бюджетных средств единственным источником для финансирования новых разработок становятся отчисления от амортизации нематериальных активов.

Принцип четвертый - нормативное закрепление за научно-исследовательскими учреждениями и предприятиями права продавать национальным и зарубежным пользователям исключительные лицензии на объекты интеллектуальной собственности, разработанные ими за счет средств государственного бюджета.

На первый взгляд, реализация этого принципа противоречит правилу: «нельзя платить дважды за одну и ту же работу». В самом деле, коль скоро объект разработан за счет средств государственного бюджета, его создание полностью оплачено, и все средства, вырученные за счет любого способа использования этого объекта, должны быть возвращены в бюджет. И это совершенно справедливо, когда речь идет о расходах бюджета на любые другие цели, кроме создания объектов интеллектуальной собственности. В этом случае действуют другие закономерности и требуются иные подходы к решению данной проблемы.

Во-первых, необходимо отдавать себе отчет в том, что продать можно только тот объект интеллектуальной собственности, который несомненно выгоден для покупателя, так как сделка совершается добровольно без ограничительных или дискриминационных условий как для продавца, так и для покупателя. Следовательно, лицензиат рассчитывает на получение дохода, превышающего стоимость приобретаемого объекта. Другими словами, речь может идти только о таком объекте интеллектуальной собственности, с использованием которого может быть выпущен товар или оказана услуга, востребованные рынком.

Во-вторых, продажа лицензии в равной мере заставляет как лицензиара, так и лицензиата как можно скорее начать производство по лицензии, так как только в этом случае лицензиат вернет деньги, затраченные на приобретение лицензии, а лицензиар получит причитающиеся ему роялти.

В-третьих, как правило, для реализации лицензии кроме объекта интеллектуальной собственности в виде отчета, инструкции, технической и иной документации требуются знания и умения его разработчиков, особенно в области высоких технологий. Стимулирование разработчиков за счет паушальных платежей и роялти при продаже лицензии является наилучшей гарантией успешного внедрения разработки у лицензиата.

В-четвертых, уменьшается нагрузка на бюджет, так как появляется возможность частичного самофинансирования научно-исследовательских организаций и других разработчиков объектов интеллектуальной собственности за счет продажи лицензий.

В-пятых, резко возрастают требования к качеству научно-исследовательских разработок, поскольку продажа лицензий является мощным стимулом создания новых конкурентоспособных разработок во всех областях и сферах экономики.

Этими и другими аналогичными соображениями руководствовалось правительство США, принимая Закон Бэя-Доула, который американцы назвали «национальной историей успеха».

Концептуальной основой подхода к проблеме передачи знаний из сферы науки в сферу производства стал доклад Ванневары Буша, представленный Президенту США в 1945 г. В докладе впервые осознанно прозвучала идея использования университетских исследований как средства усиления экономики и увеличения притока знаний в промышленность.

В 1960-х - 1970-х гг. предметом многочисленных дебатов и исследований в США стала федеральная патентная политика. Основное беспокойство вызывало недостаточно успешное продвижение федеральным правительством новых технологий в промышленность. В 1980 г. федеральное правительство было собственником 28.000 патентов, однако только 5 % из них использовалось в промышленности на лицензионной основе. В то время в США действовало законодательство, которое разрешало использовать патенты, полученные университетами на изобретения, сделанные за счет средств федерального бюджета, только на основе неисключительной лицензии. Поскольку компании не имели исключительных прав производить и продавать конечные изделия по правительственным патентам, они отказывались вкладывать деньги в производство новых изделий, так как конкуренты могли приобретать эти же лицензии и продавать те же самые товары.

Потребовалось почти 35 лет для решения этой проблемы. В 1980 г. был принят Закон о внесении поправок в Закон о патентах и торговых марках, более известный как Закон Бэя-Доула (The Bayh-Dole Act). Закон Бэя-Доула разрешил университетам и колледжам получать в собственность патенты на изобретения, сделанные за счет средств федерального бюджета, а также передавать их в промышленность на основе исключительных лицензий. Таким образом университеты становились заинтересованными в продвижении своих разработок на рынок, а фирмы - в приобретении исключительных лицензий и производстве конечных товаров в США.

Закон Бэя-Доула изменил лицо американской науки и промышленности. Если в 1980 г. всего 25-30 университетов активно занимались патентно-лицензионной деятельностью, то за последующие 10 лет их число возросло по меньшей мере в 10 раз. В американских вузах начали создаваться офисы трансфера технологий с командами, имеющими юридическую, деловую и научную подготовку.

Результаты впечатляют:

1. академические институты в 1993-1997 гг. запатентовали более 8000 технологий, разработанных их исследователями;
2. начиная с 1980 г. созданы более 2200 новых компаний, занятых лицензированием изобретений академических учреждений, в т.ч. более 330 компаний только в 1997 г.;
3. коммерциализация новых технологий от академических учреждений способствовала созданию 250 тысяч рабочих мест с объемом работ около 30 млрд. долларов;
4. на американском рынке появилось более 1000 изделий, созданных на основе запатентованных университетских открытий;
5. университетские технологии способствовали появлению новых отраслей промышленности, повышению производительности труда и конкурентоспособности компаний.

Принцип пятый - необходимость переоценки стоимости объектов интеллектуальной собственности, находящихся на балансе предприятия, с возможностью не только восстановления первоначальной стоимости объекта, но и увеличения ее по мере рыночного успеха продукции, выпускаемой с использованием объекта интеллектуальной собственности.

Объект интеллектуальной собственности, эксплуатируемый и амортизируемый в качестве объекта нематериальных активов, обладает тем уникальным, отличным от объектов материальных активов, свойством, что его стоимость может многократно возрастать с течением времени.

Например, стоимость товарных знаков всемирно известных фирм оценивается в десятки миллиардов долларов, однако, когда эти фирмы только начинали работать, их товарные знаки не стоили ничего. По существу практически любой объект нематериальных активов в начале своей эксплуатации стоит гораздо меньше, чем через год-другой, когда раскроет все свои преимущества. Это справедливо для технологий, новых товаров и услуг, книг, аудио- и видеозаписей и т.п.

Таким образом, установленная Положением по бухгалтерскому учету нематериальных активов практика проведения переоценки нематериальных активов по решению Правительства Республики Беларусь не учитывает специфических особенностей такого вида «имущества»,

каковым являются объекты интеллектуальной собственности, и является одним из сдерживающих фактором в деле их вовлечения в хозяйственный оборот.

Принцип шестой - недопустимость снижения ценовой конкурентоспособности конечной продукции на рынке вследствие увеличения себестоимости продукции за счет амортизации объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов.

При замещении стоимости материальной составляющей в цене продукции нематериальным объектом интеллектуальной собственности цена продукции или услуги при использовании экономически выгодного объекта интеллектуальной собственности должна снижаться или, в крайнем случае, оставаться неизменной. Увеличение цены возможно только в том случае, когда адекватным образом возрастают качественные характеристики продукции.

Во всех иных случаях рост цен вследствие введения в состав нематериальных активов объектов интеллектуальной собственности свидетельствует только о неэффективности, убыточности этих объектов. Следовательно, эффективность белорусской экономики зависит не от постановки объектов интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет как таковой, а от эффективности создаваемых и учитываемых объектов интеллектуальной собственности. В широком смысле понятие эффективности не совпадает с получением прибыли в чистом виде, так как многие объекты интеллектуальной собственности оказывают опосредованное влияние на получение их владельцем тех или иных выгод, однако в конечном итоге результат должен быть все тем же - возрастание объема продаж, устойчивости предприятия на рынке, платежеспособности, притока средств и инвестиционной активности и - если не сразу, то в перспективе - прибыли.

Принцип седьмой - предоставление налоговых льгот на операции с объектами интеллектуальной собственности.

При постановке объектов интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в составе нематериальных активов требуется уплатить налог с полной стоимости объекта, по которой он учитывается бухгалтерией, что вполне соответствует международным нормам бухгалтерского учета. При этом стоимость, по которой учитывается объект, должна отражать все затраты на его создание или приобретение.

В условиях нормально функционирующей экономики, когда у предприятий есть деньги, накопленные годами и десятилетиями от эксплуатации других объектов нематериальных активов или полученные иными способами, уплата такого налога не составляет трудности. К сожалению, у белорусских предприятий, как правило, нет средств для уплаты налога, и появиться они могут через достаточно продолжительное время после постановки объекта интеллектуальной собственности на учет. Поэтому в течение этого периода должны действовать налоговые каникулы и льготные ставки налога, чтобы предоставить предприятиям необходимое время для «запуска» механизма введения объектов интеллектуальной собственности в хозяйственный оборот.

Описанный механизм «интеллектуализации» белорусской экономики не представляет собой нечто новое, так как давно и хорошо апробирован зарубежной практикой, однако специфические черты современной белорусской экономики требуют весьма внимательного, системного подхода к этой проблеме.

ЛЕКЦИЯ 11.

ТЕМА 7. КОММЕРЧЕСКОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

14. Основные формы передачи прав на объекты промышленной собственности

15. Классификация договоров в сфере интеллектуальной собственности

5. Основные формы передачи прав на объекты промышленной собственности

Обладателю имущественных прав на объект интеллектуальной собственности принадлежит исключительное право правомерного использования данного объекта по своему усмотрению в

любой форме и любым способом (п. 1 ст. 983 ГК). Обладатель исключительного права на ОИС может передать это право другому лицу полностью или частично, разрешить другому лицу использовать этот объект или распорядиться им иным образом (п. 2 ст. 983 ГК).

Современные формы передачи результатов интеллектуальной деятельности можно разделить на две группы:

1. некоммерческие;
2. коммерческие.

Для данных групп характерны свои методы и средства передачи результатов интеллектуальной деятельности.

Так, некоммерческие средства относятся преимущественно к технологическому обмену. Они реализуются путем передачи научно-технической информации или в результате научно-технического сотрудничества.

Технологический обмен в некоммерческой фирме происходит посредством научно-технических публикаций, проведения конференции, семинаров, симпозиумов, выставок, ярмарок, деловых контактов ученых и специалистов при осуществлении обмена визитами, подготовке и переподготовке кадров, выполнении исследований в рамках научно-технического сотрудничества, оказании безвозмездной технической помощи, а также с использованием других доступных средств.

При этом некоммерческие формы передачи должны ограничиваться сведениями общеинформационного или рекламного характера без раскрытия сущности технологии изготовления изделий, способов обработки, состава и способов получения новых материалов, незапатентованных изобретений, ноу-хау и других сведений, которые могут помешать их коммерческой реализации.

Коммерческая форма передачи результатов интеллектуальной деятельности реализуется посредством лицензионных, инжиниринговых, франчайзинговых, кооперационных и других видов соглашений. В ряде случаев им предшествуют опционные (предлицензионные) соглашения, которые предусматривают передачу за определенное вознаграждение потенциальному покупателю лицензии более полной информации, включая ноу-хау, для ознакомления и опытной проверки эффективности технологии, изобретений, ноу-хау в условиях своего предприятия, подтверждения гарантируемых технико-экономических показателей. Это касается большей частью неосвоенных в производстве объектов интеллектуальной собственности, результатов лабораторных исследований, не получивших пока правовой охраны, а также других научно-технических достижений, риск использования которых достаточно высок.

В качестве объектов коммерческой реализации выступают запатентованные изобретения, полезные модели, промышленные образцы, зарегистрированные товарные знаки и знаки обслуживания, топологии интегральных микросхем, селекционные достижения, программы для ЭВМ и базы данных, ноу-хау, научно-техническая документация и другие результаты интеллектуальной деятельности. При этом передача данных объектов может осуществляться как по отдельным самостоятельным сделкам, так и в составе других коммерческих сделок, например как сопутствующие лицензии в составе контрактов на поставку оборудования, при поставке продукции на экспорт, строительстве объектов за рубежом.

Подготовке и подписанию договоров о передаче прав на объекты интеллектуальной собственности предшествует подписание протокола о намерениях, в котором содержатся конкретные обязательства по ведению дальнейших переговоров, фиксируются намерения каждой из сторон выполнить определенные подготовительные мероприятия. Протокол о намерениях не предусматривает применение каких-либо юридических санкций в случае невыполнения обязательств, принятых сторонами; он способствует созданию атмосферы доверительности при проведении последующих переговоров о подписании договора. В ряде случаев для доказательства технических и экономических преимуществ предлагаемого объекта интеллектуальной собственности правообладатель вынужден раскрыть секреты, необходимые при проведении его испытаний, опытной проверке и оценке. Средством защиты от неразглашения передаваемой информации третьей стороне является соглашение о конфиденциальности. Этим соглашением сторона, получившая информацию, берет на себя обязательство по использованию для своих целей и обеспечению режима конфиденциальности, а в случае недостижения успеха при проведении дальнейших переговоров — возратить или уничтожить носители информации либо содержать ее в тайне в течение оговоренного срока.

Таким образом, основной формой передачи имущественных прав и объекты интеллектуальной собственности является договор. Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п 1 ст. 390 ГК).

Договор должен содержать предмет договора, фиксировать участников договора, определять их права и обязанности, сроки действия, ответственность за нарушение условий договора, определяемых участниками. В определенных случаях договоры (например, об уступке прав, лицензионные) подлежат регистрации.

Правовой формой использования ОИС заинтересованными лицами являются договоры об уступке прав, лицензионные и авторские договоры.

Заключение договора об уступке прав означает полную передачу правообладателем всех имущественных прав другому лицу, которое становится владельцем этих прав со всеми вытекающими последствиями. Происходит, таким образом, смена правообладателя.

Таким образом, современными формами передачи результатов интеллектуальной деятельности (видами коммерческих сделок в процессе трансфера технологий) являются:

1. *Лицензионный договор.* Основным видом сделки при передаче технологий и других объектов промышленной собственности является покупка-продажа прав на их использование на основании лицензионного договора. Однако в последние десятилетия трансфер технологий не ограничивается передачей прав, так как любая сделка в конечном итоге преследует цель освоения производства конечной продукции, а для этого одних прав мало. Для реализации технологии по лицензии как лицензиар, так и лицензиат заинтересованы в тесном сотрудничестве, которое должно завершиться выводом на рынок новой конкурентоспособной продукции.

2. *Техническая помощь.* Техническая помощь, как правило, предоставляется лицензиару для освоения лицензии. Однако в отдельных случаях она может предоставляться и без заключения лицензионного соглашения. И в том, и в другом случае техническая помощь предоставляется для обучения персонала лицензиата или покупателя технологии и оборудования, а также наладки и запуска оборудования и технологического процесса.

Выбор видов и форм технической помощи зависит от потребностей покупателя и возможностей продавца этих услуг. Особое значение техническая помощь приобретает при передаче сложной технологии, когда ее успешное освоение покупателем напрямую связано с обучением и подготовкой квалифицированных кадров инженеров и рабочих.

Обученный персонал должен не только уметь обслуживать технику, но и быть способным справиться с аварийными ситуациями, а также (в зависимости от вида поставленной продукции или заключенной лицензии) организовать сбыт продукции и ее модернизацию. При необходимости обучения перечень специалистов, сроки обучения, величина оплаты должны быть предусмотрены в контракте по инициативе лицензиата (покупателя) технологии. Программу обучения, как правило, готовит лицензиар (поставщик), а обучающихся определяет заказчик. В контракте также отражаются вопросы бытового устройства обучающихся, предусматриваются расходы на транспорт, переводчиков, получение виз, страхование и т.п.

Все эти положения включаются в раздел контракта «Технические услуги» или в качестве приложения к контракту (лицензионному соглашению), которое должно содержать цели, задачи, подробную программу обучения; количество и профессии обучающихся; место, сроки и язык обучения; способы оценки результативности обучения и достижения обучаемыми требуемых кондиций.

3. *Промышленная кооперация.* Более высокой по сравнению с технической помощью формой взаимовыгодного сотрудничества партнеров является промышленная кооперация. В основе кооперационных соглашений лежат намерения сторон получить выгоду от совместного использования технических знаний, трудовых ресурсов, увеличения объемов производства и (или) его специализации, внедрения на новые рынки и т.д.

Эти преимущества промышленной кооперации могут быть получены путем передачи лицензии или поставки «под ключ» технологического оборудования с оплатой производимой продукцией; создания совместных производств и предприятий; реализации строительных проектов; поставок комплектующих изделий для «отверточных» производств и т.п. Как правило, промышленная кооперация сопровождается интенсивным обменом технологиями для достижения поставленных целей. Особенностью расчетов между партнерами в рамках промышленной

кооперации является расчет не по произведенной продукции, а по прибыли, полученной вследствие промышленной кооперации.

4. *Совместные предприятия.* Совместные предприятия (далее - СП), как одна из форм промышленной кооперации, равно привлекательны для иностранного и белорусского партнеров. Иностранному партнеру получает новый рынок сбыта своей технологии и продукции, а белорусский - иностранные инвестиции в денежной или натуральной форме. Объединение усилий, материальных и финансовых ресурсов для создания СП, с одной стороны, способствует максимально быстрому освоению инновации и рынка, а с другой - связывает партнеров единством целей и интересов так, как ни одна другая форма кооперации. Вот почему СП так быстро завоевали симпатии бизнесменов и предпринимателей во всем мире.

СП функционируют в соответствии с законодательством страны пребывания. В Республике Беларусь порядок создания и функционирования совместных предприятий регулируется специальным законодательством. В частности, ст. 80 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь определяет СП как коммерческую организацию с иностранными инвестициями, устанавливает перечень документов, представляемых для государственной регистрации совместных организаций (ст. 84), порядок осуществления регистрации (ст. 86) и формирования уставного фонда (ст. 87).

Соглашение о создании СП определяет цели его создания, организационную форму, величину и структуру уставного капитала, долевой вклад каждого участника, содержит статьи, посвященные органам управления предприятием и их полномочиям, а также определяет права собственности, порядок финансирования деятельности СП, распределение прибыли, условия оплаты труда работников, обстоятельства форс-мажора, процедуры разрешения конфликтов, порядок прекращения действия договора и ликвидации СП и т.п.

Трансфер технологий в рамках СП осуществляется путем заключения патентного или беспатентного лицензионного соглашения или иным способом, но чаще всего патенты и иные объекты интеллектуальной собственности вносятся в уставный фонд в виде нематериальных активов. В этом случае возникает проблема оценки этих объектов промышленной собственности, определения их реальной стоимости. Это весьма важная и сложная проблема, особенно когда иностранный инвестор вносит в качестве вклада в уставный фонд патенты или ноу-хау. Если их стоимость завышена, иностранный партнер получит неоправданно высокую прибыль и долю капитала при ликвидации СП. Положительным эффектом такого вклада для белорусского партнера является экономия валюты, необходимой для приобретения технологии, а также заинтересованность иностранного партнера в совершенствовании вложенной технологии.

5. *Инжиниринг.* *Инжиниринг* - один из способов технологического обмена в виде предоставления инженерно-технических услуг главным образом в области строительства.

Различают консультативный («чистый»), технологический и строительный (общий) инжиниринг.

Консультативный инжиниринг включает, как правило, проектные работы, но не предусматривает другие виды работ, как-то: строительство, поставка оборудования и т.п.

Технологический инжиниринг представляет собой разработку строительных технологий или документации по наладке и эксплуатации оборудования объектов новостроек.

Строительный инжиниринг помимо проектных работ предусматривает поставку оборудования, монтаж и пуско-наладочные работы с их инженерным обеспечением.

В процессе выполнения договора на инжиниринг исполнитель консультирует заказчика по разработке планов, технического задания и технических условий проекта; помогает выбрать поставщиков, выступая представителем заказчика при заключении с ними договоров и т.п.

6. *Франчайзинг (франшизинг)* (от англ. *franchising* - право, привилегия). *Франшизинг* - это выдача компанией лицензии, называемой франшизой, на производство или продажу товаров (предоставление услуг) под фирменной маркой или товарным знаком этой компании.

Компания, предоставляющая франшизу (франчайзер, франшизор) и получатель франшизы (франчайзи, франшизат) заключают соглашение, которое должно содержать ряд общих положений, в том числе обязательство франшизата продавать товары (оказывать услуги), качество которых не должно быть ниже, чем у франшизора; право франшизата использовать товарный или иной знак франшизора, идентифицирующий эти товары (услуги) как товары (услуги) франшизора; право контроля франшизора за деятельностью франшизата и качеством товаров (услуг); обяза-

тельства франшизора оказывать франшизату помощь в производстве и реализации товаров (услуг); размер разового платежа и периодических отчислений за предоставление франшизы и т.п. Структура франшизингового соглашения подобна лицензионному контракту, включает определение территории действия соглашения, объемы операций, права интеллектуальной собственности, обучение персонала, срок действия соглашения и т.д.

Широкое распространение франшизинговых сделок в последнее десятилетие, особенно с участием малых и средних фирм, объясняется рядом преимуществ, которые получают обе стороны. В самом деле, для франшизора такое соглашение позволяет продвинуть собственную продукцию на новый рынок без особых затрат, получив гарантированный соглашением доход, а франшизат получает возможность продавать ходовой товар известной фирмы под ее товарным знаком или оказывать услуги под ее знаком обслуживания, не тратя время и деньги на маркетинговое зондирование рынка. В развитие франшизинговой сделки возможно последующее заключение лицензионного или иного соглашения на производство этого товара, создание совместного предприятия или иные формы взаимовыгодного сотрудничества.

В Гражданском кодексе Республики Беларусь франчайзингу (по иному именуемому комплексной предпринимательской лицензией) посвящена глава 53 и, в частности ст.ст. 910 – 910-11.

7. Лизинг. *Лизинг* - это долгосрочная сдача имущества лизинговой компанией в аренду клиентам на заранее согласованный срок за соответствующую плату. По истечении срока действия лизингового соглашения и погашения всех платежей арендатор должен вернуть имущество лизинговой компании или выкупить его по остаточной стоимости.

В отличие от аренды, где присутствуют две стороны арендодатель и арендатор, в лизинге задействованы поставщик имущества (машины, транспорт, сооружения и т.п.) для лизинговой компании, которая выкупает это имущество и сдает его в аренду арендатору. Очевидно, что для осуществления таких операций лизинговая компания должна иметь большие финансовые средства, поэтому учредителями таких компаний, как правило, выступают банки и иные финансовые институты или мощные промышленные объединения.

В лизинг может сдаваться не только имущество, но и объекты интеллектуальной собственности, в частности, патенты. В последнем случае лизинговая компания покупает у патентообладателя право на использование патента на оговоренные срок и территорию и передает это право арендатору по лизинговому контракту. Выгода арендатора в этом случае состоит в том, что вместо разового паушального платежа он выплачивает в течение оговоренного времени арендную плату.

В Гражданском кодексе Республики Беларусь лизингу (по иному именуемому финансовой арендой) посвящен параграф 6 главы 34 и, в частности ст.ст. 636 – 641.

6. Классификация договоров в сфере интеллектуальной собственности

Важнейшим элементом процесса коммерциализации объектов интеллектуальной собственности является договор (соглашение). Следует отметить, что в белорусской юридической практике проблеме договоров в сфере интеллектуальной собственности уделяется явно недостаточно внимания.

В ГК Республики Беларусь названы 55 видов договоров; два из них - лицензионный договор и договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности - относятся непосредственно к сфере интеллектуальной собственности.

По лицензионному договору, который предполагается возмездным, сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности, предоставляет другой стороне разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности на основе исключительной или неисключительной лицензии (ст. 985 ГК). По лицензионному договору осуществляется также переход права на защиту нераскрытой информации от незаконного использования (ст. 1012); отчуждение права на фирменное наименование на основании лицензии, которую обладатель права может выдать другому лицу (ст. 1016); передача права на использование товарного знака его владельцем другому лицу (ст. 1023).

По договору о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности автор может принять на себя обязательство создать в будущем произведение, изобретение или иной

результат интеллектуальной деятельности и предоставить заказчику, не являющемуся его работодателем, исключительные права на использование этого результата (ст. 986).

Помимо этих договоров в ГК названы и другие договоры, имеющие отношение к сфере интеллектуальной собственности. Например, Кодекс предусматривает полную или частичную передачу принадлежащих обладателю исключительных имущественных прав на объект интеллектуальной собственности другому лицу по договору, причем права, которые не указаны в договоре в качестве передаваемых, предполагаются не переданными. Если договор предусматривает предоставление исключительных прав другому лицу на ограниченное время, к нему применяются правила о лицензионном договоре (ст. 984).

Предусмотрена возможность уступки права на товарный знак по договору другому лицу в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован (ст. 1022).

Согласно Закону Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» лицензионный договор применяется:

а) в случае передачи прав на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца другому физическому или юридическому лицу (ст. 11);

б) в случае предоставления открытой (ст. 37) и принудительной (ст. 38) неисключительных лицензий.

Закон предусматривает возможность заключения договора уступки патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец другому физическому или юридическому лицу, а также договора залога имущественных прав, удостоверяемых патентом (ст. 11).

Важное практическое значение имеет ст. 6 Закона, предусматривающая заключение договора между наемным работником и нанимателем, который определяет права работника и нанимателя на получение патента на служебные объекты промышленной собственности, а также размер и порядок выплаты вознаграждения за их использование.

Взаимоотношения по использованию изобретения, полезной модели, промышленного образца, патенты на которые принадлежат нескольким лицам, определяются *соглашением между ними*. При отсутствии соглашения каждое из таких лиц вправе использовать патент по своему усмотрению, кроме заключения лицензионного договора и договора об уступке патента (ст. 36).

Аналогичные положения в отношении договоров на использование объектов интеллектуальной собственности имеются и в других законах в сфере промышленной собственности.

Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» вводит понятие авторского договора. Порядок передачи имущественных прав на произведение по авторскому договору, его содержание и форма, приведенные в главе 5 Закона, позволяют составить достаточно полное представление об авторском договоре.

Аналогично положениям ст. 6 Патентного закона ст. 17 Закона «Об авторском праве и смежных правах» предусматривает *заключение договора между автором и нанимателем относительно имущественных прав на служебное произведение*.

Очевидно, что столь ограниченный набор видов договоров, к тому же в большинстве только обозначенных по своему назначению, не в состоянии удовлетворить потребности постоянно растущего рынка объектов интеллектуальной собственности. В настоящее время в сфере гражданского и хозяйственного оборота объектов интеллектуальной собственности действуют десятки видов договорных обязательств, знакомство с которыми выходит за рамки настоящего пособия.

Большое число различных видов договоров, заключаемых по поводу и в связи с реализацией прав на объекты интеллектуальной собственности, можно условно разделить на три группы:

1) первая группа включает договоры, заключаемые между физическими, а также физическими и юридическими лицами по поводу принадлежности и распределения исключительных имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности физических лиц, такие как:

- трудовой контракт, включающий условия о правах на служебные изобретения;
- договор о порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, не являющемуся патентообладателем;
- соглашение о распределении вознаграждения между соавторами объекта интеллектуальной собственности;

■ договор об уступке права на получение патента на служебный объект промышленной собственности;

■ договор об уступке права на патент автором предприятию;

■ договор о переуступке патента;

■ договор об уступке работником нанимателю прав на получение патентов на ОПС и др.

2) вторая группа содержит договоры между физическими, юридическими, а также между физическими и юридическими лицами о передаче прав на объекты промышленной собственности, чаще называемые лицензионными договорами или лицензионными соглашениями, такие как:

■ договор продажи-покупки лицензии на использование изобретения по патенту;

■ лицензионные договоры на товарный знак; на использование промышленного образца, полезной модели, топологии интегральной микросхемы; о передаче ноу-хау и др.;

■ предлицензионные договоры и др.

3) к третьей группе относятся договоры между физическими и юридическими лицами о передаче прав на объекты авторского права и смежных прав:

а) авторский договор на литературное произведение;

б) договор на использование произведения, созданного в порядке выполнения служебного задания;

в) соглашение о продаже прав на перевод произведения;

г) договор об управлении имущественными правами автора и др.

Помимо этих специфических для сферы интеллектуальной собственности договоров в хозяйственном обороте объектов интеллектуальной собственности действуют другие договоры гражданского характера, такие как договоры залога, доверительного управления, аренды (лизинга) и т.п., отражающие различные способы использования прав на объекты интеллектуальной собственности.

ЛЕКЦИЯ 12.

КОММЕРЧЕСКОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. Понятие и сущность лицензионного договора

2. Виды лицензий. Организация работ по продаже лицензий

3. Регистрация лицензионных договоров

1. Понятие и сущность лицензионного договора

Лицензионный договор, несомненно, является наиболее разработанным видом из всех договоров в сфере интеллектуальной собственности. Число публикаций, посвященных этой проблеме, продолжает оставаться значительным. Суть проблемы состоит в исключительном многообразии предметов и условий заключения лицензионных договоров. Как справедливо замечает Ф. Вельп, «даже если предложить сотни типовых лицензионных договоров, не удалось бы охватить особенности всех конкретных случаев». Второй причиной не убывающего внимания исследователей к проблеме лицензионного договора является недостаточная разработанность этого вида договоров как в Гражданских кодексах Беларуси и России, так и в специальных законах в сфере интеллектуальной собственности.

Согласно ГК Республики Беларусь лицензиар, то есть сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации, может предоставить по лицензионному договору другой стороне (лицензиату) разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности. Это разрешение может предусматривать предоставление лицензиату двух видов лицензий: неисключительной (или простой) и исключительной.

Неисключительная лицензия предоставляет лицензиату право использования объекта интеллектуальной собственности, но при этом лицензиар также сохраняет за собой не только право его использования, но и выдачи лицензии на этот объект другим лицам.

По *исключительной лицензии* лицензиар передает лицензиату право использования объекта интеллектуальной собственности, сохраняя за собой право использовать его лишь в той части, которая не передается лицензиату, однако лицензиар при этом не имеет права выдавать лицензии на тот же объект другим лицам (ст. 985 ГК).

На практике при заключении лицензионных договоров обычно пользуются формами примерных или типовых договоров с целью сокращения затрат и ошибок при составлении договора для данного конкретного случая. В самом деле, практически никогда не бывает одинаковых договоров, так как различаются не только виды объектов интеллектуальной собственности и области техники, но и цели, финансовые и иные условия их заключения, поэтому текст договора в каждом отдельном случае оригинален.

Примерный договор содержит статьи, которые отвечают на вопросы, возникающие при заключении любого лицензионного договора. Он позволяет как лицензиару, так и лицензиату не упустить какие-то моменты, способные предотвратить впоследствии неоднозначное понимание положений договора и, как следствие, избежать необходимости прибегать к дорогостоящим судебным процедурам для урегулирования разногласий между ними или в отношениях с третьими лицами. Особенное внимание следует уделять заключению договоров с зарубежными фирмами, учитывая особенности правового регулирования иностранного государства.

Более подробно о лицензионном договоре – самостоятельно.

2. Виды лицензий. Организация работ по продаже лицензий

В переводе с латинского языка понятие «лицензия» (*licentia*) означает право, разрешение. Предоставление лицензий широко используется в мировой практике в качестве административной меры для регулирования предпринимательской деятельности юридических и физических лиц. Лицензии такого рода основаны на монополии государства в определенных сферах деятельности и, как правило, выдаются компетентными государственными органами на осуществление определенного вида деятельности.

В отличие от лицензий-разрешений, предоставление лицензии на объект интеллектуальной собственности представляет собой торговую сделку, которая оформляется в виде лицензионного договора. В сфере обмена научно-техническими достижениями сформировались международный и национальные рынки лицензий, создана правовая база для осуществления такого рода коммерческих операций, неотъемлемой частью которой является патентная система.

Под *лицензией* понимается предоставление прав на использование изобретений, промышленных образцов, товарных знаков, ноу-хау и других научно-технических достижений владельцем этих прав - лицензиаром другому заинтересованному лицу — лицензиату за обусловленное вознаграждение и на определенных условиях. Предоставление таких прав оформляется лицензионным договором.

По объему передаваемых прав лицензии подразделяются на:

1. Неисключительные (простые). При *простой (неисключительной) лицензии* лицензиар на согласованных условиях предоставляет лицензиату право на изготовление и продажу определенной продукции, но в то же время такие же права оставляет и за собой. Это означает, что лицензиар может выдать несколько простых лицензий на одной и той же территории и, кроме того, сам может осуществлять все права по распоряжению объектом лицензии.

2. Исключительные. При *исключительной лицензии* предоставляется право монопольного пользования объектом лицензии одному лицу на конкретном рынке в объеме, определяемом условиями договора. Причем лицензиар не вправе использовать предмет лицензии на данной территории в течение указанного в договоре срока, а также предоставлять лицензии другим лицам.

3. Полные. *Полная лицензия* дает лицензиату все права на использование объекта лицензии без ограничения территории и срока действия (на объекты промышленной собственности на весь срок действия патента).

По наличию или отсутствию охранных документов на объект лицензии лицензии могут быть:

1. *Патентные*, если передача прав осуществляется на запатентованные изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные свидетельствами товарные знаки и другие объекты промышленной собственности;

2. *Беспатентные*, когда объектом лицензии являются незапатентованные решения, ноу-хау, техническая документация и т. п.

В зависимости от источника отражения лицензии могут быть:

1. *Чистые* (самостоятельный лицензионный договор);
2. *Сопутствующие* (в составе других коммерческих сделок, например в составе договора на поставку комплектного оборудования, выполнение инжиниринговых работ, строительство объектов).

При согласии лицензиара лицензиат может предоставить право использования объекта лицензии третьим лицам - *сублицензию* на условиях, которые должны быть оговорены в основном лицензионном договоре между лицензиаром и лицензиатом.

Закон Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» предоставляет патентообладателю право объявить о предоставлении *открытой лицензии*. Суть открытой лицензии состоит в том, что патентообладатель может подать в патентный орган для официального опубликования заявление о предоставлении любому лицу права на использование изобретения или полезной модели на условиях исключительной (простой) лицензии. При этом снижается пошлина (со следующего года после опубликования заявления) на 50% за поддержание патента в силе.

3. Регистрация лицензионных договоров

В Республике Беларусь предусмотрен порядок государственной регистрации Национальным центром интеллектуальной собственности следующих видов договоров, которые существенным образом изменяют права патентообладателей объектов промышленной собственности:

- лицензионные договоры о передаче права на использование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, сортов растений, топологий интегральных микросхем, товарных знаков (знаков обслуживания), секретов производства (ноу-хау);
- договоры об уступке прав и договоры о залоге прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, сорта растений, топологии интегральных микросхем, товарные знаки (знаки обслуживания);
- иные договоры или их части, которые по своему содержанию соответствуют этим договорам, а также изменения и дополнения в такие договоры.

Национальный центр интеллектуальной собственности регистрирует договоры в Государственном реестре лицензионных договоров, договоров уступки и договоров залога прав на объекты интеллектуальной собственности Республики Беларусь. Незарегистрированные договоры считаются недействительными.

Сведения о зарегистрированных договорах и изменениях в договорах публикуются в «Официальном бюллетене» НЦИС. Информация о полной или частичной передаче прав на объект промышленной собственности, публикуемая в бюллетене, позволяет заинтересованным пользователям ориентироваться на рынке объектов промышленной собственности. Поэтому регистрацию лицензионных договоров и договоров об уступке патентов осуществляют также Россия, Бельгия, Швейцария, Португалия, Норвегия, Швеция, а в Австрии, Великобритании, Греции, Франции сделка считается недействительной в отношении третьих лиц без такой регистрации.

ЛЕКЦИЯ 13.

ЗАЩИТА ПРАВ АВТОРОВ И ПРАВООБЛАДАТЕЛЕЙ. РАЗРЕШЕНИЕ СПОРОВ В ОБЛАСТИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. *Понятие и способы защиты прав авторов и правообладателей*
2. *Административный порядок рассмотрения споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности*
3. *Судебный порядок рассмотрения споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности*
4. *Ответственность за нарушение прав на объекты интеллектуальной собственности*

1. Понятие и способы защиты прав авторов и правообладателей

Под защитой прав и законных интересов авторов и правообладателей понимаются предусмотренные законодательством меры по их признанию и восстановлению, пресечению их нарушений, применению к нарушителям мер ответственности, а также механизм практической реализации этих мер.

В качестве субъектов права на защиту прав авторов и правообладателей выступают авторы произведений (разработок), патентообладатели, владельцы лицензий и их правопреемники.

Защита прав, которые принадлежат нескольким лицам (соавторам, совладельцам патента, наследникам), осуществляется либо всеми ими сообща, либо каждым из них в отдельности. Потерпевшие могут действовать как самостоятельно, так и прибегнуть к услугам патентных поверенных.

Практически во всех законодательных актах Республики Беларусь, относящимся к объектам интеллектуальной собственности, содержатся нормы, регламентирующие защиту прав авторов и владельцев прав на объекты интеллектуальной собственности.

Так, например, в соответствии со п. 2 ст. 56 Закона Республики Беларусь от 17 мая 2011 года № 262-З «Об авторском праве и смежных правах»:

В случае нарушения исключительного права на объект авторского права или смежных прав наряду с использованием способов защиты исключительных прав, предусмотренных статьей 989 Гражданского кодекса Республики Беларусь, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от десяти до пятидесяти тысяч базовых величин, определяемом судом с учетом характера нарушения.

Компенсация подлежит взысканию в случае доказанности факта нарушения исключительного права на объект авторского права или смежных прав. При этом автор или иной правообладатель освобождаются от доказывания размера причиненных этим нарушением убытков.

В соответствии со ст. 41 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» присвоение авторства, принуждение к соавторству, незаконное разглашение сущности предполагаемых изобретения, полезной модели, промышленного образца до подачи на них заявки без согласия автора, а также нарушение исключительных прав патентообладателей влекут за собой ответственность в соответствии с законодательством. Должностные лица и эксперты патентного органа, а также органа, уполномоченного выдавать разрешение на применение патентуемого продукта или способа, несут ответственность за разглашение сущности заявки до ее публикации в соответствии с законодательством.

В соответствии со ст. 29 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. N 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» за использование товарного знака, а также обозначения, сходного с ним до степени смешения, для однородных товаров с нарушением требований настоящего Закона виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака, кроме требований о прекращении нарушения и взыскании причиненных убытков, осуществляется также путем:

1. Удаления с товара или его упаковки незаконно используемого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, и (или) уничтожения изготовленных изображений товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения;

2. Ареста или уничтожения товаров, в отношении которых был незаконно применен товарный знак;

3. Наложения штрафа в пользу потерпевшей стороны в размере стоимости товара;

4. Передачи в пользу потерпевшей стороны товара, на котором незаконно применен товарный знак.

Кроме того, меры уголовного и административного характера предусмотрены Кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях от 21 апреля 2003 г. № 194-З и Уголовным кодексом Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 275-З, которые, следует отметить, относящимися непосредственно к сфере интеллектуальной собственности назвать нельзя.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством, защита прав авторов и правообладателей объектов интеллектуальной собственности может осуществляться следующими способами:

1. гражданско-правовым;
2. административно-правовым;
3. уголовно-правовым.

В качестве специальных гражданско-правовых способов защиты исключительных прав в ст. 989 Гражданского кодекса Республики Беларусь указаны:

1. Изъятие материальных объектов, с помощью которых нарушены исключительные права, и материальных объектов, созданных в результате такого нарушения;
2. Обязательная публикации о допущенном нарушении с включением в нее сведений о том, кому принадлежит нарушенное право;
3. Иными способами, предусмотренными законом.

При нарушении договоров об использовании результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации применяются общие правила об ответственности за нарушение обязательств (глава 25 Гражданского кодекса Республики Беларусь «Ответственность за нарушение обязательств»).

Кроме того, защита исключительных прав осуществляется также способами, предусмотренными ст. 11 Гражданского кодекса Республики Беларусь «Способы защиты гражданских прав»:

- 1) признание права;
- 2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- 3) пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- 4) признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, установление факта ничтожности сделки и применение последствий ее недействительности;
- 5) признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления;
- 6) самозащита права;
- 7) присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- 8) возмещение убытков;
- 9) взыскание неустойки;
- 10) компенсация морального вреда;
- 11) прекращение или изменение правоотношения;
- 12) неприменение судом противоречащего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления;
- 13) иными способами, предусмотренными законодательством.

Выбор потерпевшим конкретного способа защиты из числа возможных предопределен содержанием нарушенного права и характером совершенного правонарушения. Возможна одновременная реализация нескольких способов защиты, если они не исключают друг друга и защищают самостоятельные интересы потерпевшего.

Применение гражданско-правовых санкций за нарушение патентных прав возможно в пределах общего срока исковой давности, т.е. в течение 3 лет со дня, когда патентообладатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Об уголовно-правовых и административно-правовых способах защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности более подробно будет рассказано в 4 вопросе данной темы.

2. Административный порядок рассмотрения споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности

В связи с получением охранных документов и их действительностью, а также по поводу реализации прав авторов и правообладателей возможно возникновение определенных споров и разногласий, связанных с притязанием на конкретный объект промышленной собственности.

Споры, связанные с получением охранных документов и их действительностью, согласно действующего законодательством Республики Беларусь могут рассматриваться в административном и уголовном порядке.

Административный порядок рассмотрения споров относится к компетенции патентного органа (Национального центра интеллектуальной собственности), при котором создан Апелляционный совет.

Апелляционный совет при патентном органе является специализированным подразделением НЦИС, которое осуществляет досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности в Республике Беларусь.

В соответствии с подпунктом 5.6 Положения о Национальном центре интеллектуальной собственности, утвержденном постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 мая 2004 года № 641 одной из функций вышеуказанного центра является организация в установленном порядке рассмотрения апелляционным советом при патентном органе жалоб, возражений и заявлений по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности и иным вопросам, отнесенным к компетенции данного совета в соответствии с законодательством.

Постановлением Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 10 января 2003 года № 2 утверждено Положение об Апелляционном совете при патентном органе.

В соответствии с главой 4 вышеуказанного Положения Апелляционный совет возглавляет председатель, который осуществляет руководство деятельностью Апелляционного совета и организует его работу. Председатель Апелляционного совета назначается и освобождается от своих полномочий генеральным директором Национального центра интеллектуальной собственности. Члены Апелляционного совета назначаются и освобождаются от своих полномочий генеральным директором Национального центра интеллектуальной собственности по представлению председателя Апелляционного совета. Членами Апелляционного совета могут быть назначены работники Национального центра интеллектуальной собственности, имеющие достаточный опыт работы в области охраны прав на объекты промышленной собственности.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 22 декабря 2009 года № 1679 утверждено Положение о порядке подачи жалоб, возражений, заявлений и их рассмотрения Апелляционным советом при патентном органе (далее по тексту – Положение).

В соответствии с главой 2 вышеуказанного Положения в Апелляционный совет могут быть поданы жалобы:

1. на решения, принятые по результатам предварительной экспертизы:
 - по заявке на изобретение;
 - по заявке на товарный знак;
 - по заявке на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара;
2. на решения, принятые по результатам патентной экспертизы:
 - по заявке на изобретение;
 - по заявке на сорт растения;
3. на решения, принятые по результатам экспертизы:
 - по заявке на полезную модель;
 - по заявке на промышленный образец;
 - по заявке на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара;
 - по заявке на регистрацию топологии интегральной микросхемы;
4. на решение, принятое по результатам повторной экспертизы по заявке на товарный знак;
5. на решение об отказе в предоставлении права пользования зарегистрированным наименованием места происхождения товара;

В Апелляционный совет могут подаваться возражения:

1. на решение предварительной экспертизы об отказе в принятии к рассмотрению заявки на выдачу патента на сорт растения;
2. против выдачи патента на изобретение, патента на полезную модель, патента на промышленный образец, патента на сорт растения;

3. против предоставления правовой охраны товарному знаку;
4. против регистрации наименования места происхождения товара;
5. против выдачи свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара;

В Апелляционный совет могут подаваться заявления:

1. о признании товарного знака или обозначения, используемого в качестве товарного знака, общеизвестным товарным знаком в Республике Беларусь;
2. о прекращении правовой охраны общеизвестного товарного знака;
3. о прекращении действия регистрации наименования места происхождения товара;
4. о прекращении действия свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара.

Жалобы, поступившие в Апелляционный совет, **должны быть рассмотрены** на заседании коллегии Апелляционного совета (далее - коллегия) **в течение одного месяца** с даты поступления жалобы в Апелляционный совет.

Возражения и заявления, поступившие в Апелляционный совет, **должны быть рассмотрены** на заседании коллегии **в течение шести месяцев** с даты поступления возражения или заявления в Апелляционный совет, за исключением возражения, предусмотренного подпунктом 2.2.1 подпункта 2.2 пункта 2 Положения, (возражение на решение предварительной экспертизы об отказе в принятии к рассмотрению заявки на выдачу патента на сорт растения), которое должно быть рассмотрено в течение одного месяца.

Рассмотрение жалобы, возражения или заявления осуществляется на заседании коллегии в составе не менее трех членов Апелляционного совета. Состав коллегии назначается генеральным директором государственного учреждения «Национальный центр интеллектуальной собственности» из членов Апелляционного совета.

По результатам рассмотрения жалоб, возражений и заявлений выносятся следующие решения (глава 7 Положения):

По результатам рассмотрения жалоб, возражений и заявлений Апелляционным советом принимается одно из следующих решений:

1. об оставлении жалобы, возражения или заявления без рассмотрения;
2. об удовлетворении жалобы, возражения или заявления;
3. о частичном удовлетворении жалобы, возражения или заявления;
4. об отказе в удовлетворении жалобы, возражения или заявления.

Вступившее в силу решение Апелляционного совета может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством.

3. Судебный порядок рассмотрения споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности

Дела по спорам, вытекающим из применения законодательства, регулирующего имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, рассматриваются в судебном порядке.

Судебная защита прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации участников гражданского оборота является наиболее эффективной, о чем свидетельствует мировой опыт. Во многих странах функционируют либо самостоятельные специализированные суды, либо соответствующие судебные инстанции в составе судов традиционных юрисдикции. Принимая во внимание этот факт и руководствуясь концептуальными положениями судебно-правовой реформы, проводимой в Республике Беларусь и предусматривающей создание специализированных судов, в 2000 году была создана судебная коллегия по патентным делам, действующая в рамках юрисдикции общих судов, возглавляемых Верховным Судом Республики Беларусь.

Возможность обращения в специализированную судебную инстанцию для защиты нарушенных прав на объекты промышленной собственности предусматривалась изначально при принятии

соответствующих специальных законов Республики Беларусь, регулирующих правоотношения в данной сфере.

Однако до 2000 года такой инстанции создано не было, и лица, чьи права были нарушены, не имели возможности обратиться в суд за их своевременной защитой.

В 1998 году в Закон Республики Беларусь от 13.01.95 г. № 3514-ХП «О судостроительстве и статусе судей в Республике Беларусь» были внесены изменения и дополнения, предусматривающие создание в Верховном Суде судебной коллегии по патентным делам, рассматривающей в пределах своих полномочий дела в качестве суда первой инстанции и по вновь открывшимся обстоятельствам в составе трех судей.

В 1999 году был принят новый Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь, в котором предусматривалось, что судебной коллегии по патентным делам Верховного Суда подсудны дела по спорам, вытекающим из применения законодательства, регулирующего имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов промышленной собственности, а также дела по жалобам на решения Апелляционного совета патентной экспертизы при патентном органе.

В 2000 году Указом Президента Республики Беларусь от 23.03.2000 г. № 152 и Постановлением Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30.03.2000 г. № 1 был сформирован персональный состав судебной коллегии по патентным делам в количестве четырех судей.

Законом Республики Беларусь от 16.07.2001 г. № 48-3 «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Республики Беларусь в сфере промышленной собственности» установлено, что единственной судебной инстанцией в Республике Беларусь, правомочной рассматривать споры об объектах промышленной собственности, является судебная коллегия по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь.

Законом Республики Беларусь от 30.12.2002 г. № 171-3 «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь» расширена компетенция судебной коллегии по патентным делам. В настоящее время коллегии подсудны не только дела по спорам, касающимся объектов промышленной собственности, но и дела, связанные с защитой авторских и смежных прав, то есть любые дела относительно всех объектов интеллектуальной собственности в целом.

С января 2004 года судебная коллегия по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь состоит из 6 судей.

Кодексом Республики Беларусь «О судостроительстве и статусе судей» от 29.06.2006г. № 139-3 (ред.от. 30.12.2006г.) судебная коллегия по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь переименована в судебную коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь (далее - судебная коллегия).

В настоящее время в соответствии со ст. 45 и ст. 57 Кодекса Республики Беларусь о судостроительстве и статусе судей от 29 июня 2006 года №м 139-3 Коллегия является единственным в Республике Беларусь судебным органом, рассматривающим в первой инстанции и по вновь открывшимся обстоятельствам гражданские дела по спорам в области интеллектуальной собственности.

Судьей судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь может быть лицо, имеющее высшее юридическое образование и стаж работы в должности судьи не менее пяти лет либо стаж работы в области патентоведения не менее пяти лет, а также лицо, имеющее высшее техническое или высшее естественнонаучное образование и стаж работы в области патентоведения не менее пяти лет. (ст. 94 Кодекса Республики Беларусь о судостроительстве и статусе судей от 29 июня 2006 года №139-3).

К компетенции Коллегии относятся следующие споры в области промышленной собственности:

1. об авторстве на изобретение, полезную модель, промышленный образец, сорт растения, топологию интегральной микросхемы;
2. об установлении патентообладателя;
3. о вознаграждении за создание и использование служебных объектов промышленной собственности и распределении вознаграждения между соавторами;
4. об использовании изобретения, полезной модели, промышленного образца, топологии интегральной микросхемы в период действия временной правовой охраны;
5. о праве преждепользования;

6. о досрочном прекращении действия регистрации товарных знаков;
7. о нарушении исключительных прав на товарный знак и взыскании убытков, причиненных незаконным использованием товарного знака;
8. об установлении патентообладателя и признании изобретения, полезной модели служебными;
9. о признании договора на использование объекта промышленной собственности недействительным;
10. о нарушении исключительных прав на промышленный образец;
11. по жалобам и возражениям на решения апелляционного совета при патентном органе и др.

К компетенции Коллегии относятся следующие споры в области авторского права и смежных прав:

1. о взыскании компенсации в связи с нарушением авторского права;
2. о взыскании авторского вознаграждения;
3. об оспаривании авторства и др.

Практика работы Коллегии Верховного Суда Республики Беларусь показывает, что около 50 % всех рассмотренных дел - это жалобы на решения апелляционного совета при патентном органе. Жалобы рассматриваются в данном случае согласно ст. 359 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь от 11 января 1999 года № 238-З (с последующими изменениями и дополнениями) судебной коллегией в составе 3-х судей. По результатам рассмотрения жалобы выносится решение, которое обжалованию согласно ст. 360 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь от 11 января 1999 года № 238-З в кассационном порядке не подлежит.

Другая часть дел относится к искам о досрочном прекращении действия регистрации товарных знаков, о взыскании убытков в связи с нарушением исключительного права на использование объектов промышленной собственности, об установлении правообладателя, о признании недействительными патентов, о восстановлении действия патента и т. п.

Верховному Суду подведомственны и другие споры, вытекающие из применения законодательства, регулирующего имущественные и личные неимущественные отношения в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности (ст. 45 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь от 11 января 1999 года № 238-З).

4. Ответственность за нарушение прав на объекты интеллектуальной собственности

Наиболее распространенными видами нарушений прав авторов и правообладателей являются:

- 1) присвоение результатов чужого творческого труда и попытка выдать их за собственное произведение (разработку);
- 2) неуказание имени действительного автора (разработчика) в официальных и неофициальных публикациях;
- 3) несанкционированное изготовление, вывоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение;
- 4) навязывание соавторства;
- 5) отказ или неправильная выплата авторского вознаграждения и др.

По требованию правообладателя нарушение его исключительного права должно быть прекращено, а физическое или юридическое лицо, виновное в нарушении, обязано возместить правообладателю причиненные убытки в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Причем правообладатель вправе требовать возмещения реального ущерба и упущенной выгоды, т. е. суммы, которую правообладатель получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Это может быть сумма, которую правообладатель мог бы получить предоставив лицензию на соответствующий объект промышленной собственности.

В данном случае речь идет о так называемой гражданско-правовой ответственности (более подробно о ней см. вопрос №1 данной темы).

Вопросы административно-правовой ответственности и уголовно-правовой ответственности рассматриваются в курсах административного и уголовного права.

Так, в соответствии с Кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях «Нарушение авторских, смежных и патентных прав» незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов права промышленной собственности, а также сорта растения или топологии интегральной микросхемы - влекут наложение штрафа в размере:

- 1) от двадцати до пятидесяти базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации;
- 2) на индивидуального предпринимателя - до ста базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации;
- 3) на юридическое лицо - до трехсот базовых величин с конфискацией предмета административного правонарушения или без конфискации.

В соответствии с Кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях «Нарушение требований заключения гражданско-правовых договоров» несоблюдение письменной формы гражданско-правовых договоров на выполнение работ, оказание услуг или создание объектов интеллектуальной собственности, заключаемых юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем с гражданами, а равно отсутствие в этих договорах условий, установленных законодательством, - влекут наложение штрафа на индивидуального предпринимателя или юридическое лицо в размере десяти процентов от суммы договора.

Уголовно-правовая ответственность, в частности, предусмотрена ст. 201 Уголовного кодекса Республики Беларусь от 09 июля 1999 г. № 275 –З «Нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав» присвоение авторства либо принуждение к соавторству, а равно разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца или иного объекта права промышленной собственности до официальной публикации сведений о них - наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет.

Незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов права промышленной собственности, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение или сопряженные с получением дохода в крупном размере, - наказываются общественными работами, или штрафом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до двух лет.

Вышеперечисленные действия, совершенные повторно, либо группой лиц по предварительному сговору, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, либо повлекшие причинение ущерба в крупном размере, - наказываются штрафом, или арестом на срок до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок.

Примечание. Крупным размером дохода (ущерба) в статье 201 признается размер дохода (ущерба) на сумму, в пятьсот и более раз превышающую размер базовой величины, установленный на день совершения преступления.

ЛЕКЦИЯ 14.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТЬЮ

- 1. Международный, государственный и корпоративный уровни управления объектами интеллектуальной собственностью*
- 2. Международное сотрудничество Республики Беларусь в области интеллектуальной собственности*
- 3. Патентная политика организации*
- 4. Патентные службы и патентные поверенные*
- 5. Патентные пошлины*
- 6. Зарубежное патентование*

1. Международный, государственный и корпоративный уровни управления объектами интеллектуальной собственностью

Поскольку интеллектуальная собственность есть совокупность прав на результаты интеллектуальной деятельности, управление интеллектуальной собственностью означает управление этими правами. Управление правами включает широкий спектр вопросов по защите и охране этих прав, их принадлежности и распределению между субъектами правоотношений, приемы и способы передачи прав на объекты интеллектуальной собственности и т.п.

Традиционно в *круг проблем, связанных с управлением объектами интеллектуальной собственности*, входят:

- использование объектов интеллектуальной собственности на таких этапах их жизненного цикла, как предшествование созданию, создание, замена объекта интеллектуальной собственности новым в качестве «строительного материала» для новых, более совершенных объектов - произведений, изобретений, компьютерных программ и т.п. через систему информационного обеспечения «работников знаний»;
- охрана и защита законных прав авторов и правообладателей объектов интеллектуальной собственности на этапах возникновения права и коммерциализации этих объектов;
- оказание содействия коммерческой и некоммерческой реализации результатов интеллектуальной деятельности, продвижению созданных объектов интеллектуальной собственности на внутренний и внешний рынки, введению их в экономический оборот и получению денежной или иной выгоды от этого оборота;
- материальное и моральное стимулирование создателей объектов интеллектуальной собственности, совершенствование системы мотивации творческого труда - основного источника прогресса науки, техники и общества в целом.

Иерархическая система управления объектами интеллектуальной собственности включает несколько уровней управления.

1. Межгосударственный или международный уровень. Головной организацией по управлению интеллектуальной собственностью на межгосударственном уровне является Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). Помимо ВОИС существует ряд региональных организаций, таких как Африканская региональная организация промышленной собственности (АРИПО), Африканская организация интеллектуальной собственности (ОАПИ), Соглашение о субрегиональной интеграции стран Андской группы, Центральноамериканское Соглашение по охране промышленной собственности, Североамериканское соглашение о свободной торговле, Евразийская патентная организация, Европейская патентная организация и др.

Целью межгосударственного уровня управления объектами интеллектуальной собственности является содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества государств-членов ВОИС.

Функциями ВОИС являются регистрационная деятельность, обеспечение межправительственного сотрудничества и программная деятельность. Постоянные программы ВОИС по сотрудничеству в целях развития в области промышленной собственности и по вопросам авторского и смежных прав решают *следующие задачи*:

- развитие людских ресурсов;
- облегчение создания национальных законодательств;
- обеспечение эффективной охраны прав;
- поощрение присоединения к договорам под эгидой ВОИС;
- облегчение создания правительственных и других органов для руководства и эффективного применения национальных законодательств;
- поощрение местной изобретательской деятельности, коммерческого использования изобретений, художественного творчества и использования его результатов;
- развитие системы преподавания и научных исследований в области интеллектуальной собственности с упором на применение их для экономического развития;
- обеспечение подготовки профессиональных юристов и поверенных в области интеллектуальной собственности;
- налаживание обмена опытом и информацией между законодателями и работниками судебной системы в области интеллектуальной собственности;

- облегчение доступа и использования технологической информации, содержащейся в патентных документах;
- облегчение приобретения запатентованных в данной стране иностранных технологий путем лицензионных контрактов;
- облегчение для местных предприятий работы по руководству и использованию принадлежащих им прав на объекты интеллектуальной собственности и др.

2. *Государственный уровень управления.* Система управления на государственном уровне включает государственные органы, такие как ведомство промышленной собственности (патентное ведомство), негосударственные органы, такие как агентства патентных поверенных и особые структуры в судебных органах. В Республике Беларусь в эту систему входит Национальный центр интеллектуальной собственности при Государственном комитете по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь (НЦИС), Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь, Ассоциация патентных поверенных и другие структуры.

На НЦИС возлагаются следующие основные задачи в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности:

- разработка государственной политики в этой области;
- участие в реализации разработанной единой государственной политики;
- осуществление контроля за соблюдением законодательства;
- обеспечение охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- реализация законодательства в области коллективного управления имущественными правами;
- осуществление информационной и издательской деятельности;
- организация подготовки, переподготовки и повышения квалификации специалистов в сфере интеллектуальной собственности;
- осуществление международного сотрудничества, обеспечение выполнения международных обязательств Республики Беларусь;
- оказание содействия творческим союзам и иным общественным организациям.

НЦИС в соответствии с возложенными на него задачами выполняет следующие функции по управлению объектами интеллектуальной собственности:

1. принимает участие в разработке мероприятий по реализации государственной политики в области охраны прав на объекты промышленной собственности, объекты авторского права и смежных прав и участвует в их осуществлении;

2. обобщает практику применения законодательства в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности и разрабатывает предложения по его совершенствованию, а также по заключению международных договоров Республики Беларусь в этой области;

3. разрабатывает и в установленном порядке вносит в Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь предложения, в том числе проекты нормативных правовых актов по вопросам, требующим нормативного правового регулирования;

4. принимает к рассмотрению заявки на выдачу охранных документов на объекты промышленной собственности, осуществляет государственную регистрацию этих объектов и выдает охранные документы, ведет соответствующие государственные реестры;

5. обеспечивает защиту государственных секретов, содержащихся в заявках на секретные изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

6. организует в установленном порядке рассмотрение апелляционным советом жалоб, возражений и заявлений по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности;

7. регистрирует лицензионные договоры, договоры уступки, договоры залога прав на объекты интеллектуальной собственности и другие, ведет государственный реестр таких договоров и др.

3. *Корпоративный уровень.* Организация в части управления объектами интеллектуальной собственности решает следующие задачи:

а) формирование системы общественных, правовых и экономических отношений в вопросах собственности на результаты интеллектуальной деятельности;

б) создание «работникам знаний» благоприятных условий для разработки высокоэффективных, имеющих значительную рыночную стоимость объектов интеллектуальной собственности;

в) охрана и коммерциализация объектов интеллектуальной собственности;

г) обеспечение защиты прав организации и ее работников в отношениях с третьими лицами и др.

На корпоративном уровне управление объектами интеллектуальной собственности строится, исходя из стратегических установок и возможностей организации, которая в сфере интеллектуальной собственности в общем случае может преследовать *три основные цели*:

- организацию системы управления портфелем объектов интеллектуальной собственности для извлечения прибыли в условиях рыночной конкуренции;
- установление особых правил функционирования этой системы на всех этапах жизненного цикла объектов интеллектуальной собственности с учетом специфических особенностей данной организации;
- разработка корпоративных правил поведения и взаимодействия всех участников процесса создания, коммерциализации, капитализации и воспроизводства объектов интеллектуальной собственности, удовлетворяющих требованиям политики, стратегии и тактики организации.

2. Международное сотрудничество Республики Беларусь в области интеллектуальной собственности

В настоящее время в мире создана особая система охраны результатов интеллектуальной деятельности и особое законодательство в области интеллектуальной собственности, отличающиеся от законодательства по правам собственности. Основным отличием, побудившим государства к заключению сначала двусторонних, а затем и универсальных международных договоров, является ограниченность территории, на которой действует исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности, не обладающее экстерриториальностью в отличие от права собственности.

Система охраны результатов интеллектуальной деятельности начинает играть все возрастающую роль в политике государств и межгосударственных отношениях, способствуя поощрению творчества и оптимизации отношений авторов с обществом. Особое значение международные договоры имеют для государств, стоящих на пороге информационной цивилизации. К их числу относится и Республика Беларусь.

Международные акты в области интеллектуальной собственности составляют три группы - соглашения по общим вопросам интеллектуальной собственности, по промышленной собственности и по авторскому праву и смежным правам.

I. Соглашения по общим вопросам интеллектуальной собственности:

1. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности, Стокгольм 14.07.1967 г., 180 государств на 02.03.2004 г, для Республики Беларусь вступила в силу 26.04.1970;

2. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС), Марракеш 15.04.1994 г, для Республики Беларусь вступило в силу 04.12.1997;

II. Соглашения в области промышленной собственности:

II.1. Соглашения по патентам:

1. Парижская конвенция по охране промышленной собственности, Париж 20.03.1883 г., 168 на 22.04.2004 г., для Республики Беларусь вступила в силу 25.12.1991;

2. Международная конвенция по охране новых сортов растений (Конвенция UPOV), Париж 02.12.1961 г., 54 на 15.01.2004, для Республики Беларусь вступила в силу 05.01.2003;

3. Договор о патентной кооперации (РСТ), Вашингтон 19.06.1970 г., 123 на 15.01.2004 г., для Республики Беларусь вступила в силу 25.12.1991;

4. Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации, Страсбург 24.03.1971 г., 54 на 15.01.2004 г., для Республики Беларусь вступило в силу 12.03.1996;

5. Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры, Будапешт 28.04.1977 г., 59 на 23.02. 2004 г., для Республики Беларусь вступил в силу 19.10.2001;

II.2. Соглашения по товарным знакам:

1. Мадридское соглашение о международной регистрации знаков (Мадридское соглашение), Мадрид 14.04.1891 г., 55 на 31.03.2004 г., для Республики Беларусь вступило в силу 25.12.1991;

2. Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков, Ницца 15.06.1957 г., 72 на 15.01.2004 г., для Республики Беларусь вступило в силу 12.06.1998;

3. Найробский договор об охране олимпийского символа, Найроби 26.09.1981 г., 41 на 15.01.2004 г., для Республики Беларусь вступил в силу 25.12.1991;

4. Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков (Мадридский протокол), Мадрид 28.06.1989 г. 64 на 31.03.2004 г., для Республики Беларусь вступило в силу 18.01.2002.

II.3. Соглашения по промышленным образцам:

1. Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов, Локарно 08.10.1968 г., 44 на 23.03.2004 г., для Республики Беларусь вступило в силу 24.07.1998;

III. Соглашения в области авторского права и смежных прав:

1. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, Берн 09.09.1886 г. 154 на 23.03.2004 г., для Республики Беларусь вступила в силу 12.12.1997;

2. Всемирная конвенция об авторском праве (редакция 1952 года), Женева 06.09.1952 г., 97 на 01.01.1999 г., для Республики Беларусь вступила в силу 27.05.1973;

3. Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция), Рим 26.10.1961 г., 77 на 04.03.2004 г., для Республики Беларусь вступила в силу 27.05.2003;

4. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женевская конвенция), Женева 29.10.1971 г., 73 на 26.04.2004 г., для Республики Беларусь вступила в силу 17.04.2003;

5. Договор ВОИС по авторскому праву (ДАП), Женева 20.12.1996 г., 46 на 24.03.2004 г., для Республики Беларусь вступил в силу 06.03.2002;

6. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ), Женева 20.12.1996 г., 43 на 24.02.2004 г., для Республики Беларусь вступил в силу 20.05.2002.

Фундамент системы международной охраны интеллектуальной собственности составляют три договора - Парижская конвенция по охране промышленной собственности, Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений и Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности.

Парижская конвенция по охране промышленной собственности.

История возникновения института интеллектуальной собственности насчитывает более пяти столетий. Родиной первых привилегий - предшественников современных патентов - считают Венецианскую Республику, где в 1474 г. было принято положение о привилегиях на внедрение новой техники для производства товаров, ввозившихся из-за рубежа, или, говоря современным языком, для импортозамещения.

Парижская конвенция была принята на дипломатической конференции в Париже в 1883 г. Принятию Конвенции предшествовали Венская международная выставка изобретений и Венский конгресс по патентным реформам, которые состоялись в 1873 г., Международный конгресс по промышленной собственности, созданный в Париже в 1878 г., а также Международная конференция в Париже в 1880 г.

Венская выставка продемонстрировала практическую невозможность охраны изобретений и других объектов интеллектуальной собственности в отсутствие соответствующего законодательства, в результате чего иностранные изобретатели не желали выставлять свои изобретения, опасаясь присвоения их конкурентами. Для решения возникшей проблемы был принят специальный закон Австро-Венгерской империи, который предоставил временную охрану для иностранных изобретений, промышленных образцов и товарных знаков.

Венский конгресс призвал международное сообщество сосредоточить усилия на патентной охране объектов промышленной собственности, сформулировав ряд принципов эффективной патентной системы. В качестве следующего шага по созданию такой системы Международный конгресс обратился к государствам с просьбой созвать Международную конференцию по выработке основ международного патентного законодательства. Результатом работы Международной конференции стала принятая в 1883 г. *Парижская конвенция по охране промышленной собственности*. Несмотря на многократный пересмотр и внесение изменений в Конвенцию, ее основные положения, принятые дипломатической конференцией, сохранили свою силу до наших дней. В настоящее время большинство государств -

участников Конвенции присоединились к последнему, Стокгольмскому акту Парижской конвенции (1967 г.), в том числе Республика Беларусь и Российская Федерация.

Структура Парижской конвенции типична для международных соглашений такого уровня. Она включает 30 статей, посвященных *принципу национального режима, праву приоритета, общим правилам* в отношении различных объектов промышленной собственности, а также *административным положениям* Союза по охране промышленной собственности, образуемого странами, присоединившимися к Конвенции.

Принцип национального режима, несомненно, является основным идеологическим стержнем Парижской конвенции.

Его суть заключается в том, что «в отношении охраны промышленной собственности граждане каждой страны Союза пользуются во всех других странах Союза теми же преимуществами, которые предоставляются в настоящее время или будут предоставлены впоследствии соответствующими законами собственным гражданам, не ущемляя при этом прав, специально предусмотренных настоящей конвенцией. Исходя из этого, их права будут охраняться так же, как и права граждан данной страны, и они будут пользоваться теми же законными средствами защиты от всякого посягательства на их права, если при этом соблюдены условия и формальности, предписываемые собственным гражданам».

Другими словами, в соответствии с этим принципом каждое государство - участник Конвенции обязано предоставлять гражданам других государств-участников такие же права в области охраны промышленной собственности, какие оно предоставляет собственным гражданам.

Принцип национального режима является главным и универсальным принципом системы международной охраны интеллектуальной собственности, так как он используется также Бернской конвенцией и другими международными соглашениями в области охраны интеллектуальной собственности. Он гарантирует иностранцам равную охрану их прав, предотвращает возможность дискриминации и позволяет получить в зарубежных странах необходимую охрану для объектов промышленной собственности, авторского права и смежных прав.

Статья 4 Парижской конвенции устанавливает *право приоритета*: «Любое лицо, надлежащим образом подавшее заявку на патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец или товарный знак в одной из стран Союза... пользуется для подачи заявки в других странах правом приоритета... Сроки приоритета составляют двенадцать месяцев для патентов на изобретения и для полезных моделей и шесть месяцев для промышленных образцов и товарных знаков» (ст. 4 А.(1), С.(1)).

Например, если белорусский автор подал заявку на получение патента на изобретение в Национальный центр интеллектуальной собственности 1 июля 2004 г., а затем в течение 12 месяцев подал заявки на то же изобретение в патентные ведомства других стран, то приоритет по этим заявкам будет таким же, как если бы они были поданы 1 июля 2004 г.

Существенно важно также, что отзыв или отклонение заявки на изобретение не влияют на дату приоритета. Приоритет по заявке продолжает существовать даже в том случае, когда заявка уже не существует.

Совершенно очевидны преимущества, которые дает право приоритета заявителю, желающему получить охрану в нескольких странах: он может использовать этот период для принятия решений о защите своих интересов в разных странах.

Общие правила сформулированы в Конвенции в отношении всех основных объектов интеллектуальной собственности.

Общие правила в отношении патентов включают:

1. *независимость патентов, полученных на одно и то же изобретение в разных странах*: «Патенты, заявки на которые поданы в разных странах Союза гражданами стран Союза, независимы от патентов, полученных на то же изобретение в других странах, входящих или не входящих в состав Союза» (ст. 4-bis (1)). Это означает: что бы ни происходило с патентом в любой стране мира (выдача, аннулирование, прекращение действия и т.п.), это не влияет на патенты на тот же объект промышленной собственности в других странах Союза;

2. *упоминание изобретателя в патенте*: «Изобретатель имеет право быть названным в качестве такового в патенте» (ст. 4-ter);

3. *патентоспособность в случае ограничения продажи по закону*: «В выдаче патента не может быть отказано и патент не может быть признан недействительным на основании того, что продажа продукта, запатентованного или изготовленного запатентованным способом, подвергнута на основании национального законодательства ограничениям или сокращениям» (ст. 4-quater);

4. *принудительные лицензии*: «Каждая страна Союза имеет право принять законодательные меры, предусматривающие выдачу принудительных лицензий, для предотвращения злоупотреблений, которые могут возникнуть в результате осуществления исключительного права, предоставляемого патентом, например, в случае неиспользования изобретения... Принудительная лицензия не может быть потребована по причине неиспользования или недостаточного использования до истечения срока в четыре года, считая с даты подачи заявки на патент, или трех лет с даты выдачи патента...» (ст. 5 А.(2), (4)).

Общее правило в отношении *промышленных образцов предусматривает*, что «охрана промышленных образцов не может быть прекращена вследствие неиспользования или ввоза объектов, сходных с охраняемыми объектами» (ст. 5 В).

Общие правила в отношении *товарных знаков* включают:

■ *принцип независимости товарных знаков*: «знак, надлежащим образом зарегистрированный в какой-либо стране Союза, рассматривается как независимый от знаков, зарегистрированных в других странах Союза, включая страну происхождения» (ст. 6 (3)); другими словами, регистрация товарного знака в любой стране союза не может зависеть от любых действий с тем же знаком в стране происхождения или любой другой стране союза;

■ *предоставление разумного срока для начала использования товарного знака*: «Если в стране использование зарегистрированного знака является обязательным, регистрация может быть аннулирована лишь по истечении справедливого срока и только тогда, когда заинтересованное лицо не представит доказательств, оправдывающих причины его бездействия» (ст. 5 С.(1)); национальные законодательства могут по-разному понимать термин «использование», однако наиболее распространенным является продажа товаров, маркированных знаком;

■ *запрещение использовать общеизвестные знаки*: «Страны Союза обязуются ... отклонять или признавать недействительной регистрацию и запрещать применение товарного знака, представляющего собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, который по определению компетентного органа страны регистрации или страны применения уже является в этой стране общеизвестным в качестве знака лица, пользующегося преимуществами настоящей Конвенции...» (ст. 6-bis (1)); аналогичное запрещение распространяется на государственные гербы, официальные клейма контроля и эмблемы межправительственных организаций (ст. 6-ter);

■ *принцип охраны товарного знака «таким, как он есть»*: «Каждый товарный знак, надлежащим образом зарегистрированный в стране происхождения, может быть заявлен в других странах Союза и охраняется таким, как он есть... Страной происхождения считается страна Союза, где заявитель имеет действительное и серьезное промышленное или торговое предприятие, а если у него нет такого предприятия в пределах Союза - страна Союза, где он имеет местожительство, а если у него нет местожительства в пределах Союза - страна его гражданства, в случае если он является гражданином страны Союза» (ст. 6-quinquies А.(1), (2));

■ *охрана знаков обслуживания*: «Страны Союза обязуются охранять знаки обслуживания. Они не обязаны предусматривать регистрацию этих знаков» (ст. 6 sexies);

■ *охрана коллективных знаков*: «Страны Союза обязуются принимать заявки на регистрацию и охранять коллективные знаки, принадлежащие коллективам, существование которых не противоречит закону страны происхождения, даже если эти коллективы не являются владельцами промышленного или торгового предприятия (ст. 7-bis);

■ *охрана фирменных наименований*: «Фирменное наименование охраняется во всех странах Союза без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака (ст. 8);

■ *в отношении указаний происхождения товаров* от государств-участников требуется принимать меры «в случае прямого или косвенного использования ложных указаний о происхождении продуктов или подлинности личности изготовителя, промышленника или торговца» (ст. 10 (1));

■ *требование ареста при незаконной маркировке товаров*: «На любой продукт, незаконно снабженный товарным знаком или фирменным наименованием, налагает арест при ввозе в те страны Союза, в которых этот знак или фирменное наименование имеют право на законную охрану» (ст. 9 (1)). Аналогичные санкции предусмотрены в случае ложных указаний о происхождении товаров.

Общие правила в отношении *недобросовестной конкуренции*: «Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» (ст. 10-bis (1), (2)).

Административные положения Парижской конвенции предусматривают создание и порядок функционирования органов управления Союзом, формирования бюджета Союза, процедуры присоединения к Союзу и выхода из него.

Республика Беларусь считается присоединившейся к Парижской конвенции с 25 декабря 1991 г. Это официальная дата прекращения действия договора о создании СССР, который стал членом Парижского союза в 1965 г.

Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений

Вслед за Парижской конвенцией в 1886 г. в Берне была принята *Международная конвенция об охране литературных и художественных произведений*, известная как Бернская конвенция. Принятию конвенции предшествовал долгий и трудный путь, который прошли европейские и американские государства, пытаясь регулировать свои отношения в области авторского права на основе двусторонних договоров. К моменту принятия Международной конвенции действовало 15 таких договоров, заключенных между 33 странами Западной Европы и Америки.

Работы по подготовке к принятию Конвенции начались в 1858 г. на брюссельском Конгрессе авторов произведений литературы и искусства. Затем в 1861 и 1877 гг. состоялись конгрессы в Антверпене и в 1878 г. - I Международный литературный конгресс в Париже, обсудивший проблемы создания международного законодательства по авторскому праву. И, наконец, после трех дипломатических конференций был подписан международный договор, получивший название Бернской конвенции.

Бернская конвенция является старейшим, но не единственным международным договором в области авторского права. Практически одновременно с ее принятием европейскими государствами на американском континенте также началась работа по созданию системы международной охраны авторских прав. В 1889 г. была принята Конвенция о создании союза американских государств в области охраны литературной и художественной собственности, а в 1902 г. на панамериканской конференции - Конвенция об охране литературной и художественной собственности. Поскольку американская и европейская конвенции расходились по целому ряду существенных признаков, потребовалось более 80 лет для сближения позиций. Например, США присоединились к Бернской конвенции только в 1989 г.

Бернская конвенция включает 38 статей и дополнительный раздел из шести статей, который содержит специальные положения, относящиеся к развивающимся странам, принятый 24 июля 1971 г. в Париже. Конвенция содержит:

- принципы национального режима, автоматической охраны и независимости охраны;
- минимальные нормы охраны;
- административные положения Союза для охраны прав авторов на их литературные и художественные произведения.

Смысл *принципа национального режима* идентичен сформулированному в Парижской конвенции: «В отношении произведений, по которым авторам предоставляется охрана в силу настоящей Конвенции, авторы пользуются в странах Союза, кроме страны происхождения произведения, правами, которые предоставляются в настоящее время или будут предоставлены в дальнейшем соответствующими законами этих стран своим гражданам, а также правами, особо предоставляемыми настоящей Конвенцией» (ст. 5 (1)).

Принцип автоматической охраны означает, что «пользование этими правами и осуществление их не связаны с выполнением каких бы то ни было формальностей» (ст. 5 (2)), например, таких, как регистрация или депонирование. Это положение Бернской конвенции долгое время служило препятствием для присоединения к конвенции США, где действует регистрационная система для объектов авторских прав. Тем не менее, после присоединения США к Конвенции белорусские произведения охраняются в США независимо от того, зарегистрированы они в этой стране или нет. Как известно, в Республике Беларусь для получения авторских прав регистрация не требуется. Справедливости ради следует заметить, что регистрация объектов авторских и смежных прав весьма полезна в случаях судебного разбирательства по делам о нарушениях исключительных прав.

Принцип независимости охраны означает, что пользование правами и осуществление их «...не зависят от существования охраны в стране происхождения произведения. Следовательно, помимо установленных настоящей Конвенцией положений, объем охраны, равно как и средства

защиты, обеспечиваемые автору для ограждения его прав, регулируется исключительно законодательством страны, в которой истребуется охрана» (ст. 5 (2)).

Минимальные нормы охраны предусматривают:

■ *охрану произведений*, которой подлежат «все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены» (ст. 2 (1)), однако охрана некоторых категорий произведений, таких как «официальные тексты законодательного, административного и судебного характера,... произведения прикладного искусства, промышленные рисунки и образцы,... политические речи и речи, произнесенные в ходе судебных процессов,... лекции, обращения и другие произнесенные публично произведения того же рода» (ст. 2 (4), (7); ст. 2-bis (1), (2)) осуществляется по усмотрению стран Союза;

■ *личные неимущественные права автора*, в соответствии с которыми «независимо от имущественных прав автора и даже после уступки этих прав он имеет право требовать признания своего авторства на произведение и противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению этого произведения, а также любому другому посягательству на произведение, способному нанести ущерб чести или репутации автора... Права, признанные за автором ... сохраняют силу после его смерти по крайней мере до прекращения имущественных прав и осуществляются лицами или учреждениями, уполномоченными на это законодательством страны, в которой потребуется охрана» (ст. 6-bis (1), (2));

■ *продолжительность охраны*: «Срок охраны, предоставляемой настоящей Конвенцией, составляет все время жизни автора и пятьдесят лет после его смерти» (ст. 7 (1));

■ *имущественные права автора*, минимальный объем которых включает следующие исключительные права автора:

а) право на перевод: «Авторы литературных и художественных произведений, охраняемых настоящей Конвенцией, в течение всего срока действия их прав на оригинальное произведение пользуются исключительным правом переводить и разрешать переводы своих произведений» (ст. 8);

б) право на воспроизведение: «Авторы литературных и художественных произведений, охраняемых настоящей Конвенцией, пользуются исключительным правом разрешать воспроизведение этих произведений любым образом и в любой форме» (ст. 9 (1));

в) право на публичное представление и передачу представления для всеобщего сведения: «Авторы драматических, музыкально-драматических и музыкальных произведений пользуются исключительным правом разрешить: (i) публичное представление и исполнение своих произведений, включая публичное представление и исполнение, осуществляемые любыми средствами или способами; (ii) передачу любым способом постановок и исполнений произведений для всеобщего сведения» (ст. 11 (1));

г) право на вещание: «Авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать: (i) передачу своих произведений в эфир или публичное сообщение этих произведений любым другим способом беспроволочной передачи знаков, звуков или изображений; (ii) всякое публичное сообщение, будь то по проводам или средствами беспроволочной связи, повторно передаваемого в эфир произведения, если такое сообщение осуществляется иной организацией, нежели первоначальная...» (ст. 11-bis (1));

д) право на публичное чтение и на передачу чтения для всеобщего сведения: «Авторы литературных произведений пользуются исключительным правом разрешать: (i) публичное чтение своих произведений, включая такое публичное чтение, осуществляемое любыми средствами или способами; (ii) передачу любым способом чтения их произведений для всеобщего сведения» (ст. 11-ter (1));

е) право на переделки, аранжировки: «Авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать переделки, аранжировки и другие изменения своих произведений» (ст. 12);

ж) право на кинематографические переделки и воспроизведение: «Авторы литературных и художественных произведений имеют исключительное право разрешать: (i) кинематографическую переделку и воспроизведение своих произведений и распространение переделанных или воспроизведенных таким образом произведений; (ii) публичное

представление и исполнение переделанных или воспроизведенных таким образом произведений и сообщение их по проводам для всеобщего сведения» (ст. 14 (1));

з) «право долевого участия» на произведения искусства и оригиналы: «В отношении оригиналов произведений искусства и оригиналов рукописей писателей и композиторов автор, а после его смерти лица или учреждения, уполномоченные национальным законодательством, пользуются неотчуждаемым правом долевого участия в каждой продаже произведения, следующей за первой его уступкой, совершенной автором произведения» (ст. 14-ter) (в белорусском законодательстве - «право следования»);

■ арест контрафактных произведений: «Контрафактные экземпляры произведения подлежат аресту в любой стране Союза, в которой это произведение пользуется правовой охраной» (ст. 16 (1)).

Административные положения Бернской конвенции предусматривают создание и порядок функционирования органов управления Союзом, формирования бюджета Союза, процедуры присоединения к Союзу и выхода из него

3. Патентная политика организации

Политика организации в области интеллектуальной собственности - это совокупность определенных правил, мер и решений, которые определяют и регулируют весь процесс создания, коммерциализации, капитализации и воспроизводства объектов интеллектуальной собственности.

Политика организации в сфере интеллектуальной собственности разрабатывается с целью осознания места и роли интеллектуальной собственности в экономике организации и ознакомления всех ее сотрудников с политикой руководства организации в вопросах создания, охраны и коммерциализации интеллектуальной собственности.

В общем случае *политика организации должна включать*:

- признание за интеллектуальной собственностью равных прав с другими видами принадлежащей организации собственности;
- намерение организации извлекать прибыль от использования принадлежащих ей объектов интеллектуальной собственности;
- желание организации осуществлять учет объектов интеллектуальной собственности и описание способов такого учета;
- намерение создать специальную структуру по управлению объектами интеллектуальной собственности или назначить лицо, уполномоченное заниматься управлением;
- описание способов извлечения прибыли от использования объектов интеллектуальной собственности, которыми намерена пользоваться организация;
- перечень видов объектов интеллектуальной собственности, подлежащих охране, с указанием способов, сил и средств для организации такой охраны;
- определение мер и приемов охраны коммерческой тайны;
- описание средств и способов предотвращения несанкционированного использования результатов интеллектуальной деятельности;
- намерение организации вкладывать средства в создание и защиту объектов промышленной собственности (включая затраты на маркетинг, рекламу, патентные исследования, подачу заявок, поддержание патентов в силе и т.п.);
- условия оплаты услуг авторов объектов интеллектуальной собственности и распределения вознаграждения за использование служебных объектов интеллектуальной собственности;
- возможность заключения с авторами договоров на использование результатов их интеллектуальной деятельности или внесения в контракт соответствующих дополнений;
- внутрифирменные особенности распределения прав на объекты интеллектуальной собственности, включая служебные объекты и т.п.

Основные положения политики организации в части вознаграждения авторов объектов интеллектуальной собственности предусматривают следующее:

- право работника организации - автора служебного объекта интеллектуальной собственности - на получение вознаграждения за создание и использование данного объекта;

- перечень законодательных актов, на основании которых осуществляется исчисление размера вознаграждения за создание и использование объектов интеллектуальной собственности в организации и порядок его выплаты;
- наличие корпоративных документов, определяющих порядок распределения средств от использования объектов интеллектуальной собственности в организации;
- основания считать объект интеллектуальной собственности использованным, сроки и вид документа, подтверждающего факт использования объекта интеллектуальной собственности;
- размеры единовременного вознаграждения за создание и вознаграждения за использование объекта интеллектуальной (промышленной) собственности автору (соавторам) и лицам, содействовавшим его созданию;
- возможность изменения по договоренности сторон условий соглашения между администрацией и работником, создавшим служебный объект интеллектуальной собственности, о выплате вознаграждения за него, если произошли существенные изменения обстоятельств, на основании которых были установлены вид, размер и сроки выплаты вознаграждения;
- способы урегулирования разногласий между администрацией и работником, создавшим служебный объект интеллектуальной собственности, относительно вида и размера вознаграждения за данный объект;
- источники выплат сумм вознаграждения автору (соавторам) и лицам, содействовавшим созданию и использованию служебного объекта интеллектуальной собственности.

Политика организации должна быть оформлена в виде отдельного внутрифирменного распорядительного документа и доведена до сведения всех сотрудников, занятых созданием и использованием объектов интеллектуальной собственности.

Политика организации в сфере интеллектуальной собственности по сути дела является частью государственной политики по сохранению своего интеллектуального потенциала.

Это обусловлено тем, что интеллектуальная собственность стала основным оружием в конкурентной борьбе на мировых рынках. Доля природных ресурсов, несмотря на увеличивающуюся их стоимость, занимает все меньший удельный вес в стоимости товаров, работ и услуг. Доминирующее положение занимает интеллектуальная собственность, охраняемая патентами. Соответственно, усиливается борьба за патентные права на новые идеи и методы, программные продукты, иные высокотехнологичные решения.

Крупные мировые компании провозглашают новые подходы к управлению интеллектуальной собственностью, ставя во главу своей стратегии охрану прав на объекты интеллектуальной собственности и их защиту от несанкционированного использования.

Как показывает практика, организации, которые не уделяют должного внимания патентованию результатов своих разработок, в большинстве своем теряют рынки сбыта, несут убытки по судебным искам за нарушение исключительных прав и, в конечном итоге, весьма подвержены риску банкротства.

Поэтому в качестве первого шага в направлении создания системы управления объектами интеллектуальной собственности в организации целесообразно издать приказ руководителя организации о начале работ в данном направлении и создать комиссию по вопросам использования объектов интеллектуальной собственности с целью разработки политики организации.

4. Патентные службы и патентные поверенные

В целях организации работы по правовой охране промышленной собственности, соблюдения норм законодательства в этой области, проведения эффективной инновационной и коммерческой политики на предприятиях, в организациях и учреждениях Республики Беларусь создаются патентные подразделения.

Основными задачами патентного подразделения являются:

- ♦ выработка и проведение патентной и лицензионной политики предприятия как составной части его научно-технической и инновационной стратегии;
- ♦ развитие на предприятии изобретательского творчества и принятие мер по использованию объектов промышленной собственности ^в хозяйственной деятельности;
- ♦ стимулирование изобретательской деятельности, охрана прав и интересов авторов и лиц, содействующих созданию и использованию объектов промышленной собственности;

- ♦ содействует разработке объектов техники и технологии на высоком научно-техническом уровне и выпуску продукции, конкурентоспособной на мировом рынке;

- ♦ выявление объектов промышленной собственности и обеспечение их правовой охраны в республике и за рубежом.

В целях выполнения основных задач в области охраны промышленной собственности патентное подразделение предприятия:

- ♦ организует патентно-информационную работу, обеспечивает работников предприятия патентной информацией по тематике проводимых и перспективных работ;

- ♦ комплектует при необходимости патентный фонд предприятия и организует работу с ним, в том числе на основе внедрения автоматизированных систем патентной информации;

- ♦ принимает участие в подготовке договоров на создание (передачу) научно-технической продукции по вопросам, относящимся к его компетенции, и контролирует их выполнение;

- ♦ проводит патентные исследования, осуществляет контроль за патентной чистотой выпускаемой продукции;

- ♦ принимает участие в подготовке договоров с авторами о передаче предприятию прав на созданные ими объекты промышленной собственности, готовит предложения о целесообразности использования прав на получение патентов, переданных предприятию его работниками;

- ♦ оформляет и подает в Национальный центр интеллектуальной собственности заявки на выдачу патентов на изобретения, промышленные образцы, регистрацию иных объектов промышленной собственности;

- ♦ ведет делопроизводство по заявкам, готовит жалобы в Апелляционный совет и заявления в Верховный Суд Республики Беларусь;

- ♦ участвует в переговорах о заключении лицензионных соглашений, соглашений о передаче технологий, иных результатов научно-технической деятельности;

- ♦ вносит совместно с другими службами предприятия предложения по отнесению научно-технической и иной информации к коммерческой тайне предприятия и др.

Ведение дел о выдаче патентов на объекты промышленной собственности и решение иных патентно-правовых вопросов требуют специальных знаний как в соответствующей области науки и техники, так и в сфере патентного права. Поэтому законодательство Республики Беларусь предоставляет изобретателям и их правопреемникам право не только выступать в патентных отношениях лично, но и пользоваться услугами других лиц. Собственно говоря, такая возможность существовала всегда в связи с наличием в гражданском праве *института представительства*. Во многих случаях и в прежние годы заявки на изобретения и другие объекты промышленной собственности подавались не самими изобретателями, а соответствующими патентными службами предприятий и организаций, оформлялись с помощью специалистов Всесоюзной организации изобретателей и рационализаторов и т.п. Новым моментом является то, что в соответствии с законодательством Республики Беларусь создан *особый институт патентных поверенных*, призванных оказывать заявителям квалифицированную помощь по патентным делам. Ранее столь привычный для западных патентных систем элемент, как патентный поверенный, в Белоруссии отсутствовал.

Отношения, связанные с профессиональной деятельностью патентных поверенных на территории Республики Беларусь, урегулированы Положением о патентных поверенных Республики Беларусь, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 11 марта 1998 г. № 379.

В соответствии с Главой 1 «Общие положения» вышеуказанного Положения патентным поверенным Республики Беларусь (далее - патентный поверенный) является физическое лицо, отвечающее требованиям настоящего Положения, аттестованное и зарегистрированное в Государственном реестре патентных поверенных Республики Беларусь (далее - Реестр), которому в соответствии с законодательством предоставлено право на представительство физических и юридических лиц (далее - доверители) по вопросам охраны и реализации прав на объекты промышленной собственности.

В качестве патентного поверенного может быть аттестовано и зарегистрировано дееспособное физическое лицо, которое:

1) имеет постоянное место жительства в Республике Беларусь, высшее естественно-научное, техническое или юридическое образование и не менее чем четырехлетний опыт практической работы в области охраны и реализации прав на объекты промышленной собственности;

2) обладает необходимым в области охраны и реализации прав на объекты промышленной собственности знанием нормативных правовых актов Республики Беларусь, международных договоров в объеме, определяемом государственным учреждением «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее - патентный орган), и соответствующими навыками их практического применения, подтвержденными результатами квалификационного экзамена.

Патентный поверенный осуществляет представительство доверителей на основании выданной ему и оформленной в установленном законодательством порядке доверенности. Доверенность, составленная на территории иностранного государства, может приниматься на территории Республики Беларусь без ее нотариального удостоверения и консульской легализации, если законодательными актами не определено иное.

Кандидату в патентные поверенные, сведения о котором вносятся в Реестр, присваивается регистрационный номер и выдается свидетельство о регистрации в качестве патентного поверенного (далее - свидетельство). Лица, не зарегистрированные в качестве патентных поверенных в соответствии с вышеуказанным Положением, не являются патентными поверенными.

Патентный орган не отвечает по обязательствам патентного поверенного, а патентный поверенный не отвечает по обязательствам патентного органа перед своими доверителями.

Глава 2 Положения о патентных поверенных Республики Беларусь посвящена правам и обязанностям, ответственности патентного поверенного, глава 3 - государственной аттестации и регистрации кандидатов в патентные поверенные, продлению срока действия свидетельства, рассмотрению жалоб заинтересованных лиц и представлений должностных лиц патентного органа, глава 4 - исключению патентного поверенного из реестра.

5. Патентные пошлины

Во всех странах мира в соответствии с национальными законодательствами за совершение юридически значимых действий по правовой охране и передаче прав на объекты промышленной собственности взимаются патентные пошлины. Взимание пошлин предусмотрено международными и региональными конвенциями. Размеры и порядок пошлин определяются, как правило, правительством, другими органами государственного управления или высшими руководящими органами, образованными соответствующими конвенциями.

Перечень юридически значимых действий, размеры и сроки уплаты пошлин устанавливаются обычно положениями о пошлинах. Например, при испрашивании европейского патента пошлины взимаются за подачу заявки, проведение поиска, экспертизы, подачу возражения, апелляции, за возобновление рассмотрения заявки в случае пропуска заявителем установленных сроков и некоторые другие действия. Пошлины уплачиваются Европейскому патентному ведомству.

Для ряда стран Европейским патентным ведомством предусмотрены льготы по уплате пошлин. Такие льготы имеются и для стран СНГ, размер уплачиваемых пошлин на 75 % меньше установленных.

За публикацию описания изобретения, выдачу патента и поддержание его в силе национальным патентным ведомством страны - члена Европейской патентной конвенции, указанной в заявке, пошлина уплачивается национальному патентному ведомству.

В соответствии с Евразийской конвенцией предусмотрено взимание пошлин за подачу евразийской заявки на одно изобретение - единая процедурная пошлина (800 долларов США) и дополнительная пошлина за каждый пункт формулы свыше пятого (70 долларов США), за экспертизу заявки по существу (800 долларов США), за выдачу евразийского патента (500 долларов США), за внесение дополнений, уточнений и исправлений (100 долларов США), за подачу возражения на решение об отказе (550 долларов США) и возражение против выдачи патента (800 долларов США).

За поддержание евразийского патента в силе уплачивается годовая пошлина в размере, равном сумме пошлин за поддержание в силе евразийского патента в указанных государствах -

участниках конвенции за соответствующий год действия патента. При этом 25 % средств за поддержание патента в силе остается Евразийскому патентному ведомству, а 75 % перечисляется указанным государствам - участникам конвенции.

Для государств - участников конвенции установлена также льгота по пошлинам. Заявители этих государств уплачивают пошлины в размерах, составляющих 10 % от размера установленных пошлин.

За подачу евразийской заявки и проверку ее на соответствие требованиям экспертизы по формальным признакам заявитель Республики Беларусь уплачивает пошлину в размере одной базовой величины.

Главой 28 Налогового кодекса Республики Беларусь (особенная часть) устанавливаются плательщики патентных пошлин, объекты обложения патентными пошлинами и ставки патентных пошлин, льготы по патентным пошлинам и др.

Пошлины установлены по всем объектам промышленной собственности, охраняемым на территории Республики Беларусь. При этом национальными заявителями пошлины уплачиваются в белорусских рублях, заявителями стран СНГ, с которыми имеются двухсторонние межправительственные соглашения о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности, - в белорусских рублях или свободно конвертируемой валюте в размерах, установленных для белорусских заявителей.

Заявители - юридические или физические лица, не имеющие постоянного места жительства или местонахождения в Республике Беларусь, уплачивают пошлины в размере, эквивалентном установленной в долларах США сумме. Эти размеры значительно выше, чем установленные для национальных заявителей.

6. Зарубежное патентование

Патентование изобретений и других объектов промышленной собственности в зарубежных странах является непременным условием успешного продвижения на рынки товаров и услуг.

Одной из основных целей патентования за границей является обеспечение правовой охраны объектов промышленной собственности при поставке продукции на экспорт. Патентование необходимо, во-первых, для закрепления рынка за своими товарами и обеспечения беспрепятственной поставки в течение длительного срока, во-вторых, для предотвращения копирования новых технических решений и появления конкурентов и, в-третьих, для получения более высокой прибыли, учитывая большую ценность запатентованных решений. Особенно актуально патентование объектов промышленной собственности при поставках комплектного оборудования и передаче технической документации по контрактам с зарубежными фирмами, а также при выполнении программ международного научно-технического сотрудничества.

Другая основная цель патентования за границей - продажа лицензий иностранным фирмам на право использования созданных объектов промышленной собственности.

В условиях жесткой конкуренции наличие патента укрепляет позиции покупателя лицензии, дает ему возможность монопольно использовать конкретный объект промышленной собственности. Как показывает практика, патентование в странах, где имеются потенциальные покупатели лицензий, является непременным условием не только успешной их продажи, но и значительно более высокой цены (по некоторым данным, цена патентной лицензии на 20-25 % выше беспатентной).

Патентование также необходимо осуществлять с целью защиты новых технических и художественно-конструкторских решений, используемых в изделиях, демонстрируемых на международных выставках и ярмарках. Участие в международных выставках и ярмарках позволяет, с одной стороны, продемонстрировать новейшие достижения в определенной области науки и техники, а с другой - выявить фирмы, проявляющие интерес к экспонатам, и начать коммерческие переговоры в отношении экспорта продукции или продажи лицензий.

В ряде случаев по принципиально новым областям науки и техники патентование объектов промышленной собственности осуществляется с целью защиты приоритета страны (организации), имея в виду перспективы коммерческой реализации в будущем.

При выборе страны патентования и процедуры получения патента следует учитывать действующую в стране систему выдачи патентов - явочная или проверочная (отсроченная).

Для выбора процедуры патентования и круга стран, в которых целесообразно получить патент, необходимо знание требований национальных законодательств стран патентования, международных и региональных соглашений по охране промышленной собственности которых они участвуют (правила оформления, подачи и рассмотрения заявки, действующей системы выдачи патента, поддержания его в силе, преимущества и недостатки вариантов испрашивания охранного документа, соотношение затрат на патентование по соответствующим процедурам).

При отборе объектов промышленной собственности для зарубежного патентования необходимо учитывать:

- ♦ значимость объекта промышленной собственности и его преимущества по сравнению с аналогичными решениями. Предлагаемый для патентования объект должен обеспечивать, как правило, более высокие технико-экономические показатели будущего изделия или технологического процесса по сравнению с известными;

- ♦ состояние и перспективы промышленного освоения, возможности демонстрации работоспособного образца или технологического процесса;

- ♦ наличие программы или плана мероприятий по реализации объекта на внешнем рынке;

- ♦ результаты рекламно-коммерческой проработки и заинтересованность зарубежных потребителей;

- ♦ возможность контроля за использованием предлагаемого к патентованию объекта;

- ♦ варианты процедуры патентования и предполагаемые расходы по патентованию.

Традиционная процедура патентования осуществляется в странах, где имеется перспектива продажи лицензий или экспорта продукции, в соответствии с национальным законодательством. Эта процедура наиболее выгодна при ограниченном числе стран патентования. При традиционной процедуре патентования важно полностью использовать возможности подачи заявок с испрашиванием конвенционного приоритета.

При заинтересованности заявителя в патентовании изобретений в странах, участвующих в региональных патентных конвенциях, целесообразнее использовать соответствующий региональный механизм.

В случае, если патентование необходимо осуществлять в нескольких странах Европейского экономического сообщества (ЕЭС), заявители могут воспользоваться Европейской патентной конвенцией. Конвенция предусматривает выдачу европейского патента Европейским патентным ведомством, находящимся в Мюнхене (ФРГ), на основе унифицированных для этой цели правил. Конвенция была подписана в 1973 г. В соответствии с конвенцией создана Европейская патентная организация, членами которой по состоянию на 1 января 2006 г. является 31 государство: Австрия, Бельгия, Болгария, Великобритания, Германия, Греция, Дания, Ирландия, Исландия, Испания, Италия, Кипр, Латвия, Литва, Лихтенштейн, Люксембург, Македония, Монако, Нидерланды, Польша, Португалия, Румыния, Словакия, Словения, Турция, Финляндия, Франция, Чехия, Швейцария, Швеция, Эстония.

Европейская патентная конвенция предусматривает подачу одной заявки на одном языке в Европейское патентное ведомство (ЕПВ). Официальными языками ЕПВ являются английский, немецкий и французский. Заявки на европейский патент подаются на одном из этих языков. Экспертиза заявок проводится в одном ведомстве. Европейское патентное ведомство обеспечивает высокое качество экспертизы заявок, что позволяет обеспечить патентообладателям большую правовую стабильность по сравнению с национальными патентами. Однако осуществление прав, предоставляемых европейским патентом, регламентируется патентными законами тех стран, которые указаны в патенте.

Процедура патентования состоит из следующих этапов: подача заявки, предварительная экспертиза по формальным требованиям, проведение международного поиска, публикация заявки и отчета о поиске, экспертиза по существу, принятие решения о выдаче патента либо об отклонении заявки.

Динамика роста подачи заявок в Европейское патентное ведомство свидетельствует о заинтересованности заявителей в получении европейского патента. Количество поданных заявок в 2004 г. составило 178 500.

В то же время решение о выдаче европейского патента еще не означает его полноценного действия в европейских странах. Только после переводов описания к патенту и направления в

национальные патентные ведомства, осуществления национальной регистрации и публикации обеспечивается полноценная правовая охрана изобретения на основе европейского патента.

При необходимости патентования изобретения в странах СНГ целесообразно воспользоваться Евразийской патентной конвенцией. Конвенция была подписана 9 сентября 1994 г. и вступила в силу в августе 1995 г. Конвенцию ратифицировали девять государств: Туркменистан, Республика Беларусь, Республика Таджикистан, Российская Федерация, Азербайджанская Республика, Республика Казахстан, Киргизская Республика, Республика Армения и Республика Молдова.

Конвенция учредила Евразийскую патентную организацию, исполнительным органом которой является Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ).

Подача евразийской заявки осуществляется на русском языке через национальный патентный орган, который проводит проверку соблюдения формальных требований к заявке. В случае испрашивания конвенционного приоритета в ЕАПВ подается заверенная копия приоритетной заявки. Не позднее шести месяцев с даты публикации отчета о поиске подается ходатайство о проведении экспертизы евразийской заявки. Публикация евразийской заявки осуществляется по истечении 18 месяцев с даты приоритета. Публикуется также отчет о поиске. После проведения экспертизы по существу, при ее положительном решении, выдается евразийский патент, который действует на территориях всех стран — членов конвенции или же тех стран, которые указаны заявителем.

Если заявитель желает обеспечить охрану изобретения, например, в странах Европы, США, Японии и других, лучше воспользоваться преимуществами, которые предоставляет Договор о патентной кооперации (РСТ - Patent Cooperation Treaty). Для Республики Беларусь договор действует с 1991 г., всего в договоре участвуют 128 государств. Договор предусматривает возможность составления и подачи в национальное патентное ведомство (Национальный центр интеллектуальной собственности) международной заявки. Центр как получающее ведомство один экземпляр международной заявки оставляет в своем фонде, один экземпляр пересылает в Международное бюро ВОИС и один экземпляр - в Международный поисковый орган (как правило, это Москва, Роспатент или Мюнхен, ЕПВ).

Договор о патентной кооперации обеспечивает необходимую рационализацию и сотрудничество при подаче и обработке патентных заявок и распространении содержащейся в них технической информации. Основная цель РСТ заключается в том, чтобы в интересах как пользователей патентных систем, так и патентных ведомств сделать более простой, эффективной и рентабельной работу с патентными заявками при испрашивании охраны в нескольких странах за счет сокращения дублирования усилий, имеющих место при подаче и обработке заявок отдельно в каждой стране.

На базе РСТ создана международная система, позволяющая подать одну-единственную международную патентную заявку с указанием стран, в которых испрашивается патент. В рамках системы, в частности, осуществляется: формальная экспертиза международных заявок получающими ведомствами; международный поиск, отчет о котором предоставляется заявителю и публикуется по истечении 18 месяцев с даты приоритета; централизованная публикация международных заявок вместе с относящимися к ним отчетами о международном поиске, а также рассылка соответствующих материалов в указанные ведомства; факультативная международная предварительная экспертиза, проводимая не позднее 19 месяцев с даты приоритета, заключение которой по вопросу соответствия заявленного изобретения основным принятым международным критериям патентоспособности рассылается заявителю и соответствующим указанным ведомствам. Решение вопроса о выдаче патентов остается в компетенции национальных и региональных ведомств, которые могут использовать для этих целей отчет о международном поиске и заключение международной предварительной экспертизы, осуществить переход международной заявки на национальную фазу. Действия, связанные с переходом международной заявки на национальную фазу, необходимо совершить до истечения 30 месяцев с даты приоритета.

Если результаты международного поиска неблагоприятны, заявитель может отозвать международную заявку при решении вопроса о переводе на национальную фазу и таким образом сэкономить на расходах по оплате переводов и процедур, осуществляемых национальными ведомствами.

В соответствии с законодательством заявители Республики Беларусь до подачи заявки в зарубежные страны обязаны подать заявку в Национальный центр интеллектуальной собственности и сообщить о намерениях запатентовать тот или иной объект промышленной собственности.

Государственная поддержка зарубежного патентования объектов промышленной собственности, созданных белорусскими учеными, изобретателями, дизайнерами, является весомым стимулом для активизации инновационной и внешнеэкономической деятельности.