

## **Тема 12. Интеллектуальная собственность в «международном частном праве»**

### **1. Понятие интеллектуальной собственности.**

**2. Международно-правовое регулирование защиты авторского права и смежных прав**

**3. Международные договоры в сфере промышленной собственности.**

**4. Охрана прав интеллектуальной собственности иностранцев в Республике Беларусь.**

### **1. Понятие интеллектуальной собственности.**

Право интеллектуальной собственности представляет собой условное, собирательное понятие, объединяющее авторское право и право промышленной собственности. Объекты права интеллектуальной собственности – это комплекс объектов авторского права и права промышленной собственности. Таким образом, право интеллектуальной собственности как самостоятельная отрасль «международного частного права» объединяет в себе две подотрасли – авторское право и право промышленной собственности.

Конкретное регулирование правоотношений, связанных с интеллектуальной деятельностью, осуществляется в национальном праве не в соответствии с законодательством о собственности, а по нормам авторского и изобретательского права. Объекты права интеллектуальной собственности — это все права, относящиеся к изобретениям, открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, фирменным наименованиям; защита против недобросовестной конкуренции; права на литературные, художественные и научные произведения; другие права, связанные с интеллектуальной деятельностью в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС), принятая в Стокгольме 14 июля 1967 г., гласит, что понятие «интеллектуальная собственность» включает права касающиеся:

- литературных, художественных и научных произведений;
- выступлений исполнителей, фонограмм и программ эфирного вещания;
- изобретений во всех областях человеческой деятельности;
- научных открытий;
- промышленных образцов;
- товарных знаков, знаков обслуживания и товарных названий и обозначений;
- пресечения недобросовестной конкуренции;

всех других прав, являющихся результатом интеллектуальной деятельности в промышленной, научной, литературной или художественной областях.

Существуют две основные ветви исключительных прав, которым присущи свои системы охраны: форма как результат творческой деятельности (охраняется авторским правом) и существо творческой деятельности (охраняется изобретательским правом). Соответственно действуют две системы охраны: фактологическая (авторское право возникает в силу самого факта создания произведения, «произведение обособляет самое себя») и регистрационная (право промышленной собственности, которое должно сопровождаться специальными действиями по обособлению результата, его регистрации). В настоящее время установилась третья система охраны результатов интеллектуальной деятельности, относящаяся к секретам производства (ноу-хау). Охрана распространяется на содержание объекта, но осуществляется без регистрации. В рамках фактологической системы охраны существует промежуточная, «факторе регистрационная» подсистема (охрана компьютерных программ).

Иностраный элемент в праве интеллектуальной собственности может проявляться только в одном варианте — субъектом этого права выступает иностранное лицо. Такое положение вещей связано с тем, что право интеллектуальной собственности имеет строго территориальный характер. Оно возникает, признается и защищается только на территории того государства, где создано произведение, зарегистрировано изобретение или открыт секрет производства (в изобретательском праве территориальный характер проявляется более рельефно, чем в авторском). Единственным способом преодоления территориального характера этого права является заключение международных соглашений (универсальных, региональных и двусторонних) о взаимном признании и защите прав на результаты творческой деятельности, возникших в других государствах. Специфика правового регулирования права интеллектуальной собственности как отрасли «международного частного права» заключается в наиболее значимой роли «международного публичного права», чем во всех других отраслях «международного частного права». Необходимо отметить особую роль и значение ВОИС и других международных организаций, в функции которых входит регулирование международной охраны права интеллектуальной собственности.

Общераспространенное определение не раскрывает сущности понятия «интеллектуальная собственность», а лишь содержит примерный перечень объектов интеллектуальной собственности. Такого же подхода придерживаются и национальные законы. В частности, в ст. 139 ГК Республики Беларусь под интеллектуальной собственностью понимается исключительное право гражданина или юридического лица на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ и услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак

обслуживания и т. п.). В ст. 980 ГК Республики Беларусь перечислены объекты интеллектуальной собственности. Это, во-первых, результаты интеллектуальной деятельности: произведения науки, литературы и искусства; исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания; изобретения, полезные модели, промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау). Во-вторых, средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг, а также фирменные наименования; товарные знаки (знаки обслуживания); географические указания. Перечень объектов интеллектуальной собственности в ст. 980 не является исчерпывающим (об этом говорится в п. 3). Могут быть и другие объекты интеллектуальной собственности. Однако правовая регламентация их охраны должна быть четко установлена законодательством. В ст. 51 Конституции Республики Беларусь сказано: «...интеллектуальная собственность охраняется законом».

Всю правовую конструкцию интеллектуальной собственности объединяет специфика прав на объекты интеллектуальной собственности. Ядром права интеллектуальной собственности являются исключительные права правомерного использования объекта интеллектуальной собственности (ст. 983 Гражданского кодекса Республики Беларусь). Правообладатель вправе разрешить другому лицу использовать объект интеллектуальной собственности. Он может передать это право другому лицу полностью или частично либо распорядиться им иным образом.

Исключительные права на объекты интеллектуальной собственности не порождают абсолютную монополию. Эти права имеют определенные границы. В законодательстве всегда устанавливаются ограничения исключительных прав временем, территорией и случаями свободного использования, а также предусматриваются основания признания исключительных прав недействительными. Данные особенности правовой конструкции «интеллектуальная собственность являются причиной того, что отношения в этой области с иностранным элементом получают совершенно иную регламентацию, чем другие отношения с иностранным элементом.

Вопросы интеллектуальной собственности в «международном частном праве» определяются тем, что исключительные права носят строго *территориальный характер*. Права интеллектуальной собственности, возникшие по законам одного государства, необязательно признаются в другом государстве. Классические механизмы «международного частного права», коллизионное регулирование к данным отношениям практически не применимы. Об этом четко сказано в п. 1 ст. 1132 ГК Республики Беларусь: «...к правам на интеллектуальную собственность применяется право страны, где испрашивается защита этих прав». Иным образом решается судьба прав в других гражданско-правовых отношениях с иностранным элементом. Например, коллизионному принципу «закон места нахождения вещи» права собственности на вещь, возникшие в одном государстве по праву этого государства, признаются в другом государстве.

Коллизионные нормы применяются к договорам, предметом которых являются права интеллектуальной собственности (п. 2 ст. 1132 ГК Республики Беларусь). В п. 1. 15) ст. 1125 ГК Республики Беларусь закреплена привязка «закон лицензиара» для лицензионных соглашений, т. е. права и обязанности сторон по лицензионному договору при отсутствии соглашения сторон об ином регулируются правом страны, где имеет основное место деятельности (место постоянного жительства) сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации. Коллизионные вопросы других договоров по вопросам интеллектуальной собственности в праве Республики Беларусь не уточняются. Вместе с тем коллизионные правила Гражданского кодекса Республики Беларусь позволяют сделать следующие выводы.

Во-первых, права и обязанности регулируются правом страны, где имеет местонахождение (место проживания) сторона, исполняющая основное обязательство по сделке, следовательно, правообладатель. В частности, к договору на создание объекта интеллектуальной собственности должно применяться право страны автора.

Во-вторых, автономия воли в договорах по вопросам интеллектуальной собственности возможна, но достаточно ограничена. Право, выбираемое сторонами, регулирует только договорные отношения, например, право сублицензии, срок и условия передачи технической документации и т. д. Однако территориальный характер прав интеллектуальной собственности ограничит автономию воли механизмами «международного частного права»: оговоркой о публичном порядке, императивными нормами, обходом закона.

## **2.Международно-правовое регулирование защиты авторского права и смежных прав**

Объектами авторско-правовой охраны обычно являются литературные и художественные произведения, то есть оригиналы творений в области литературы и искусства. Формой, в которой выражаются такие произведения, могут быть слова, символы, музыка, картины, трехмерные предметы или комбинация таких форм (например, опера или кинофильм).

Практически все национальные законы в области авторского права предусматривают охрану следующих видов произведений:

литературные произведения: романы, новеллы; стихи, драматические произведения и любые другие сочинения, независимо от их содержания, объема, цели и формы; охраняются как опубликованные, так и неопубликованные произведения (в большинстве стран законами в области авторского права также охраняются и устные произведения, то есть произведения, не зафиксированные в письменной виде);

музыкальные произведения: классическая или «легкая» музыка, хоровая музыка, оперы, оперетты, инструментальная музыка (как для одного инструмента, так и для нескольких инструментов или оркестра);

хореографические произведения;

художественные произведения: двухмерные (рисунки, картины, гравюры, литографии и т. п.) или трехмерные (скульптуры и архитектурные сооружения), независимо от содержания и назначения;

картины и технические чертежи;

фотографические произведения: независимо от темы и цели, с которой они сделаны;

аудиовизуальные произведения: немые или звуковые, независимо от их целей, жанра, метода съемки или технологического процесса.

Некоторые законы в области авторских прав также предусматривают охрану производных произведений (переводы и адаптации) и сборников произведений, баз данных, представляющих собой по подбору и расположению материалов результат интеллектуального творчества.

Многие законы также содержат положения по охране произведений прикладного искусства: художественные ювелирные изделия, лампы, обои, мебель и т. п.

Субъектами авторского права являются лица, обладающие исключительными правами на произведение. К ним относятся:

авторы произведений;

правообладатели, которыми часто являются различные предприятия (издательства, радио- и телекомпании и т. д.), приобретающие монопольное право на коммерческое использование произведения;

если произведение создается служащим, работающим по найму, то исключительное право на произведение возникает у нанимателя;

в случае создания произведения изобразительного искусства и фотопроизведения по договору заказа субъектом исключительного права становится заказчик;

субъектами авторского права являются также наследники автор или иного обладателя авторского права, авторское право наследников ограничено определенным сроком, который начинается после смерти автора, а также в ряде случаев и по объему.

Территориальный характер авторского права является серьезным препятствием для международного сотрудничества в области обмена результатами творческой деятельности. Необходимость международно-правовой защиты авторских прав и их признание на территории других государств стала очевидной более 100 лет назад. В связи с этим унификация авторского права началась уже в XIX в. В 1886 г. была принята Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (действует в редакции 1971 г.), Государства-участники основали Бернский союз для охраны прав авторов литературных и художественных произведений. Его административные функции выполняет ВОИС. Россия присоединилась к Бернской конвенции в 1995 г.

Основа Конвенции – материально-правовые нормы об охраняемых произведениях и их авторах. Коллизионное регулирование – применение права страны, где испрашивается охрана авторских прав, или закона суда.

При определении субъектов охраны в Бернской конвенции используется территориальный принцип охраны. Предпочтение имеет страна происхождения произведения (страна первого опубликования). Решающим признаком является не национальность (гражданство) автора, а национальность произведения, однако в отдельных случаях учитывается и национальность автора. Авторы из стран-членов Союза пользуются в других странах Союза (кроме страны происхождения произведения) в отношении своих произведений правами, которыми в этих странах пользуются их собственные граждане (т.е. национальным режимом), а также правами, специально оговоренными в Конвенции. Такая же охрана предоставляется авторам – гражданам государств, не входящих в Союз, если их произведения опубликованы в одной из стран Союза.

Охрана неопубликованных произведений предоставляется только гражданам государств-членов Союза. Таким образом. Конвенция определяет различные условия охраны опубликованных и неопубликованных произведений.

Максимальный срок охраны авторских прав составляет все время жизни автора и 50 лет после его смерти. Возможно увеличение сроков охраны в соответствии с национальным законодательством. В случае возникновения спора о сроках охраны применяется право государства первой публикации произведения. На переводы, фотографии, кинофильмы и другие объекты сроки охраны снижены.

Отличительные особенности Бернской конвенции – существенные ограничения свободного использования произведений, наличие ряда формальностей по регистрации произведений, обратная сила действия положений Конвенции (однако каждое государство само определяет применение на своей территории этого начала). Объекты охраны — права автора на все произведения в области литературы, науки и искусства, выраженные любым способом и в любой форме. Конвенция устанавливает примерный (неисчерпывающий) перечень видов таких произведений.

С точки зрения формальных условий охраны авторских прав на произведение Бернская конвенция придерживается концепции европейского права, выраженной в национальном законодательстве большинства европейских стран. Возникновение охраняемых авторских прав не связано с выполнением каких-либо формальностей. Право собственности на нематериальную вещь возникает от одного лишь факта создания произведения.

Объем авторских прав определяется законом того государства, где испрашивается охрана. В данном случае автору предоставляются национальный режим и специальные права, предусмотренные в Бернской конвенции. Объем охраняемых прав не зависит от охраны произведения в стране его происхождения. Это относится и к материальным правам, и к судебной защите. Право на судебную защиту основано на принципе национального режима.

Бернская конвенция представляет собой чрезвычайно высокий международный стандарт охраны авторских прав, поэтому ее положения оказались неприемлемыми для развивающихся государств. Таким государствам экономически невыгодно присоединение к Конвенции, поскольку для них практически недостижим такой высокий уровень охраны авторских прав на перевод и другие способы использования иностранных произведений.

В 1952 г. по инициативе ЮНЕСКО была принята Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве (действующая редакция 1971 г.), имеющая более универсальный характер, чем Бернская. В преамбуле Конвенции подчеркивается, что ее цель – дополнить уже действующие нормы международного авторского права, но не заменить или нарушить их. Всемирная конвенция содержит большое количество отсылок к национальному законодательству, меньший объем материально-правовых предписаний, чем в Бернской конвенции. Для стран — участниц Всемирной конвенции нет необходимости изменять свои особые национальные системы авторского права.

Всемирная конвенция устанавливает ряд существенных льгот для развивающихся государств: выдача государством принудительных лицензий на перевод произведений в целях развития национальной науки, культуры и образования; право свободного перевода произведения по истечении 10 лет после его опубликования; свобода радио и телепередач и свободное использование опубликованных произведений в учебных и научных целях. Нормы Конвенции не имеют обратной силы. Срок охраны авторских прав определяется законом государства, в котором испрашивается защита, но не короче продолжительности жизни автора плюс 25 лет после его смерти. Установлен также принцип сравнения сроков.

Конвенция содержит примерный перечень охраняемых объектов авторского права, полностью совпадающий с перечнем, определенным в Бернской конвенции. Всемирная конвенция вводит понятие «выпуск произведения в свет как его воспроизведение в какой-либо материальной форме и предоставление неопределенному кругу лиц возможности ознакомления с этим произведением». Введен специальный знак охраны авторских прав (соруight) в виде символа, указания обладателей авторского права, года первого выпуска произведения.

Всемирная конвенция (как и Бернская) исходит из принципа национального режима. Объем авторских прав определяется национальным законодательством государств-участников. Всемирная конвенция устанавливает единственное специальное право автора – исключительное право автора на перевод и переиздание своего произведения. Для получения права на перевод чужого произведения создана специальная лицензионная система. Всемирная конвенция предусматривает идентичное Бернской коллизионное регулирование – применение права государства, где испрашивается защита авторских прав, или закона суда.

В 1996 г. Женевская дипломатическая конференция приняла новый универсальный договор – Договор ВОИС по авторскому праву. Этот Договор установил принципиально иной, более высокий уровень охраны объектов авторского права: правовая охрана авторских прав прямо связана со стимулированием литературного и художественного творчества. Впервые в мировой практике указано, что охрана распространяется не только на форму выражения произведения, а на идеи и процессы; объектами охраны объявлены компьютерные программы, компиляции данных или другой информации: как результаты интеллектуальной деятельности, «информации об, управлении правами», приложенная к произведению. Особо подчеркивается необходимость выработки современных международных правил охраны авторских прав и сохранения баланса прав авторов и интересов общества в области доступа к информации. Договор ВОИС является своеобразным дополнением Бернской конвенции. В соответствии с Договором созданы специальная Ассамблея и Международное бюро ВОИС.

Особое место среди универсальных международных договоров занимает Мадридская конвенция об избежании двойного налогообложения выплат авторского вознаграждения 1979 г., которая предусматривает запрет двойного налогообложения как авторских, так и смежных прав.

Среди региональных соглашений о международно-правовой охране авторских прав следует отметить Межамериканскую конвенцию по охране авторских прав 1946 г., регламенты и директивы ЕС (директива Совета ЕС о правовой охране компьютерных программ 1991 г.). Соглашение стран СНГ о сотрудничестве в области охраны авторского права 1993 г.

Выделение из авторского права смежных (аналогичных, родственных, других соседствующих) прав и установление их самостоятельной защиты связано с распространением «интеллектуального пиратства» (вторичное использование произведения без согласия автора и исполнителя, незаконное копирование и реализация фонограмм). Субъектами «смежных» прав являются артисты-исполнители, производители фонограмм, вещательные организации. Основные формы охраны смежных прав — право их субъектов разрешать или запрещать вторичное воспроизведение результатов их творческой деятельности.

Международно-правовая унификация в области смежных прав – Международная (Римская) конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (основана на принципе национального режима, который предоставляется по законодательству страны, где испрашивается охрана). Римская конвенция установила минимальный уровень охраны смежных прав. Конвенция не имеет обратной силы. Минимальный срок охраны составляет 20 лет (государства вправе устанавливать более длительные сроки охраны). Все выпущенные или предназначенные для продажи экземпляры фонограмм должны иметь международный знак охраны смежных прав.

Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г. существенно обновила и дополнила Римскую конвенцию путем предоставления производителям фонограмм особого режима охраны в рамках антимонопольного законодательства и уголовно-правовой защиты. Государства-участники Женевской конвенции отказались от предоставления иностранцам национального режима. Критерий выбора применимого права – законодательство государства гражданства производителя фонограмм. Все правовые формы охраны отнесены к компетенции государств-участников.

Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г. (открыт для подписания только членам ВОИС) не влияет на обязательства государств по другим конвенциям об охране смежных прав, не затрагивает права авторов и распространяется только на исполнителей и производителей фонограмм. Срок охраны смежных прав составляет 50 лет. Значительно расширен круг их исключительных прав. Договор основан на принципе национального режима охраны: каждое государство-участник предоставляет гражданам других государств такой же режим, какой они предоставляют своим собственным гражданам в отношении перечисленных в Договоре исключительных прав исполнителей и производителей фонограмм.

### **3. Международные договоры в сфере промышленной собственности.**

В доктрине для обозначения этой сферы частного-правового регулирования употребляется различная терминология— изобретательское, патентное, лицензионное право, право промышленной собственности. Представляется, что понятие «право промышленной собственности» можно использовать как родовое, наиболее широкое, объемное и точное. Право промышленной собственности представляет собой часть права интеллектуальной собственности. Объекты права промышленной собственности – научные открытия, изобретения, промышленные образцы, товарные знаки, фирменные наименования, знаки обслуживания, коммерческие обозначения, пресечение недобросовестной конкуренции, полезные модели, наименования мест происхождения товаров, торговые и производственные секреты (ноу-хау), а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности. Пограничное место занимают компьютерные программы, базы данных и топологии интегральных микросхем, которые считаются объектами авторского права, но охраняются в рамках патентного ведомства.

Понятие «промышленная собственность» не подпадает под общее понятие права собственности. Специфика промышленной собственности заключается в том, что это, как правило, нематериальный объект, результат творческой деятельности, непосредственно не связанный с правом собственности на материальный объект, в котором она выражена. Закон предоставляет владельцам права на промышленную собственность

исключительные права на использование результатов их деятельности. С одной стороны, изобретателю принадлежат имущественные права на использование изобретения (могут отчуждаться, т.е. передаваться третьим лицам), с другой – изобретатель обладает целым комплексом личных неимущественных прав (право на авторство, право на имя и т.д.), которые являются неотчуждаемыми в силу природы этих прав.

Право промышленной собственности охраняет только идею, замысел изобретения, товарного знака независимо от формы реализации этих идей. Особенность права промышленной собственности — специфические формы его охраны путем выдачи государственных охранных документов, действующих в течение установленного законом срока.

Территориальный характер права промышленной собственности проявляется еще более отчетливо, чем в авторском праве. Субъективное авторское право возникает (с точки зрения континентального права) в силу только факта создания произведения в объективной форме. Субъективное право на промышленную собственность возникает по волеизъявлению государства, направленному на охрану прав изобретателя посредством выдачи определенного охранного документа (патент, авторское свидетельство, регистрация товарного знака). Выдача охранного документа представляет собой акт государственной власти и создает субъективные права, действующие только на территории данного государства. В других государствах эти права законом не охраняются, и изобретение может быть свободно использовано другими лицами. Для охраны своего произведения за границей автор должен получить охранный документ по законодательству соответствующего государства. Только тогда автор получает новое субъективное право на результат своей творческой деятельности, которое также имеет территориальный характер.

К объектам права промышленной собственности предъявляются различные требования: новизны, полезности (в некоторых странах), приоритета, патентной чистоты. Предложенное решение должно быть новым, неизвестным во всем мире (мировая новизна) или в данной стране (локальная новизна). Новизна устанавливается путем проведения специальной экспертизы на новизну. Патентная чистота — это международная проверка изделия в случае экспорта объектов промышленной собственности. Это проверка, не подпадают ли данные объекты под действие других патентов, выданных третьим лицам. Патентная чистота устанавливается при помощи специальной экспертизы. Если подобное изобретение уже запатентовано в другой стране, то необходимо отказаться от его использования или купить лицензию у патентообладателя.

Основным способом преодоления территориального характера является заключение международных соглашений и использование принципа взаимности. Широко применяются также патентная кооперация, зарубежное патентование, регистрация товарных знаков в других государствах и т.д. Большинство государств предоставляет иностранцам национальный режим в сфере охраны их прав на промышленную

собственность. Однако принцип национального режима применяется далеко не во всех странах. Например, в патентном законодательстве Италии для национальных изобретателей установлены более длительные сроки охраны изобретений и льготный режим патентования. Это способствует значительному ускорению использования запатентованных иностранцами изобретений в Италии. В большинстве стран установлены суровые меры наказания за контрафакцию и другие посягательства на промышленную собственность (Китай – смертная казнь; США – до 10 лет лишения свободы и штраф 500 тыс. дол.).

Изобретение – это отвечающее критериям патентоспособности техническое решение либо применение уже известных устройств по новому назначению. Основная форма охраны изобретений – это выдача патента, который устанавливает юридическую монополию на изобретение и обеспечивает его обладателю исключительные права на использование изобретения. Критерии патентоспособности: новизна технического решения; существенность новизны изменений; принципиальная возможность практической реализации изобретения. Изобретение должно обладать патентной чистотой. Патент на изобретение выдается патентным ведомством по результатам экспертизы. Номинальный срок действия патента составляет 15-20 лет, однако ввиду морального устаревания изобретений реальные сроки действия патента значительно короче – 5-10 лет.

Коллизионное регулирование споров по патентным правоотношениям с иностранным элементом в принципе идентично коллизионному регулированию в авторском праве. Исходное начало – применение права государства, где испрашивается охрана. Возможно также применение закона суда. В судебной практике распространено применение отсылок первой и второй степеней.

Товарный знак – это обозначение, способное отличить товары одних производителей от однородных товаров других производителей. Товарный знак служит средством индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции. С помощью товарного знака можно определить национальность товара. Основанием правовой охраны товарного знака является свидетельство, выдаваемое патентным ведомством. Свидетельство подтверждает приоритет знака и исключительные права его обладателя. Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи первой заявки в патентное ведомство любого государства-участника Парижского союза.

Основным способом преодоления территориального характера права промышленной собственности и его охраны за пределами государства возникновения является заключение международных соглашений. Международная охрана промышленной собственности осуществляется на двустороннем, региональном и универсальном уровнях. В унификации права промышленной собственности большую роль играют международные организации: Парижский союз, ВОИС, ИНПАДОК. Последним выработан типовой международный патент.

Первым универсальным договором в этой области является Парижская конвенция об охране промышленной собственности 1883г. (действует в Стокгольмской редакции 1967 г.). Государства-участники Конвенции образовали Парижский союз для защиты промышленной собственности. Конвенция не вводит международного патента, который, будучи выдан в одном государстве, действовал бы во всех остальных государствах-участниках. Точно так же не вводится международный товарный знак. Условия регистрации товарных знаков определяются национальным законодательством. Регистрация товарного знака в одном государстве не имеет экстерриториального действия. Цель Парижской конвенции – создание правовых условий для охраны исключительных прав в сфере промышленной собственности. Субъекты охраны – граждане и фирмы из государств-членов Парижского союза. Основной принцип – предоставление национального режима, т.е. граждане и фирмы из любого государства-участника получают такую же охрану промышленной собственности в других государствах-участниках, какую предоставляют их собственным гражданам.

Конвенция определяет промышленную собственность как часть интеллектуальной собственности. Установлен примерный перечень объектов промышленной собственности (расширен в национальном праве). Подчеркивается своеобразие промышленной собственности: ее объекты – это бестелесные, нематериальные вещи, поэтому на первом месте стоит охрана идеи независимо от формы ее реализации. Парижская конвенция определяет понятие недобросовестной конкуренции, закрепляет принципы национального режима, патентной чистоты и конвенционного приоритета.

Институт конвенционного приоритета – одна из основных идей Парижской конвенции. Введение правила о конвенционном приоритете обусловлено тем, что патент выдается тому, кто первым подал заявку на изобретение. Одновременное патентование изобретения в нескольких странах практически невозможно, поскольку изобретение, запатентованное в одной стране, уже не является новым в другой. Для заявителей из стран Парижского союза установлено исключение – лицо, подавшее заявку в одной стране, в течение года со дня подачи первой заявки пользуется правом приоритета при подаче такой же заявки в других государствах. В этих странах приоритет и новизна будут определяться не на день фактической подачи заявки в местное патентное ведомство, а на день подачи первой заявки. Конвенционный приоритет при патентовании промышленных образцов и регистрации товарных знаков действует в течение 6 месяцев.

Конвенция установила временную охрану некоторых объектов промышленной собственности на международных выставках. Нормы об экспонировании изобретений на международных выставках в странах-участницах закрепляют правило — экспонирование изобретения на выставке не препятствует его патентованию в этой стране. Срок конвенционного приоритета исчисляется с момента помещения изделия на выставке.

За исключением норм о национальном режиме и конвенционном приоритете Парижская конвенция содержит ограниченное количество унифицированных материально-правовых положений. Конвенция предоставляет всем государствам-участникам полную свободу в издании национального законодательства по охране промышленной собственности в соответствии с их национальными традициями.

Договор о патентной кооперации 1970 г. (РСТ) предоставляет возможность подавать одну международную патентную заявку, имеющую такую же силу, как национальные патентные заявки, и осуществлять по ней международный поиск и международную предварительную экспертизу, дающие представление о перспективах и целесообразности получения патента в нескольких государствах. К 2005 г. участниками договора стали 126 государств.

Процедуру рассмотрения заявки по системе РСТ принято делить на два этапа: международную и национальную фазы. Международная фаза включает в себя подачу международной заявки, проведение поиска (первая фаза РСТ) и международную предварительную экспертизу (вторая фаза РСТ). Национальная фаза представляет собой обычный порядок выдачи патентов ведомством страны патентования в соответствии с требованиями внутреннего законодательства.

Система Мадридского соглашения включает Мадридское соглашение 1891 г. и Протокол 1989 г. На 2005 г. участниками Мадридского соглашения являются 56 государств, а Протокола — 66 государств. Международная регистрация знака по Мадридской системе позволяет значительным образом ускорять и удешевлять получение охраны в нескольких странах.

Согласно ст. 1(2) Мадридского соглашения право на международную регистрацию имеют граждане государств-участников и лица, к ним приравненные. При этом ст. 2 Мадридского соглашения ссылается на ст. 3 Парижской конвенции.

Статья 4 Мадридского соглашения гласит, что товарный знак, имеющий международную регистрацию, пользуется с момента регистрации в каждой стране такой же охраной, как знаки, зарегистрированные непосредственно в данной стране. Таким образом, международная регистрация означает, что знак должен охраняться как зарегистрированный национальный знак.

По Мадридскому соглашению заявка составляется на одном языке (французском), пошлина платится лишь один раз (в Международное бюро ВОИС). Заявка на международную регистрацию должна быть основана на национальной регистрации. Государства — участники Мадридского соглашения, указанные в заявке на международную регистрацию, имеют право в течение 12 месяцев отказать в предоставлении охраны на своей территории. Срок охраны знака, прошедшего международную регистрацию, определяется в 20 лет (возможно возобновление, но при этом в регистрацию не могут быть внесены какие-либо изменения) для всех стран, где осуществляется охрана, независимо от того, какие сроки установлены национальным законодательством.

Протокол 1989 г. появился с целью вовлечь в Мадридскую систему США, Великобританию, Японию. Основные новшества по Протоколу 1989 г. заключаются в следующем:

- ◆ заявка на международную регистрацию может быть основана на национальной заявке;
- ◆ государства-участники имеют 18 месяцев для отказа в предоставлении охраны;
- ◆ ведомства запрашиваемых стран могут получить более высокие суммы пошлин;
- ◆ заявки могут подаваться на английском и испанском языках, а не только на французском языке;
- ◆ допускается преобразование аннулированных международных регистраций в национальные заявки с сохранением даты приоритета.

Евразийская патентная конвенция 1994 г. (далее – Евразийская конвенция) представляет собой пример региональной патентной кооперации. Она была заключена с целью создания международной региональной системы правовой охраны изобретений на основе единого евразийского патента, действующего на территории всех государств-участников. Евразийская конвенция в значительной степени упрощает и удешевляет процедуру получения патентной охраны. Евразийская патентная система позволяет подавать лишь одну заявку на изобретение в отношении всех стран-членов. В последнее время участниками Евразийской конвенции являются: Азербайджанская Республика, Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская Республика, Республика Молдова, Российская Федерация, Республика Таджикистан, Туркменистан.

Заявки на выдачу патента подаются либо непосредственно в орган Евразийской патентной организации, в Евразийское патентное ведомство (для заявителей государств — участников конвенции), либо через национальные патентные ведомства государств-участников, что исключает необходимость подачи заявок и проведение экспертизы отдельно в каждом государстве. Евразийские заявки могут быть поданы также по процедуре Договора о патентной кооперации — евразийский патент является региональным по смыслу терминов этого договора.

Заявка публикуется Евразийским патентным ведомством по истечении 18 месяцев с даты подачи или испрашиваемого приоритета. Она представляется на русском языке, прочие документы могут представляться на любом другом языке с приложением их перевода на русский. Евразийская заявка должна содержать: заявление о выдаче евразийского патента, описание изобретения, формулу изобретения, чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения, и реферат. Процедура рассмотрения заявки на выдачу евразийского патента разделяется на два этапа: формальная экспертиза, поиск по заявке и публикацию; патентная экспертиза и выдача патента. Срок действия евразийского патента составляет 20 лет с даты подачи заявки в Евразийское патентное ведомство.

Также есть некоторые объекты промышленной собственности, в отношении которых международные договоры устанавливают особые правила преодоления территориального характера интеллектуальных прав. Парижская конвенция выделяет в качестве таких объектов фирменные наименования и

общеизвестные знаки. Права иностранцев на данные объекты должны охраняться по правилам этой конвенции

По общему правилу процедуры, выполненные в одном государстве-участнике Парижской конвенции, не признаются в других государствах-участниках. Исключение составляют процедуры оформления прав на фирменные наименования. Согласно ст. 8 Парижской конвенции фирменное наименование охраняется во всех государствах-участниках без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака. Таким образом, если иностранное юридическое лицо сможет доказать, что в стране, участвующей в Парижской конвенции, фирменное наименование охраняется, то ему должна предоставляться охрана по нормам белорусского права.

#### **4. Охрана прав интеллектуальной собственности иностранцев в Республике Беларусь**

В данной проблеме можно выделить две ситуации: иностранцы имеют национальность государств, с которыми Республика Беларусь связана международными конвенциями по вопросам интеллектуальной собственности, и не имеют таковой.

Международные конвенции в области интеллектуальной собственности распространяют национальный режим на граждан государств-участников и приравненных к ним лиц. Однако это не означает, что охрана их прав интеллектуальной собственности будет абсолютно идентична охране прав интеллектуальной собственности граждан Республики Беларусь.

При решении вопроса о предоставлении охраны Бернская конвенция исходит из места опубликования произведения, гражданство и место постоянного жительства автора не имеет большого значения (ст. 3-5). По Бернской конвенции охраняются произведения:

- ◆ граждан государств-участников и лиц, постоянно проживающих на их территориях, независимо от места опубликования;
- ◆ лиц, не являющихся гражданами государств-участников, и лиц, не имеющих постоянного места жительства на их территориях, если они были впервые опубликованы на территории государства-участника или в течение 30 дней после первого его выпуска на территории государства-участника;
- ◆ авторов кинематографических произведений, изготовитель которых имеет свою штаб-квартиру или обычное местожительство в одном из государств-участников;
- ◆ архитектуры в целом или его части (т. е. художественного произведения), сооруженного в государстве-участнике.

Законодательную основу правовой охраны авторских прав иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь составляют правила Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». В ст. 3 закона признается приоритет международных договоров, в которых участвует Республика

Беларусь. Следовательно, Бернская конвенция имеет преимущественную силу и применение норм закона определяет в ст. 5 охрану авторских прав иностранцев, не являющихся гражданами государств-участников Бернской конвенции и не имеющих постоянного места жительства на их территориях. Белорусский авторский закон, как и Бернская конвенция, исходит из территориального подхода к охране авторских прав иностранцев. Произведения, выраженные в объективной форме, независимо от факта их обнародования, охраняются в Республике Беларусь, если их авторами являются:

- ♦ иностранцы, признанные в установленном порядке постоянно проживающими в Республике Беларусь;

- ♦ иностранцы, впервые опубликовавшие произведение в Республике Беларусь либо опубликовавшие его в Республике Беларусь в течение 30 дней после даты его первого опубликования за пределами Республики Беларусь.

В настоящее время в Бернской конвенции участвует большинство стран мира (159 на середину 2014 г.). Таким образом, произведения иностранцев практически всегда охраняются. Вместе с тем допуск иностранных авторов к национальной системе охраны по Бернской конвенции не означает, что охрана их произведений абсолютно идентична охране произведений, охраняемых в Республике Беларусь согласно ст. 5 авторского закона. В Бернской конвенции содержится важное понятие «страна происхождения произведения» (ст. 5). В частности, под ней понимается:

- ♦ государство – участник первого опубликования;
- ♦ государство – участник, в котором срок охраны авторского права меньше при одновременном опубликовании в нескольких государствах-участниках;
- ♦ государство гражданства автора для неопубликованных произведений или для произведений, опубликованных в государстве, не являющемся участником Бернской конвенции.

Согласно ст. 7. (8) Бернской конвенции срок охраны произведения не может быть более продолжительным, чем срок, установленный в стране происхождения произведения. Это положение важно в условиях более продолжительных сроков охраны произведений в некоторых странах. В США, Российской Федерации, Украине, странах-членах ЕС он заканчивается по истечении 70 лет после смерти автора, тогда как в Республике Беларусь – по истечении 50 лет.

*Смежные права иностранцев.* Наиболее значимым международным соглашением в области смежных прав является Римская конвенция 1961 г. Охрана прав интеллектуальной собственности иностранцев более ограничена принципом территориальности, чем охрана их авторских прав. Во-первых, потому что национальный режим по Римской конвенции в отличие от Бернской конвенции тесно связан с национальностью субъектов смежных прав. Во-вторых, потому что участниками Римской конвенции являются 80 государств, что для так называемого «базового соглашения» по вопросам интеллектуальной собственности немного.

Национальный режим по Римской конвенции означает, что испрашиваемая согласно внутреннему законодательству государства-участника охрана предоставляется ему, если:

- ◆ исполнение имеет место в другом государстве-участнике или включено в фонограмму, на которую распространяется национальный режим;
- ◆ производитель фонограммы является гражданином другого государства-участника (критерий гражданства производителя);
- ◆ первая запись фонограммы осуществлена в другом государстве-участнике (критерий места записи);
- ◆ фонограмма впервые опубликована в другом государстве-участнике или опубликована в государстве, не являющемся участником, в течение 30 дней со дня первой публикации фонограмма также опубликована в государстве-участнике (критерий места публикации);
- ◆ штаб-квартира вещательной организации расположена в другом государстве-участнике,
- ◆ передача в эфир осуществлена с помощью передатчика, расположенного в другом государстве-участнике (ст. 2,4-6).

Республика Беларусь при присоединении к Римской конвенции сделала оговорку о непредоставлении национального режима по критериям места записи, а также об охране передачи вещательных организаций только в том случае, если штаб-квартира вещательной организации расположена в другом государстве и если такие передачи ведутся с передатчика, расположенного в том же государстве.

В ст. 30 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» регламентируется охрана смежных прав иностранцев, на которых не распространяется национальный режим по международным конвенциям. Охрана смежных прав обусловлена гражданством Республики Беларусь. Наличие у иностранных лиц постоянного места жительства или постоянного места нахождения в Республике Беларусь не дает оснований для допуска их к национальной системе охраны смежных прав.

Права исполнителей, не являющихся гражданами Республики Беларусь, охраняются, если исполнение имело место на территории Республики Беларусь, включено в фонограмму, охраняемую в Республике Беларусь, содержится в передачах организаций эфирного или кабельного вещания, охраняемых в Республике Беларусь.

В Республике Беларусь охраняются фонограммы, производителями которых являются иностранные граждане или юридические лица, имеющие официальное местонахождение на территории Республики Беларусь, но которые впервые были опубликованы на территории Республики Беларусь или опубликованы на территории Республики Беларусь в течение 30 дней со дня их первой публикации в каком-либо другом государстве.

Передачи организаций эфирного или кабельного вещания охраняются в Республике Беларусь только в том случае, если эти организации имеют официальное местонахождение на территории Республики Беларусь и осуществляют передачи с передатчиков, расположенных на ее территории (п. 4

ст. 30 Закона Республики Беларусь «Об охране авторского права и смежных прав»).

Охране авторских и смежных прав иностранцев в Республике Беларусь содействует система коллективного управления. В данный момент она осуществляется через деятельность Белорусского авторского общества (БЕЛАТ), созданного по инициативе государства — учредителем является Национальный центр интеллектуальной собственности Государственного комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь.

Отдел права и международных отношений БЕЛАТ ведет переговоры и заключает двусторонние договоры о взаимном представлении интересов с авторско-правовыми обществами других стран. В зависимости от вида и частоты использования произведений того или иного зарубежного автора на территории Республики Беларусь БЕЛАТ производит распределение денежных средств (авторского вознаграждения) между обществами, представляющими иностранных авторов. Точно таким же образом иностранные авторско-правовые общества перечисляют вознаграждение белорусским авторам, произведения которых используются на территории деятельности иностранного общества по коллективному управлению.

На теперешний момент партнерами БЕЛАТ стали общества по коллективному управлению таких стран, как Греция, Аргентина, Эстония, Казахстан, Хорватия, Литва, Польша, Испания, Латвия, Россия (РАО, Первое музыкальное издательство, НААП), Молдова, Украина, Болгария, США, Ирландия, Швеция, Грузия, Босния и Герцеговина, Словакия, Венесуэла, Нидерланды, Япония, Португалия.

Сотрудничество авторско-правовых обществ координируется Международной конфедерацией обществ авторов и композиторов (CISAC, СИЗАК). В рамках этой международной неправительственной организации они осуществляют обмен информацией друг с другом и налаживают партнерские отношения.

Специфика прав иностранцев в сфере промышленной собственности состоит в том, что главным условием их охраны является выполнение строгих формальных требований, поэтому национальный режим Парижской конвенции действует несколько иначе, чем национальный режим Бернской конвенции. Национальный режим по Парижской конвенции обеспечивает равный доступ к процедурам патентования, регистрации и депонирования объектов промышленной собственности. Согласно ст. 2 и 3 Парижской конвенции граждане государств-участников, а также граждане других стран, имеющие на территории одного из государств-участников местожительство или действительное промышленное или торговое предприятие, пользуются в других государствах-участниках теми же преимуществами, которые предоставляются собственным гражданам. Правило национального режима не затрагивает положения законодательства государств-участников, относящиеся к судебной и административной процедуре, к компетенции судебных и административных органов, к выбору местожительства и к назначению поверенного.

Допустимые Парижской конвенцией изъятия из национального режима установлены в Республике Беларусь в отношении патентных пошлин. Так, за подачу заявки на выдачу патента на одно изобретение пошлина составляет 0,5 базовой величины, а для нерезидентов Республики Беларусь – 100 долларов США.

Двусторонние соглашения по вопросам интеллектуальной собственности Республики Беларусь с государствами-участниками СНГ затрагивают проблему пошлин и уравнивают в этом вопросе резидентов государств-участников СНГ с резидентами Республики Беларусь.

Другое важное изъятие из национального режима по Парижской конвенции касается обязанности иностранцев действовать через патентных поверенных при оформлении прав промышленной собственности. Постепенно это требование отменяется. Так, в Законе Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» такой обязанности у иностранных лиц нет. В абз. 2 п. 1 ст. 12 патентного закона четко сказано, что подача заявки в патентный орган, ведение дел с патентным органом могут осуществляться заявителем самостоятельно либо через белорусского патентного поверенного. Однако в п. 3 ст. 6 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. «О товарных знаках и знаках обслуживания» предусмотрено, что заявители, имеющие постоянное местонахождение или постоянное местожительство в иностранных государствах, либо их патентные поверенные ведут в Республике Беларусь дела, связанные с регистрацией товарных знаков и продлением срока ее действия, через белорусских патентных поверенных. Требование действовать через национальных патентных поверенных снимается двусторонними соглашениями о сотрудничестве в области промышленной собственности, поскольку национальный режим по этим соглашениям не предусматривает изъятий. Например, ст. 3 Соглашения между Правительством Республики Беларусь и Правительством Азербайджанской Республики о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности 2004 г. гласит: «Физические и юридические лица одного государства пользуются на территории другого государства теми же правами и преимуществами, которые предоставлены в настоящее время или будут предоставлены правовыми актами физическим и юридическим лицам этого другого государства, а также теми же средствами правовой защиты и в том же объеме, что и собственные физические и юридические лица».

Значительным образом облегчает процесс получения охраны прав промышленной собственности иностранцами право приоритета, закрепленное ст. 4 Парижской конвенции (так называемое «право конвенционного приоритета»). Оно означает, что лицо, надлежащим образом подавшее заявку на патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец или товарный знак в одном из государств-участников, или правопреемник этого лица пользуется для подачи заявки в других странах правом приоритета в течение:

- ◆ 12 месяцев для изобретений и полезных моделей;
- ◆ 6 месяцев для товарных знаков и промышленных образцов.

Последующие заявки в других государствах-участниках Парижской конвенции признаются поданными на дату подачи первой заявки. Это означает, что в течение сроков конвенционного приоритета действия, совершенные в этот промежуток времени, в частности подача заявки, опубликование изобретения или его использование, выпуск в продажу экземпляров образца, применение знака, не влияют на охраноспособность объекта промышленной собственности.

Лицо, желающее воспользоваться конвенционным приоритетом, обязано подать заявление с указанием даты подачи заявки и страны, где она произведена. Согласно п. 3 ст. 16 Закона Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» заявление должно быть сделано при подаче патентной заявки или в течение двух месяцев с даты ее поступления в патентный орган. Аналогичные требования содержатся в ст. 7 Закона Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания».

Международные договоры второй группы по классификации ВОИС облегчают процесс патентования изобретений и регистрации товарных знаков в нескольких государствах. Участие Республики Беларусь в Договоре о патентной кооперации 1970 г., Мадридском соглашении 1891 г., Протоколе к нему 1989 г., Евразийской патентной конвенции значительно расширяет возможности охраны прав промышленной собственности для иностранцев из государств-участников этих договоров.