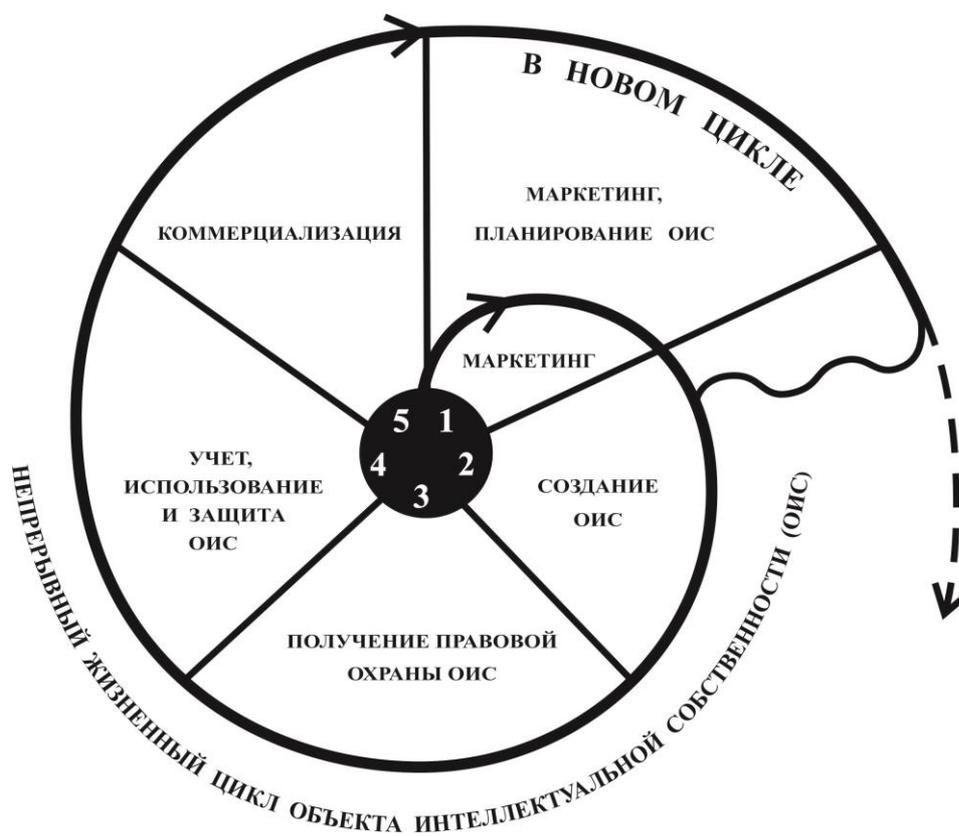


О.Е. Котенева

ПРАВОВАЯ ОХРАНА ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ



Санкт-Петербург
2018

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
УНИВЕРСИТЕТ ИТМО

О.Е. Котенева

**ПРАВОВАЯ ОХРАНА ОБЪЕКТОВ
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

РЕКОМЕНДОВАНО К ИСПОЛЬЗОВАНИЮ В УНИВЕРСИТЕТЕ ИТМО
по направлениям подготовки (специальности)
27.04.05 «Инноватика» и 27.04.08 «Управление интеллектуальной
собственностью» в качестве учебно-методического пособия для
реализации основных профессиональных образовательных программ
высшего образования магистратуры

 **УНИВЕРСИТЕТ ИТМО**

Санкт-Петербург

2018

Котенева О.Е. Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности: учебно-методическое пособие / О.Е. Котенева. – СПб.: Университет ИТМО, 2018. – 92 с.

Рецензент: Новиков Андрей Юрьевич, к.э.н., директор инженерного инновационного центра ПАО «Техприбор»

В пособии рассмотрены основные положения российского законодательства, связанные с получением правовой охраны на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации товаров и производителей, а также вопросы защиты прав на них. В ходе освоения курса обучающиеся должны ознакомиться с различными группами объектов интеллектуальной собственности, в частности, с объектами авторского права, объектами патентного права и со средствами индивидуализации. Обучающиеся должны уяснить особенности правовой охраны различных результатов интеллектуальной деятельности и уметь составлять документы, необходимые для получения патентов и свидетельств на эти объекты, а также для обеспечения оптимального режима охраны и защиты прав на них. Пособие адресовано студентам, обучающимся по направлениям подготовки 27.04.08 «Управление интеллектуальной собственностью», 27.04.05 «Инноватика».

Рекомендовано к печати УМС ИМБИП, протокол № 6 от 19 января 2018 г.



Университет ИТМО – ведущий вуз России в области информационных и фотонных технологий, один из немногих российских вузов, получивших в 2009 году статус национального исследовательского университета. С 2013 года Университет ИТМО – участник программы повышения конкурентоспособности российских университетов среди ведущих мировых научно-образовательных центров, известной как проект «5 в 100». Цель Университета ИТМО – становление исследовательского университета мирового уровня, предпринимательского по типу, ориентированного на интернационализацию всех направлений деятельности.

© Университет ИТМО, 2018

©Котенева О.Е., 2018

Оглавление

Введение	6
1 История возникновения прав на результаты интеллектуальной деятельности	8
1.1 Мировая история интеллектуальной собственности	8
1.2 История права интеллектуальной собственности в России	10
1.3 Источники права интеллектуальной собственности	11
2 Интеллектуальные права	13
2.1 Объекты интеллектуальной собственности	14
2.2 Субъекты интеллектуальных прав	16
2.3 Виды интеллектуальных прав	16
2.4 Исключительное право	19
2.5 Государственное регулирование в сфере интеллектуальной собственности в РФ	21
3 Авторское право	23
3.1 Понятие авторского права	23
3.2 Объекты авторского права	23
3.3 Субъекты авторского права	24
3.4 Авторские права	25
3.5 Исключительное право автора	26
4 Распоряжение исключительным правом	27
4.1 Договор об отчуждении исключительного права	28
4.2 Лицензионный договор	29
4.3 Авторский договор	30
5 Права, смежные с авторскими	32
5.1 Понятие смежных прав	32
5.2 Содержание смежных прав	34
5.3 Свободное использование охраняемых произведений	35
6 Права на программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем	36
6.1 Программы для ЭВМ	37
6.2 Базы данных	39
6.3 Топологии интегральных микросхем	41

6.4 Государственная регистрация программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем	43
6.5 Распоряжение исключительным правом на программы для ЭВМ, базы данных и топологии интегральных микросхем	44
7 Защита авторских и смежных прав	45
7.1 Способы защиты авторских и смежных прав	46
7.2 Суд по интеллектуальным правам	47
7.3 Коллективное управление авторскими и смежными правами.....	48
8 Патентное право. Понятие, объекты и субъекты	48
8.1 Объекты патентных прав	49
8.2 Условия предоставления правовой охраны объектам патентных прав .	49
8.3 Государственная регистрация изобретений, полезных моделей, промышленных образцов.....	52
8.4 Исключительное право на объекты патентных прав	53
9 Содержание и оформление патентных прав.....	54
9.1 Комплект документов заявки на получение патента	54
9.2 Формула изобретения.....	56
9.3 Процедура международного патентования. Конвенционный приоритет	56
9.4 Порядок оспаривания и признание недействительным патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец.....	57
10 Распоряжение исключительным правом на объекты патентных прав	58
10.1 Полное отчуждение исключительного права	59
10.3 Договор о залоге исключительного права	60
10.4 Внесение исключительного права в уставной капитал	60
10.5 Государственная регистрация распоряжения исключительным правом	61
10.6 Служебные объекты патентного права	61
11 Защита прав патентообладателей	62
12 Правовая охрана секретов производства	63
12.1 Понятие секрета производства (ноу-хау)	63
12.2 Охрана и защита прав на секрет производства (ноу-хау).....	66
13 Права на селекционные достижения.....	67
14 Права на средства индивидуализации	73
14.1 Товарные знаки	74

14.2 Наименование места происхождения товара.....	79
14.3 Фирменное наименование	82
14.4 Коммерческое обозначение	84
15 Основные стадии жизненного цикла объекта интеллектуальной собственности.....	85
Список рекомендованной литературы.....	89

Введение

Целью учебного пособия является всесторонний анализ права интеллектуальной собственности как в теоретическом аспекте, так и в плане практического право применения, для использования обучающимися полученных знаний в сфере управления объектами интеллектуальной собственности и инновациями. Для достижения поставленной цели необходимо:

- Изучить основы отечественного законодательства в сфере интеллектуальной собственности, в том числе, - разновидности интеллектуальных прав;
- Рассмотреть все, предусмотренные Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), объекты интеллектуальной собственности и особенности их правовой охраны;
- Проанализировать возможности и способы получения охраняемых документов на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации;
- Ознакомиться с методами защиты прав на интеллектуальную собственность;
- Обобщить рассмотренный материал с целью определения оптимальных способов охраны результатов интеллектуальной деятельности на практике;
- Овладеть теоретическими основами сопровождения объектов интеллектуальной собственности на различных этапах их жизненного цикла для применения полученных знаний на практике.

Одним из основных источников права интеллектуальной собственности является Гражданский кодекс РФ, часть 4, в котором подробно изложены основные понятия и определения в сфере интеллектуальной собственности, такие, как объекты и субъекты интеллектуальной собственности, интеллектуальные права, распоряжение исключительным правом, правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности, и многие другие.

По этой причине в пособии содержится большое количество ссылок на статьи ГК РФ и цитат из них, что обуславливает невысокий процент оригинальности пособия.

При этом важно учитывать, что изучение теории и практики правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности только по материалам Гражданского кодекса РФ невозможно для обучающихся, впервые изучающих данный предмет. Гражданский кодекс представляет собой не учебник, а свод законодательных и правоустанавливающих положений. Его формулировки обладают исчерпывающей полнотой и непротиворечивостью, но, как следствие, не всегда понятны и перенасыщены терминами и деталями.

В настоящем пособии приводятся выдержки из статей ГК РФ в максимально упрощенном и адаптированном виде с обязательной ссылкой на первоисточник. Более половины текста пособия посвящено объяснению, обобщению и систематизации различных положений ГК РФ таким образом, чтобы сделать их максимально доступными для понимания обучающихся. Эта часть текста является полностью оригинальной.

Материал пособия скомпонован по главам (всего 15 глав), названия и содержание которых соответствует основным лекциям курса. Теоретические положения подкрепляются конкретными практическими примерами.

Актуальность пособия возрастает ввиду того, что в 2015 году была проведена глубокая реформа российского законодательства в области интеллектуальной собственности, значительно изменившая большинство статей части 4 ГК РФ. В связи с этим, учебники и учебные пособия, изданные до 2015 года, безнадежно устарели. Предмет интеллектуальной собственности является одним из базовых предметов для обучающихся по специальностям «управление интеллектуальной собственностью» и «инноватика», пособие призвано служить серьезным подспорьем в изучении предмета. Кроме того, пособие может оказаться полезным для обучающихся других специальностей, изучающих основы интеллектуальной собственности в университете ИТМО.

1 История возникновения прав на результаты интеллектуальной деятельности

1.1 Мировая история интеллектуальной собственности

Право интеллектуальной собственности – это одна из подотраслей гражданского права. Оно определяется, трактуется и уточняется в рамках юриспруденции – науки, изучающей теоретические и практические вопросы правового регулирования общественных отношений, законности и правопорядка.

Интеллектуальная собственность отличается от других объектов гражданских прав тем, что имеет нематериальный характер.

Начиная рассказ об историческом пути, который прошло право интеллектуальной собственности, следует сказать, что в древнейшем праве отсутствовали даже намеки на понятие о правах на результаты умственной деятельности человека.

Античный мир не знал ничего, аналогичного современным патентам. Рабский труд не способствовал техническому прогрессу.

В классическую эпоху Древнего Рима стихи, написанные на чужом свитке, были собственностью хозяина свитка.

Ничто не изменилось и с наступлением Средних веков. Эпоха невежества и всеобщей неграмотности не могла вызвать спроса на интеллектуальные продукты.

В 15 веке, с началом эпохи Возрождения, после изобретения книгопечатания, книги стали выпускаться в большом количестве. На этой почве и зародился имущественный интерес издателей, состоящий в том, чтобы никто другой не мог печатать их книги. А механизмом его защиты стала выдача государством специальных персональных привилегий на книгопечатание сочинений.

Именно таким путем в средние века получали свою защиту и первые изобретения: правитель выдавал персональную привилегию делать что-то новое или же по-новому. Это позволяло талантливому и предприимчивому ремесленнику или промышленнику заработать.

Первый в мире патент на изобретение был выдан в 1421 г. городской управой Флоренции на имя Филиппо Брунеллески, который изобрел корабельный поворотный кран.

История патентного законодательства началась в Венецианской Республике, где, начиная с 1474 года, государственная власть стала выдавать так называемые «личные привилегии», которые фактически были прообразом современных патентов на изобретения.

В 1624 году при короле Якове I английским парламентом был издан «Статут о монополиях», на основании которого патенты выдавались уже не королем, а парламентом.

Слово «патент» происходит от латинского *Litterae Patentes*, «открытое письмо», которое разворачивалось без взлома печати. Подобная печать на патентах осталась до наших дней.

Зарождавшееся патентное право было призвано защитить интересы изобретателей и производителей.

При этом какой-либо четкой системы выдачи привилегий ни на книгопечатание, ни на изобретения еще не было. Они выдавались по милости монарха без разбора и авторам, и промышленникам, и просто фаворитам.

В эпоху буржуазных революций выдача привилегий превратилась в правило и постепенно стала рассматриваться как обязанность государства.

Принятый в 1791 году Конвентом революционной Франции закон, который считается первым патентным законом в мире, закрепил право автора на изобретение и открытие.

В Англии известный Статут королевы Анны, 1710 г., считающийся первым в мире законом об авторском праве, провозгласил независимое от привилегии право автора на свое сочинение, которое он может продать издателю на 14 лет. После истечения этого срока сочинение переходило в общественное достояние.

США были первой в мире страной, где система интеллектуальной собственности была установлена конституционно, причем привилегия (а не право) получения патентов была дана только физическим, но не юридическим лицам.

Знаковым международным документом по охране промышленной собственности стала Парижская конвенция 1883 года.

Последующие тенденции развития права интеллектуальной собственности в 19 и 20 веках связаны с расширением перечня объектов интеллектуальной собственности и унификацией национальных правовых норм путем заключения международных соглашений в разных областях интеллектуальной собственности.

После того, как за авторами были признаны исключительные права на литературные и драматические произведения, открылся путь к постепенному признанию авторских прав и на другие произведения творчества: произведения изобразительного искусства, музыки, архитектуры, переводы и иную переработку чужих произведений, а с развитием техники – и на фотографические произведения, фильмы, сообщения радио- и телепередач, программы для ЭВМ.

Дальнейшая тенденция заключается в развитии и унификации норм международного правового регулирования путем заключения международных договоров, направленных на преодоление территориальных пределов действия прав на интеллектуальную собственность и унификацию законодательных актов.

1.2 История права интеллектуальной собственности в России

История отечественного права интеллектуальной собственности началась с большой задержкой. Однако, заимствуя европейские взгляды и опыт, Россия достаточно быстро догнала другие государства в развитии права интеллектуальной собственности.

Уже в 1700 году Петром Первым была выдана привилегия голландцу Тесенгу на исключительный ввоз книг и карт в Россию.

В 1812 г. Александр I утвердил Манифест о привилегиях на изобретения, который устанавливал явочный порядок их выдачи.

Законом 1870 г. было установлено право изобретателя или его правопреемника получить привилегию только на новое изобретение в мировом понимании новизны. С этих пор привилегии окончательно перестают пониматься как милость монарха. В 1896 г. был принят закон об охране товарных знаков, регламентирующий приобретение, использование и защиту товарных знаков.

В области российского авторского права весьма прогрессивный и полный закон был принят в 1911 году.

Октябрьская революция 1917 года в корне изменила государственный подход к интеллектуальной собственности.

Законодательство СССР предусматривало скорее **изобретательское**, чем патентное право, так как патентная форма охраны практически не использовалась, а вместо патента автору выдавалось авторское свидетельство на изобретение. Исключительное право на изобретение приобретало государство.

Первым советским законом об авторском праве явился декрет от 29 декабря 1917 года «О государственном издательстве», исходивший из того, что права авторов, возникшие до Октябрьской революции, полностью сохраняются.

Патентное право было восстановлено Конституцией Российской Федерации от 1991 года.

В отечественном законодательстве термин «интеллектуальная собственность» можно встретить с 1990 года.

В 1993 году право интеллектуальной собственности было закреплено ныне действующей Конституцией РФ.

В период 1992 - 2003 гг. в Российской Федерации был принят комплекс законов, указов и подзаконных актов, касающихся интеллектуальной собственности и соответствующих современным международным требованиям.

Основы правового регулирования в области интеллектуальной собственности закреплены Конституцией РФ (1993) в качестве конституционного права: «Каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания; интеллектуальная собственность охраняется законом».

В 1990-е годы были заложены основы государственной политики в области интеллектуальной собственности, реформирована система органов по охране интеллектуальной собственности, в частности, была сформирована государственная патентная служба во главе с патентным ведомством РФ, которое сегодня носит название Роспатент. За короткий период времени в РФ возник институт патентных поверенных.

90-е годы 20 века были ознаменованы переходом к рыночной экономике, распадом СССР и снятием «железного занавеса». Изменение как внутренней, так и внешней международной обстановки не могло не повлиять на законодательство в области интеллектуальной собственности.

С 1 января 2008 г. была введена в действие часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации, которая заменила собой ранее действующие законы в области интеллектуальной собственности. Тем самым было не только упорядочено российское законодательство в этой сфере, но и окончательно утвердилось положение права интеллектуальной собственности как подотрасли (части) гражданского права.

Нормативная база в области интеллектуальной собственности постоянно развивается. Одни подзаконные акты заменяют другие. Вносятся изменения и в четвертую часть ГК РФ. Так, в 2014 - 2015 годах были серьезно изменены многие статьи четвертой части, особенно в главах 63 и 72.

На международном уровне развития интеллектуальных прав сегодня отмечаются тенденции к унификации национальных законодательств разных стран в области интеллектуальной собственности, выравнивание объема предоставляемых прав и возможностей их защиты во всех странах мира.

Законодательство России об интеллектуальной собственности в значительной степени унифицировано с положениями международных договоров, участницей которых является Российская Федерация.

1.3 Источники права интеллектуальной собственности

Для того, чтобы эффективно использовать права на интеллектуальную собственность, необходима юридическая база, т.е. правовые основы и нормативные правила.

Источник права, или форма права – это документ, в котором выражаются нормы права (обязательные правила поведения, требуемые государством).

Систему источников права интеллектуальной собственности составляют:

1 Конституция РФ(1993г.).

Статья 44 «Права и свободы человека и гражданина», гл. 2 Конституции РФ гласит: «Интеллектуальная собственность охраняется законом». Параграф

«о» статьи 71 относит правовое регулирование интеллектуальной собственности к Федеральному ведению.

2 Гражданский кодекс РФ, часть 4.

Действующая с 2008 г. часть 4 Гражданского кодекса РФ объединила в себе большинство Федеральных законов в области права интеллектуальной собственности.

3 Федеральные законы.

Федеральные законы, Указы Президента и Постановления Правительства РФ входят в структуру системы источников права интеллектуальной собственности и придают динамичность этой развивающейся системе. Вот основные из них:

- Закон о коммерческой тайне (предусматривает охрану любой информации, практическое использование которой в сфере коммерческой деятельности может дать экономический эффект);

- Закон о защите конкуренции;

- Закон об информации, информационных технологиях и о защите информации.

4 Указы Президента РФ:

«О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав»;

«О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения»;

«О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения»;

«О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий») и др.

В сфере интеллектуальной собственности, как и в других отраслях гражданского права, при издании законов часто используют бланкетные меры (от слова «бланк», «пустой документ»), лишь в общих чертах намечающие основные тенденции и правила в различных областях интеллектуальной собственности. Для того, чтобы конкретизировать детали, обычно издают различные подзаконные акты, чаще всего - постановления Правительства, которых в сфере интеллектуальной собственности издано более шестидесяти.

5 Постановления Правительства РФ:

Постановление, утвердившее минимальные ставки авторского вознаграждения за отдельные виды использования объектов авторского права и смежных прав;

Положение о патентных поверенных;

Положение о пошлинах за патентование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрацию товарных знаков, знаков обслужива-

ния, наименований мест происхождения товаров, предоставление права пользования наименованиями мест происхождения товаров и

многие другие.

6 Документы в сфере интеллектуальной собственности, принятые Роспатентом.

7 Международные договора в области интеллектуальной собственности, в которых участвует Россия:

- Парижская конвенция 1883. Россия присоединилась к ней в 1965г.;
- Стокгольмская конвенция 1967, учредившая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС);
- Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС);
- Договор о патентной кооперации РСТ;
- Мадридское соглашение о международной регистрации товарных знаков;
- Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений;
- Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов.

2 Интеллектуальные права

Право интеллектуальной собственности – одна из пяти подотраслей гражданского права.

Законодательство, которое определяет права на интеллектуальную собственность, устанавливает монополию авторов на определенные формы использования результатов своей интеллектуальной деятельности, которые, таким образом, могут использоваться другими лицами лишь с разрешения первых.

Интеллектуальная собственность, в широком понимании, означает перечень из 16 не материальных объектов, на которые распространяется закрепленное законом временное исключительное право, а также личные неимущественные и иные права авторов.

В ст.1225 ГК РФ «Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» определяется, что **интеллектуальной собственностью** являются определенные результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана, а именно, 16 конкретных объектов.

До 2008 года интеллектуальной собственностью в РФ считались права на результаты интеллектуальной деятельности.

Сегодня понятия "интеллектуальная собственность" и "объекты интеллектуальной собственности" практически отождествляются Гражданским кодексом.

В бытовом понимании интеллектуальная собственность - это интеллектуальная или творческая составляющая произведения или изделия.

Другими словами, интеллектуальная собственность – это продукт творческой деятельности человека.

Право интеллектуальной собственности не является одной из категорий права собственности. Например, право собственности на картину принадлежит собственнику этой картины, а право интеллектуальной собственности принадлежит автору произведения, т.е. художнику.

Право на результат интеллектуальной деятельности не зависит от вещного права на материальный носитель, в котором воплощен результат интеллектуальной деятельности.

Можно выделить следующие признаки интеллектуальной собственности:

- Интеллектуальная собственность представляет собой результат интеллектуальной деятельности в сфере науки, искусства, техники;
- Она имеет идеальную природу, т.е. нематериальна;
- Возникает либо с момента регистрации, либо одновременно с появлением результата интеллектуальной деятельности;
- Характеризуется наличием специфических прав, например, исключительного права и неотчуждаемых личных неимущественных прав, например, права авторства.

2.1 Объекты интеллектуальной собственности

Перечень объектов интеллектуальной собственности приведен в ст. 1225 ГК РФ.

Объектами интеллектуальной собственности (интеллектуальной собственностью) являются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана:

- 1 Произведения науки, литературы и искусства;
- 2 Программы для ЭВМ;
- 3 Базы данных;
- 4 Исполнения;
- 5 Фонограммы;
- 6 Сообщения в эфир или по кабелю, радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7 Изобретения;
- 8 Полезные модели;
- 9 Промышленные образцы;
- 10 Селекционные достижения;
- 11 Топологии интегральных микросхем;

- 12 Секреты производства (ноу-хау);
- 13 Фирменные наименования;
- 14 Товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15 Наименования мест происхождения товаров;
- 16 Коммерческие обозначения.

Полный перечень всех видов интеллектуальной собственности, охраняемой законом, является закрытым.

Среди объектов интеллектуальной собственности выделяют три основные группы:

- 1 Объекты Авторского права и смежных прав;
- 2 Объекты Патентного права – изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- 3 Средства индивидуализации - товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, коммерческие обозначения, наименования места происхождения товара.

Кроме того, объектами интеллектуальной собственности являются селекционные достижения и неохраняемый объект интеллектуальной собственности - ноу-хау.

1 Объекты авторского права:

Произведения науки, литературы и искусства;
Программы для электронных вычислительных машин (ЭВМ);
Базы данных;
Топологии интегральных микросхем.

1.1 Объекты смежных прав:

Исполнения;
Фонограммы;
Сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач;

2 Объекты патентного права:

Изобретения;
Полезные модели;
Промышленные образцы.

3 Средства индивидуализации:

Фирменные наименования;
Товарные знаки и знаки обслуживания;
Наименования мест происхождения товаров;
Коммерческие обозначения.

4 Селекционные достижения.

5 Секреты производства (ноу-хау).

2.2 Субъекты интеллектуальных прав

Субъекты права – это носители или обладатели прав.

Субъектом гражданского права может быть юридическое лицо или физическое лицо, правоспособное и дееспособное. Правоспособность в сфере интеллектуальной собственности в большинстве случаев наступает с 14 лет.

Основные субъекты интеллектуальных прав:

Автор - физическое лицо (лица), чьим творческим трудом в результате интеллектуальной деятельности был создан объект интеллектуальной собственности (писатель, исполнитель, изобретатель и т.п.).

Правообладатель - физическое и (или) юридическое лицо, имеющее законные основания использовать исключительное право при введении объекта интеллектуальной собственности в гражданский оборот. Право обладателями интеллектуальной собственности могут быть:

- Наследники и иные правопреемники;
- Организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе;
- Организации, занимающиеся использованием произведений, например, издательства и театры;
- Патентные поверенные.

2.3 Виды интеллектуальных прав

Интеллектуальные права включают в себя **исключительное право**, личные неимущественные права и иные права.

ГК РФ устанавливает, что сами объекты прав интеллектуальной собственности исключены из оборота (ст.1226), то есть не могут отчуждаться или передаваться от одного лица другому. Переходить (отчуждаться) могут только **права** на такие объекты и только в случаях и порядке, установленных ГК РФ.

Исключительное право - совокупность правомочий на обладание объектом интеллектуальной собственности (распоряжение и использование) (ст.1229 ГК РФ).

Исключительное право дает правообладателю возможность использовать интеллектуальную собственность самому или запрещать такое использование, а также распоряжаться исключительным правом, то есть по своему усмотрению разрешать использование интеллектуальной собственности или передавать исключительное право иным лицам.

Подобное разрешение на использование интеллектуальной собственности или передачу прав на интеллектуальную собственность называется **лицензией** и, как правило, включает вознаграждение. Исключительное право

является имущественным правом и действует для всех 16 объектов интеллектуальной собственности. В определенных случаях оно имеет ограничения.

Личные (неимущественные) права - это права на:

- Авторство, имя, отказ от авторства (ст.1265 ГК РФ);
- неприкосновенность (ст.1266 ГК РФ);
- Обнародование (ст.1268 ГК РФ);
- Отзыв (ст.1269ГК РФ).

Личные неимущественные права - это права, которые неразрывно связаны с личностью автора. Они неотчуждаемы, непередаваемы, отказ от них ничтожен.

Личные права действуют бессрочно. Некоторые из них ограничены сроком жизни автора, сохраняются и после его смерти, но становятся иными.

На личные права устанавливается презумпция творчества (по тем объектам, где не предусмотрена экспертиза). То есть, пока не доказано иное, результат интеллектуальной деятельности считается созданным творческим трудом, а автор – автором.

Личные неимущественные и иные права

Право авторства и право автора на имя (в отношении произведений и исполнений). Право авторства - это право признаваться автором произведения. Право автора на имя - это право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени. Для исполнений и фонограмм эти права ограничены правом на указание своего имени (наименования) на экземпляре фонограмм. Данные права являются неотчуждаемыми, отказ от них ничтожен.

Право на неприкосновенность (произведения, исполнения, фонограммы). Данное право означает, что не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений. Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, дают автору право требовать соответствующей защиты.

Право на обнародование (произведения, фонограммы). Это - право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

Право на отзыв (произведения). Часть 4 ГК РФ дает автору, принявшему решение об обнародовании произведения, право отказаться от его публикации.

Иные права – это право

- Следования;
- Доступа (только для авторского права и смежных прав);

- Получения патента (ст.1357 ГК РФ);
- После пользования (ст.1400 ГК РФ);
- Преждепользования (ст.1361 ГК РФ);
- Авторского надзора и авторского контроля (ст.1226 ГК РФ);
- Вознаграждения за служебное произведение (п.3.ст.1255 ГК РФ)и др.

Право доступа (к произведениям изобразительного искусства и архитектуры). Данное право позволяет автору осуществлять воспроизведение своего изобразительного произведения, кино- и фотосъемку своего произведения архитектуры.

Право следования (произведения изобразительного искусства). Автор перепродаваемого оригинала произведения имеет право на получение от продавца вознаграждения, например, в виде процентных отчислений от цены перепродажи.

Право на вознаграждение (за служебное произведение). Автор служебного произведения сохраняет право на вознаграждение (размер которого определяется соглашением с работодателем) при использовании служебного произведения работодателем или сохранении служебного произведения в тайне. Право на вознаграждение за служебное произведение неотчуждаемо и не переходит по наследству.

Из всех перечисленных интеллектуальных прав основным является **исключительное право**, позволяющее правообладателю распоряжаться своей интеллектуальной собственностью.

Отличия интеллектуальных прав и права собственности

1 Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель, в котором выражены соответствующие результаты интеллектуальной деятельности (ст. 1227 ГК РФ).

2 Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности, выраженный в этой вещи, за исключением случая, предусмотренного п.2 ст. 1291 ГК РФ (показ, демонстрация, размещение в каталогах и др.).

Интеллектуальные права существенно отличаются от права собственности на вещь, например, по времени, территории действия, объему охраны, особенностям использования.

Сходство права собственности и исключительного права

Сходство прослеживается в содержании права собственности и права интеллектуальной собственности. Классическая «триада» правомочий собственника - владение, использование и распоряжение - свойственна и вещной собственности, и интеллектуальной собственности.

2.4 Исключительное право

Как уже отмечалось, исключительное право- это совокупность правомочий на обладание объектом интеллектуальной собственности, т.е. на распоряжение и использование.

Исключительное право включает право использования интеллектуальной собственности по своему усмотрению любым, не противоречащим закону, способом (ст.1270 ГК РФ).

В п.2. ст. 1270 ГК РФ дан расширительный перечень способов использования произведения для объектов авторского права.

Запрещены все действия по отношению к охраняемому объекту, кроме тех, которые разрешены правообладателем (лицензионный договор, открытая лицензия), за исключением случаев, разрешенных законом.

Использование произведения

Использованием произведения считается (п.2ст. 1270 ГК РФ):

- Воспроизведение, то есть изготовление одного и более экземпляров;
- Распространение путем продажи или иного отчуждения;
- Публичный показ, демонстрация;
- Импорт произведения с целью распространения;
- Прокат произведения (кроме программ для ЭВМ);
- Публичное исполнение;
- Сообщение в эфир или по кабелю произведения для всеобщего сведения;
- Ретрансляция;
- Перевод или другая переработка;
- Практическая реализация архитектурного, дизайнерского и др. проекта;
- Доведение произведения до всеобщего сведения.

Не является использованием применение решений, описанных в произведении (п.3.ст.1270.ГК РФ).

Существует перечень случаев свободного использования, он носит закрытый характер.

Использование объектов патентного права (п.2. ст. 1358 ГК РФ)

Использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности:

- Ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, продажа, или хранение для этих целей продукта, в котором использовано изобретение, либо изделия, в котором использованы полезная модель или промышленный образец;
- Осуществление способа, в котором используется изобретение, в том числе, путем применения этого способа.

Условия возникновения исключительного права

Исключительное право вначале (как правило) возникает у автора, затем может быть передано работодателю, заказчику или третьим лицам.

Исключительное право возникает также при условии соблюдения иных прав, в частности, прав автора и исполнителя.

Срок действия исключительного права

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности ограничено сроком действия (ст.1230 ГК РФ), то есть действует в течение определенного срока.

Исключительное право на литературные и художественные произведения действует при жизни автора и 70 лет после его смерти.

Срок действия патентов на изобретения - 20 лет, на полезные модели - 10, на промышленные образцы - 5 лет.

Для свидетельств на товарные знаки этот срок составляет 10 лет.

Для многих объектов интеллектуальной собственности предусмотрена возможность продления срока действия охранного документа.

По истечении срока действия объекта интеллектуальной собственности он переходит в общественное достояние.

Ограничения исключительных прав

Гражданский кодекс предусматривает ограничение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе, в случае, когда использование результата интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение (п.5. ст.1229 ГК РФ).

Примеры ограничений даны в статьях 1272, 1273, 1274 ГК РФ.

Ограничения исключительного права на произведения разделены на две группы (ст. 1272, 1273, 1274 ГК РФ):

1 Случай свободного использования произведений, когда использование произведений возможно без согласия правообладателей и без выплаты вознаграждения;

2 Случай установления компенсационных выплат или принудительных лицензий, когда допускается использование произведений без согласия правообладателей, но с выплатой им вознаграждения.

Исключительное право включает в себя

1 Право использовать объект интеллектуальной собственности самим правообладателем;

2 Право запрещать использование объекта интеллектуальной собственности третьим лицам;

3 Право распоряжаться собственным исключительным правом, а именно:

- Предоставлять право использования объекта интеллектуальной собственности третьим лицам;

- Отчуждать (продавать) права на интеллектуальную собственность.

Никто не может использовать объекты интеллектуальной собственности без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Случаи использования интеллектуальной собственности распадаются на две категории: с согласия правообладателя (в результате распоряжения им своим исключительным правом) или без такого согласия (свободное использование).

Правообладатели, т.е. физические лица или организации, которым принадлежит исключительное право, определяются условиями договоров на выполнение работ и другими договорами. Стороны таких договоров сами могут определить, кому из сторон (работодателю или работнику, заказчику или исполнителю) будет принадлежать исключительное право на созданный результат интеллектуальной деятельности, и кто получит лицензию на право использования такого результата интеллектуальной деятельности.

Также исключительное право может перейти к другому лицу без заключения договора с правообладателем в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе, в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при обращении взыскания на имущество правообладателя.

2.5 Государственное регулирование в сфере интеллектуальной собственности в РФ

Поскольку создание результатов творческой деятельности имеет большое значение для развития наукоемких производств и научно-технического прогресса, особое значение приобретает государственное регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности.

Государственное регулирование общественных отношений в сфере интеллектуальной собственности можно определить, как целенаправленное воздействие компетентных государственных органов на общественные отношения, возникающие в сфере правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности с целью эффективной защиты прав на них и их результативного использования в практической деятельности.

В соответствии с пунктом "о" статьи 71 Конституции РФ, правовое регулирование отношений интеллектуальной собственности относится к исклю-

чительному ведению Российской Федерации. Как и все Гражданское законодательство, оно **регулируется на Федеральном уровне.**

Государственные органы – это Федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные осуществлять нормативно - правовое регулирование.

Основные функции Федеральных органов исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

1 Подзаконное нормотворчество

Издание подзаконных нормативных актов по интеллектуальной собственности в случаях, когда бланкетные меры, прописанные в статьях ГК РФ, недостаточны и требуется издать подзаконный акт (ст.1246. ГК).

2 Контроль и надзор

Осуществление юридически значимых действий по государственной регистрации объектов интеллектуальной собственности, а также предоставления, перехода и отчуждения интеллектуальной собственности.

3 Государственные услуги

•Государственная регистрация объектов интеллектуальной собственности - экспертиза, переписка и т.п.;

•Государственная регистрация договоров о предоставлении прав на объекты интеллектуальной собственности;

•Взимание патентных и иных пошлин и сборов;

•Рассмотрение в административном порядке споров, связанных с защитой интеллектуальных прав, и многое другое.

В отношении большинства объектов интеллектуальной собственности государственные услуги осуществляются Роспатентом, который оказывает 26 видов различных государственных услуг.

Роспатент - Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам – находится в ведении Министерства экономического развития РФ.

Подведомственные органы Роспатента

1 Федеральный институт промышленной собственности - ФИПС.

2 Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения ФАПРИД.

3 Российская государственная академия интеллектуальной собственности РГАИС.

Основные охраняемые документы, выдаваемые Роспатентом: Патенты на изобретение, полезную модель и промышленный образец и свидетельства на товарный знак, на право пользования наименованием места происхождения товара, о государственной регистрации программы для ЭВМ, о государственной регистрации базы данных.

3 Авторское право

3.1 Понятие авторского права

Авторское право- это комплекс различных прав авторов произведений науки, литературы и искусства.

Источники авторского права и смежных прав

- 1 Конституция РФ;
- 2 Гражданский кодекс РФ (в том числе, главы 70 и 71);
- 3 Постановления Правительства РФ в сфере авторского права;
- 4 Нормативные правовые акты и другие документы министерств и ведомств.

3.2 Объекты авторского права

Объектами авторских прав, согласно ст. 12 59 ГК РФ, являются:

1 Произведения науки, литературы и искусства, независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения, в том числе:

- Литературные произведения;
- Драматические и сценарные произведения (пьесы, мюзиклы, оперы);
- Хореографические произведения и пантомимы (балеты);
- Музыкальные произведения с текстом или без текста (песни, музыка);
- Аудиовизуальные произведения (фильмы);
- Произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- Произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- Произведения архитектуры и садово-паркового искусства;
- Фотографические произведения;
- Географические, геологические и другие карты, планы, эскизы;
- Другие произведения.

К объектам авторских прав также относятся:

- Программы для ЭВМ, которые охраняются как произведения;
- Производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку других произведений (переводы, обработки, рефераты, обзоры, аранжировки, инсценировки и т.п.);
- Составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда (сборники, энциклопедии, антологии, базы данных, если подборка является результатом творческого труда);

2 Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Не являются объектами авторских прав (п.6. ст. 1259 ГК РФ)

- Официальные документы государственных органов, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера;

- Государственные символы и знаки (например, флаги, гербы, ордена);

- Произведения народного творчества (фольклор);

- Сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер (новости дня, программы телепередач, расписания движения транспорта).

Авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и выражены в объективной форме.

Выделяют два основных признака объекта авторского права, то есть, произведения: **творческий характер** и **объективная форма выражения**.

Авторским правом охраняются произведения независимо от их достоинств, назначения и таланта автора.

3.3 Субъекты авторского права

К субъектам авторского права относятся:

- Авторы произведений;

- Наследники;

- Иные правопреемники и правообладатели;

- Организации коллективного управления правами авторов.

Автор - физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Авторские права первоначально возникают у автора в результате факта создания произведения. Затем они могут перейти к иному правообладателю по договору или в порядке правопреемства.

В соответствии с современным российским законодательством авторами произведений признаются только физические лица.

Для закрепления прав не требуется получения охранных документов. Они возникают по факту создания произведения. Необходимо только, чтобы произведение было зафиксировано на каком-либо материальном носителе (бумаге, пленке, холсте).

Знак охраны авторского права

Для усиления охраны и упрощения защиты авторских прав на печатных изданиях (книгах, журналах, открытках, упаковках дисков с записями и т.п.) проставляется знак охраны авторского права, который состоит из трех элементов: латинской буквы «С» в окружности, имени правообладателя и года опубликования произведения.

Срок охраны авторского права

Права автора на произведение носят пожизненный характер и действуют в течение 70 лет после смерти автора, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти. Право авторства охраняется бессрочно.

3.4 Авторские права

В результате создания произведения науки, литературы и искусства у его автора возникает ряд интеллектуальных прав:

- Исключительное право;
- Личные неимущественные права;
- Иные права.

Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами.

Авторские права (п.2. ст. 1255 ГК РФ)

Автору произведения принадлежат следующие права:

- Исключительное право на произведение;
- Право авторства;
- Право автора на имя;
- Право на неприкосновенность произведения;
- Право на обнародование произведения.

В случаях, предусмотренных ГК РФ, автору произведения принадлежат также и иные права, в том числе, право на вознаграждение за служебное произведение, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства (п.3. ст. 1255 ГК РФ).

Право доступа - это право автора произведения изобразительного искусства требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения, т.е. изготовления копии картины, скульптуры и т.п. При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

Право следования состоит в том, что в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т. д.) по цене, превышающей предыдущую, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения. Это право неотчуждаемо.

Личные неимущественные права

К личным неимущественным правам автора относят:

- Право авторства**, то есть право признаваться автором произведения;
- Право на имя**, позволяющее автору обнародовать и опубликовать произведение под своим именем, под псевдонимом или анонимно;

•**Право на неприкосновенность произведения**, включающее в себя право на защиту произведения от всякого искажения и извращения, приносящего автору моральный ущерб;

•**Право на обнародование**, то есть, право автора публично обнародовать произведение в письменной, устной, звуковой, изобразительной и других формах.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

3.5 Исключительное право автора

Исключительное право автора на произведение связано с возможностью распоряжаться произведением и использовать его.

Использование произведения

Исключительное право автора на использование произведения означает право осуществлять или разрешать следующие действия (ст.1270 ГК РФ):

1 Воспроизводить произведение, т.е. изготавливать один и более его экземпляров;

2 Распространять экземпляры произведения, в том числе, продавать, сдавать в прокат;

3 Осуществлять публичный показ произведения;

4 Импортировать экземпляры произведения в целях распространения;

5 Осуществлять прокат оригинала или экземпляра произведения;

6 Публично исполнять произведение, осуществлять показ фильма;

7 Сообщать произведение в эфир по радио или телевидению;

8 Сообщать произведение по радио или телевидению по кабелю и ретранслировать его;

9 Переводить, аранжировать или перерабатывать произведение;

10 Реализовать на практике дизайнерский, архитектурный, градостроительный и садово-парковый проект;

11 Доводить произведение до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению.

Авторский договор

Автор может передать свои права на использование произведения другому лицу (лицам), как правило, за вознаграждение. Передача имущественных прав автора, полностью или частично, осуществляется на основании авторского договора.

Предметом авторского договора является произведение и объем прав по его использованию.

Служебные произведения

Исключительное право на использование произведения, созданного в порядке выполнения автором своих служебных обязанностей или служебного задания (право на служебное произведение), принадлежат работодателю, если в договоре не предусмотрено иное. Личные неимущественные права на служебное произведение принадлежат автору.

4 Распоряжение исключительным правом

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации любым, не противоречащим закону и существу такого исключительного права, способом, в том числе, (ст. 1233 ГК РФ):

- Путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или

- Путем предоставления другому лицу права использования соответствующих результатов.

- Интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Распоряжение – это предоставление лицензии на использование интеллектуальной собственности в определенных пределах, либо отчуждение (продажа) исключительного права.

Использование - это осуществление следующих действий (п.2.ст. 1270 ГК РФ):

- Воспроизведение;
- Распространение;
- Публичный показ, демонстрация, публичное исполнение;
- Импорт произведения с целью распространения;
- Прокат произведения (кроме программ для ЭВМ);
- Сообщение произведения в эфир или по кабелю;
- Ретрансляция;
- Перевод или другая переработка;
- Практическая реализация архитектурного, дизайнерского и др. проекта;
- Доведение произведения до всеобщего сведения.

Возможно возникновение исключительного права в отношении одного и того же объекта у разных лиц (п.4.ст.1229. ГК). Пример – ноу-хау, топологии интегральных микросхем.

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

К договорам о распоряжении исключительным правом на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе, договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам,

применяются общие положения об обязательствах (ст. 307 – 419 и ст. 420 – 453 ГК РФ).

Договор, в котором прямо не указано, что исключительное право передается в полном объеме, считается лицензионным договором (ст. 1233 ГК РФ).

Условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать результат интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности, либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны.

В случае заключения **договора о залоге** исключительного права, залогодатель вправе в течение срока действия этого договора использовать такой результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации и распоряжаться исключительным правом на них без согласия залогодержателя (ст. 1233 ГК РФ).

Распоряжение исключительным правом дает правообладателю разрешение на распоряжение своим правом на результат интеллектуальной деятельности:

- Предоставление лицензии;
- Заключение договора об отчуждении исключительного права;
- Заключение договора коммерческой концессии;
- Внесение исключительного права в качестве залога;
- Внесение исключительного права в уставной капитал.

4.1 Договор об отчуждении исключительного права

Исключительное право первоначально возникает у автора и только потом может перейти к правообладателю посредством заключения договора об отчуждении исключительного права или иным способом.

Исключительное право, как совокупность правомочий, переходит в полном объеме.

Исключительное право может принадлежать нескольким лицам (соавторам, правообладателям, наследникам). При этом каждое лицо может использовать объект автономно и защищать свои права автономно (ст.1229 ГК РФ), но распоряжаться правом лица могут только совместно.

Договор должен обладать существенными условиями.

Для договора об исключительном праве существенное условие – это предмет договора.

Предмет договора – само исключительное право на распоряжение и (или) на использование объекта интеллектуальной собственности.

Не может происходить распоряжение исключительным правом на наименования мест происхождения, а на фирменные наименования может только вместе с организацией.

Исключительное право может перейти без договора в случае универсального правопреемства, а именно:

- Наследования физическими лицами;
- Реорганизации юридических лиц;
- Обращения взыскания на имущество правообладателя.

Исключительное право в наследство переходит в полном объеме.

Право на служебные изобретения, полезные модели, промышленные образцы неотчуждаемо. Оно переходит к наследникам авторов, но становится иным.

Договор об отчуждении исключительного права может заключаться в простой письменной форме.

По договору об отчуждении исключительного права могут быть установлены как разовые платежи, так и периодические платежи (роялти).

Не допускается безвозмездное отчуждение исключительного права в отношениях между коммерческими организациями.

4.2 Лицензионный договор

Предметом лицензионного договора является не само исключительное право, а **право использования** объекта интеллектуальной собственности.

Договор считается возмездным, если его безвозмездность не установлена этим договором.

Предмет лицензионного договора включает

- Объем прав по использованию и
- Способы использования объекта интеллектуальной собственности.
- Сторонами лицензионного договора называются:
- Лицензиар, то есть правообладатель интеллектуальной собственности;
- Лицензиат, а именно, пользователь интеллектуальной собственностью.

К существенным условиям договора относятся

- Предмет договора;**
- Цена**, которая является существенным условием только для возмездного договора.

При отсутствии возмездного условия договор считается недействительным (если не указано, что он безвозмездный). Не может быть заключен безвозмездный договор между двумя коммерческими организациями.

Территория и срок относятся к несущественным условиям (ст.1235 ГК РФ).

Если срок не определен, лицензионный договор считается заключенным на 5 лет, а для сложных объектов – на весь срок действия исключительного права;

Если не определена территория, то подразумевается вся территория РФ;

Если вид лицензии не оговорен, подразумевается простая лицензия.

Два вида лицензионного договора (неисключительная и исключительная лицензии)

1 Простая (она же неисключительная) лицензия выдается в случае, когда лицензиар не лишается права выдачи лицензии другим лицам.

2 Исключительная лицензия выдается лицензиату без права выдачи лицензиаром лицензий другим лицам. Сам лицензиар также не вправе использовать объект интеллектуальной собственности, если это не оговорено договором.

Можно для различных прав (изготовление, распространение и т.п.) заключать различные типы лицензионных договоров.

Договор может быть заключен в простой письменной форме, за исключением договоров присоединения.

Лицензионные договора о предоставлении права использования программ для ЭВМ и баз данных - это договора **присоединения**, иначе называемые «оберточные» договора, они прописаны на упаковке программы. Начало использования программы, а точнее, нажатие кнопки «Enter», приравнено к согласию и подписи (ст. 1286. ГК РФ).

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта.

4.3 Авторский договор

Использование произведения автора другими лицами (пользователями) осуществляется на основании авторского договора, кроме случаев, предусмотренных действующим законодательством.

Авторский договор - соглашение, в силу которого автор произведения передает имущественные права на произведение в пределах и на условиях, предусмотренных сторонами. Данный договор является консенсуальным, взаимным и возмездным.

Предмет договора - результат творческой деятельности, т.е. произведение и связанные с ним исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

Стороны авторского договора

1 **Автор**, в качестве которого может выступать любое физическое лицо, независимо от его правоспособности. За лиц, не достигших 14 лет, авторские договора заключают их родители (опекуны).

2 **Пользователь авторского произведения** - специальная организация, основной целью создания которой является осуществление деятельности по изданию, тиражированию, редактированию произведений, либо иной схожей деятельности.

Существенные условия договора

- Предмет договора;
- Способы использования произведения;
- Размер вознаграждения за каждый способ использования произведения;
- Порядок и сроки выплаты вознаграждения;
а также другие условия, которые стороны сочтут существенными, например,
- Срок и территория действия права.

При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, он считается заключенным на 5 лет. В случае отсутствия в авторском договоре условия о территории, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией РФ.

Форма договора - письменная.

Авторский договор об использовании произведений в периодической печати может быть заключен в устной форме.

Государственная регистрация договоров (ст. 1232 ГК РФ).

Сам лицензионный договор не подлежит государственной регистрации, но необходимо зарегистрировать право использования объекта интеллектуальной собственности по договору.

Сублицензионный договор

При заключении сублицензионного договора (ст.1237 ГК РФ) лицензиат предоставляет лицензию другому лицензиату, но только с письменного согласия лицензиара.

5 Права, смежные с авторскими

5.1 Понятие смежных прав

Наряду с охраной прав авторов произведений науки, литературы и искусства, российское авторское право признает и охраняет смежные права, получившие свое название ввиду их близости и тесной связи с правами авторов.

Смежные права – это права исполнителя, производителя фонограмм, организаций эфирного или кабельного вещания, возникающие в связи с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, радио- и телепередач.

Такое понятие было введено в связи с тем, что рассматриваемые права имеют сходный характер с авторскими, и, кроме того, большинство объектов смежных прав не могут существовать без объектов авторского права и, соответственно, производны от них. Дело в том, что многие авторы сами не могут или не хотят исполнять свои произведения, а предоставляют это право известным музыкантам, певцам, которые в свою очередь могут передать право на запись своего выступления производителям фонограмм и право на передачу в эфир организации эфирного вещания, права которых также носят исключительный характер и подлежат защите, как и авторские права.

Смежные права имеют много общего с объектами авторского права, но есть и некоторые отличия:

- Субъектом смежных прав может быть, как физическое, так и юридическое лицо;
- Объект смежных прав не обязательно должен быть создан творческим трудом.

Объекты смежных прав

Объектами смежных прав являются (п.1. ст. 1304 ГК РФ):

- Исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров - постановщиков спектаклей;
- Фонограммы;
- Сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания;
- Базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;
- Произведения, перешедшие в общественное достояние, в части охраны прав их публикаторов.

Для возникновения, осуществления и защиты, смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Исполнение – это представление произведений, фонограмм, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств, показ кадров из фильма.

Фонограмма - это любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков, в том числе неохраемых авторским правом, например, шум леса, пение птиц и т.д.

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

Смежные права в большинстве случаев являются производными и зависимыми от авторских.

Для осуществления смежных прав необходимо получение разрешения автора или правообладателя и соблюдение его прав как имущественных, так и личных неимущественных.

Субъекты смежных прав:

- Исполнители (актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, исполняющие произведения литературы и искусства, а также режиссеры-постановщики спектаклей и дирижеры);

- Производители фонограмм, т. е. звуковых записей исполнений или иных звуков;

- Организации эфирного или кабельного вещания, сообщающие произведения, исполнения, постановки, программы для всеобщего сведения по радио и телевидению, включая кабельное;

- Публикаторы произведений, перешедших в общественное достояние;

- Изготовители баз данных;

- Организации коллективного управления правами (ОКУ). ОКУ создаются правообладателями и, на основании договора с ними, осуществляют управление переданными им правами.

Производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют свои права, в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного на фонограмме или передаваемого в эфир или по кабелю произведения.

Знак охраны смежных прав

Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на футляре фонограммы и состоит из трех элементов: латинской буквы «Р» в окружности; наименования обладателя исключительных смежных прав; года первого опубликования фонограммы.

Срок охраны смежных прав

Исключительное право на исполнение действует в течение жизни исполнителя, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом первого исполнения или постановки.

Авторство, имя исполнителя и неприкосновенность исполнения охраняются бессрочно.

Исключительное право на фонограмму действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись.

Исключительное право на сообщение радио- или телепередачи действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором состоялось сообщение передачи в эфир или по кабелю.

5.2 Содержание смежных прав

Права исполнителя (ст.1315 ГК РФ)

1 Исполнителю принадлежат:

- Исключительное право на исполнение;
- Право авторства (право признаваться автором исполнения);
- Право на имя (право на указание своего имени или псевдонима на экземплярах фонограммы и в иных случаях использования исполнения, или наименования коллектива исполнителей);
- Право на неприкосновенность исполнения (право на защиту исполнения от всякого искажения, то есть от внесения изменений, приводящих к извращению смысла или к нарушению целостности восприятия исполнения).

2 Исполнители осуществляют свои права с соблюдением прав авторов исполняемых произведений.

3 Права исполнителя признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав на исполняемое произведение.

Исключительное право на исполнение (ст. 1317 ГК РФ)

Исполнителю принадлежит исключительное право использовать исполнение в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым, не противоречащим закону способом, в том числе, способами, указанными в п. 2. ст. 1317 ГК РФ. Исполнитель может распоряжаться исключительным правом на исполнение.

Использованием исполнения считается (п. 2. ст. 1317 ГК РФ)

- Сообщение в эфир;
- Сообщение исполнения посредством его передачи по радио или телевидению;
- Доведение исполнения до всеобщего сведения;
- Запись исполнения в форме, позволяющей осуществлять его неоднократное воспроизведение или сообщение;
- Воспроизведение записи исполнения, то есть изготовление одного и более экземпляров записи исполнения.

Не считается воспроизведением

- Краткосрочная запись исполнения, носящая временный характер;
- Распространение записи исполнения, например, путем ее продажи;
- Публичное сообщение записи исполнения в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц;
- Прокат оригинала или экземпляров записи исполнения.

Исключительное право на фонограмму (ст. 1324 ГК РФ)

1 Изготовителю фонограммы принадлежит исключительное право использовать фонограмму в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым, не противоречащим закону способом, в том числе, способами, указанными в п.2. ст. 1324 ГК РФ.

2 Изготовитель фонограммы может распоряжаться исключительным правом на фонограмму.

Распространение опубликованной фонограммы (ст. 1325 ГК РФ)

Если оригинал или экземпляры фонограммы правомерно введены в гражданский оборот на территории РФ путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее их распространение допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения.

Исключительное право на сообщение радио- или телепередач (ст.1330ГК РФ)

Использованием сообщения радио- или телепередачи считается (п.2.ст.1330ГК РФ):

- Запись сообщения радио- или телепередачи, в форме, позволяющей осуществлять ее неоднократное воспроизведение или сообщение;
- Воспроизведение записи сообщения радио- или телепередачи, то есть изготовление одного и более экземпляра записи передачи.

Организации эфирного и кабельного вещания осуществляют свои права с соблюдением прав авторов произведений, прав исполнителей, а в соответствующих случаях - обладателей прав на фонограмму и прав других организаций эфирного и кабельного вещания на сообщения радио- и телепередач.

Права организации эфирного или кабельного вещания признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав, прав исполнителей, а также прав на фонограмму.

5.3 Свободное использование охраняемых произведений

Свободное использование произведений – это использование произведений (например, их издание), находящихся под действием исключительных авторских или смежных прав, без разрешения автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с соблюдением права авторства, прав на имя и на защиту репутации автора.

Свободное использование произведений возможно, как правило, только в отношении правомерно обнародованных (или опубликованных) произведений. Кроме того, оно не ограничивает личные неимущественные права, напротив, закон требует указывать имя автора произведения.

Признаками свободного использования в российском праве являются

- Использование охраняемых произведений без согласия правообладателя;
- Без заключения с ним договора;
- Без выплаты вознаграждения.

Свободное использование произведения

Закон предусматривает следующие случаи свободного использования произведений (ст.1306 ГК РФ):

- Свободное воспроизведение произведения в личных целях;
- Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях (ст.1274 ГК РФ);
- Свободное публичное исполнение музыкального произведения на официальных церемониях (ст.1277 ГК РФ);
- Свободное воспроизведение произведения в целях право применения;
- Свободное использование произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования (ст. 1279 ГК РФ);
- Свободное использование фонограммы, введенной в гражданский оборот на территории РФ, путем ее продажи или иного отчуждения (ст.1343 ГК РФ).

6 Права на программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем

Источники прав на программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем

Основные нормативно-правовые акты

- 1 ГК РФ, часть 4;
- 2 Приказы Министерства экономического развития РФ о введении порядка и правил получения государственных охранных документов (свидетельств) на программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем, 2016г;
- 3 Административный регламент Роспатента, утвержденный приказом Министерства экономического развития РФ № 611, 2015г;
- 4 Постановление Пленума Верховного суда РФ "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации", 2009г.

Программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем – относительно новые объекты, появившиеся уже после возникновения права ИС и основных актов в этой области.

Они предназначены для использования не самостоятельно, а при помощи технических средств (ЭВМ). Кроме того, программы для ЭВМ и топо-

логии интегральных микросхем могут использоваться в составе устройства или способа как их неотъемлемая часть.

Программы для ЭВМ и базы данных могут представлять собой как самостоятельный программный продукт, использование которого возможно при помощи компьютера, так и быть созданы специально для обеспечения функционирования устройства или способа, как их неотъемлемая часть, использование которой вне этого устройства невозможно.

6.1 Программы для ЭВМ

Первый массовый компьютер - IBM 650 - появился в 1953 году.

В 1992 в РФ был принят Закон «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных».

Программой для ЭВМ является (ст. 1261 ГК РФ) представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Свойства программы для ЭВМ

1 Программа представляет собой совокупность данных и команд, специально предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств;

2 Программа предназначена для получения определенного результата;

3 Программа должна быть выражена в объективной форме.

Программы для ЭВМ охраняются как объекты авторских прав, что закреплено в ст. 1261 ГК РФ, где говорится, что «Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы».

Условия охраноспособности программ для ЭВМ такие же, как и у остальных объектов авторских прав (ст. 1259 ГК РФ):

- Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей;

- Авторские права не распространяются на идеи, концепции, методы, процессы, системы, способы решения технических или организационных задач, факты, языки программирования.

Права правообладателя программы для ЭВМ (ст. 1270 ГК)

- Воспроизведение программы для ЭВМ, т.е. изготовление одного и более экземпляра программы для ЭВМ или ее части в любой материальной форме;
- Распространение программы для ЭВМ путем продажи или иного отчуждения оригинала или экземпляров программы;
- Импорт оригинала или экземпляров программы для ЭВМ в целях распространения;
- Прокат оригинала или экземпляра программы для ЭВМ;
- Перевод или другая переработка программы для ЭВМ;
- Доведение программы для ЭВМ до всеобщего сведения (таким образом, что любое лицо может получить доступ к программе из любого места и в любое время по собственному выбору).

Воспроизведение программы для ЭВМ (п.2. ст.1270 ГК РФ)

Воспроизведением программы для ЭВМ считается, в том числе, запись произведения на электронном носителе и запись в память ЭВМ.

Не считается воспроизведением краткосрочная запись произведения, которая носит временный или случайный характер и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование произведения, либо осуществляемую информационным посредником между третьими лицами передачу произведения в информационно-телекоммуникационной сети, при условии, что такая запись не имеет самостоятельного экономического значения.

Переработка и модификация программы для ЭВМ (п.2. ст.1270 ГК РФ)

Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе, перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть, внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.

Особенности использования программ для ЭВМ путем их проката (п.4 ст.1270 ГК)

В отношении программ для ЭВМ не применяются положения об использовании произведения путем проката оригинала или экземпляра произведения, кроме случаев, когда сама программа для ЭВМ является основным объектом проката.

Это позволяет осуществлять прокат компьютеров со «вшитым» программным обеспечением без получения на последнее отдельного согласия правообладателя.

Свободное (бесплатное) воспроизведение программ для ЭВМ

Свободное воспроизведение произведения в личных целях (ст.1273 ГК РФ) допускается без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения, за исключением воспроизведения программ для ЭВМ (кроме случаев,

предусмотренных статьей 1280 ГК РФ). То есть, воспроизведение программ для ЭВМ без лицензии запрещено (даже в целях личного использования).

Дополнительные права пользователя программ для ЭВМ (ст.1280 ГК РФ)

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ (пользователь), вправе **без разрешения** автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

- Осуществлять действия, необходимые для функционирования программы для ЭВМ или базы данных, включая запись и хранение в памяти ЭВМ, внесение в программу для ЭВМ или базу данных изменений исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя, исправление явных ошибок;

- Изготавливать копию программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для хранения или для замены правомерно приобретенного экземпляра в случаях, когда такой экземпляр утерян;

- Изучать, исследовать или испытывать функционирование программы для ЭВМ в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ.

Применение положений, предусмотренных статьей 1280 ГК РФ, не должно противоречить обычному использованию программы для ЭВМ или базы данных и не должно ущемлять необоснованным образом законные интересы автора или иного правообладателя.

6.2 Базы данных

Базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ (ст.1260 ГК РФ).

Основные черты базы данных

1 База данных представляет собой совокупность самостоятельных материалов информационного характера.

2 База данных должна быть выражена в объективной форме.

3 С помощью базы данных осуществляется систематизация материалов для целей поиска и обработки на ЭВМ.

Особенности базы данных

1 База данных содержит в себе элементы, сами по себе не являющиеся новыми, зачастую общеизвестные.

2 Подбор и расположение элементов базы может являться творческим, а может быть и «механическим», но требующим больших затрат труда и средств.

3 Расположение элементов базы позволяет обработку на ЭВМ.

Двойственность природы охраны баз данных

В зависимости от наличия в способе подбора материалов творческого характера и существенности затрат на их создание, базы данных могут являться:

- 1 Объектами авторских прав как составные произведения;
- 2 Объектами смежных прав (правовой режим действует с 2008г.).

Субъектами прав на базу данных являются:

- 1 Субъектом авторских прав на базу данных является ее составитель;
- 2 Субъектом смежных прав на базу данных является ее изготовитель.

Составителю сборника и автору иного **составного произведения**, в том числе, **базы данных** и интернет-сайта (п.2. ст. 1260 ГК РФ), принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство).

Объектами смежных прав являются (п.1.ст.1304 ГК РФ)

базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов.

Изготовитель базы данных

Изготовителем базы данных (п.1. ст.1333 ГК РФ) признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. При отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признается физическое или юридическое лицо, указанное на экземпляре базы данных или его упаковке.

Изготовителю базы данных принадлежат (п.2. ст.1333 ГК РФ)

- Исключительное право изготовителя базы данных;
- Право на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования в течение срока действия исключительного права изготовителя базы данных;
- Право на обнародование базы данных, то есть доведение ее до всеобщего сведения любым способом.

Исключительное право изготовителя предоставляется не на любую базу данных, а лишь на такую, создание которой, включая обработку материалов, требует существенных затрат.

Базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее 10 000 самостоятельных информационных элементов.

Изготовитель базы данных может распоряжаться исключительным правом на извлечение материалов из базы данных и использование их в установленных законом пределах (п.1.ст. 1334ГК РФ).

Согласно п.2. ст. 1334 ГК РФ, исключительное право изготовителя базы данных признается и действует независимо от наличия авторских прав на базу данных в целом и на составляющие ее материалы.

Действия, не являющиеся нарушением исключительного права изготовителя базы данных (ст. 1335 ГК РФ)

1 Лицо, правомерно пользующееся обнародованной базой данных, вправе без разрешения обладателя исключительного права - изготовителя базы данных извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование:

- В целях, для которых база данных ему предоставлена, в любом объеме;
- В личных, научных, образовательных целях;
- В иных целях в объеме, составляющем несущественную часть базы данных.

Использование материалов, извлеченных из базы данных, способом, предполагающим получение к ним доступа неограниченного круга лиц, должно сопровождаться указанием на базу данных, из которой эти материалы извлечены (ссылкой).

2 Совершение действий, охватываемых исключительным правом изготовителя базы данных, другим лицом не считается нарушением, если это лицо докажет, что не могло установить личность изготовителя базы данных.

3 Не допускается неоднократное извлечение или использование материалов, составляющих несущественную часть базы данных, если такие действия противоречат нормальному использованию базы данных и ущемляют необоснованным образом законные интересы изготовителя базы данных.

4 Изготовитель базы данных не может запрещать использование отдельных материалов, хотя и содержащихся в базе данных, но правомерно полученных использующим их лицом из иных, чем эта база данных, источников.

6.3 Топологии интегральных микросхем

Интегральные микросхемы, как важнейшая составная часть микропроцессоров, контроллеров, средств связи и т.п., возникли сравнительно недавно. Первая работающая интегральная схема была продемонстрирована в 1958 году. Разумеется, что объектом интеллектуальной собственности топологии интегральных микросхем стали еще позднее.

Определение топологии интегральной микросхемы (п.1. ст. 1448 ГК РФ)

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

При этом **интегральной микросхемой** является микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие (на печатной плате).

С технической точки зрения интегральная микросхема – это миниатюрный полупроводниковый элемент, как правило, многослойный, в слоях которого в процессе его изготовления созданы основные электронные элементы и связи между ними.

Интегральная микросхема является микроэлектронным изделием, состоящим, как правило, из известных элементов – резисторов, транзисторов, конденсаторов, катушек индуктивности, диодов и т.п., причем в одном кубическом миллиметре могут размещаться десятки этих элементов.

Как объект интеллектуальной собственности охраняется не вся интегральная микросхема, а только особенность расположения ее элементов и связей, то есть, ее топология. В этом заключается главное сходство топологии с объектами авторского права. Однако имеются и существенные различия в особенностях правовой охраны.

Признаки топологии интегральной микросхемы

1 Топология интегральной микросхемы - это пространственно-геометрическое расположение ее элементов и связей;

2 Топология интегральной микросхемы должна быть зафиксирована на материальном носителе.

Условия охраноспособности топологии интегральной микросхемы (п.2 ст. 1448 ГК РФ)

Правовая охрана, распространяется только на **оригинальную топологию** интегральной микросхемы, созданную в результате творческой деятельности автора и **неизвестную** автору до начала ее создания и специалистам в данной области на дату ее создания. Топология интегральной микросхемы признается оригинальной, пока не доказано обратное.

Топологии интегральной микросхемы, состоящей из известных элементов, предоставляется правовая охрана, если **пространственно - геометрическое расположение совокупности таких элементов и связей между ними в целом отвечает требованию оригинальности.**

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

Исключительное право на топологию интегральной микросхемы (ст. 1454 ГК РФ)

Правообладателю принадлежит исключительное право использования топологии в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым, не противоречащим закону, способом, аналогично использованию объектов авторского права.

Использованием топологии признаются действия, направленные на получение прибыли, в частности:

• Воспроизведение топологии в целом или частично путем включения в интегральную микросхему, либо иным образом;

•Ввоз на территорию РФ, продажа и иное введение в гражданский оборот топологии, или интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему.

За лицом, независимо создавшим топологию, идентичную другой топологии, признается самостоятельное исключительное право на эту топологию.

Срок действия исключительного права на топологию (ст.1457 ГК РФ)

1 Исключительное право на топологию действует в течение десяти лет.

2 Срок действия исключительного права на топологию исчисляется либо со дня первого, документально зафиксированного использования, либо со дня государственной регистрации топологии, в зависимости от того, какое из указанных событий наступило ранее.

3 В случае появления идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором, исключительные права на обе топологии прекращаются по истечении десяти лет со дня возникновения исключительного права на первую из них.

Топологию интегральной микросхемы можно зарегистрировать в Роспатенте в течение всего срока действия исключительного права.

Знак охраны топологии интегральной микросхемы (ст. 1455 ГК РФ)

Знак охраны топологии состоит из латинской буквы «Т» или буквы «Т» в круге, либо в квадрате, даты начала срока действия исключительного права на топологию и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

Правообладатель вправе помещать знак охраны на топологии, а также на изделиях, содержащих такую топологию.

Наличие знака охраны топологии интегральной микросхемы затрудняет нарушителю доказывание факта незнания незаконности, воспроизведенной им топологии.

6.4 Государственная регистрация программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем

Возможность регистрации программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем

Правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может по своему желанию зарегистрировать такую программу или такую базу данных (ст.1262 ГК РФ). Эти же правила распространяются и на топологии.

1 Регистрация полностью добровольна и не увеличивает объема правовой охраны, возникающего по факту создания произведения.

2 Право регистрации принадлежит правообладателю программы.

Регистрация ограничена сроком действия исключительного права на программу для ЭВМ, базу данных и топологию интегральной микросхемы.

3 Уполномоченным государственным органом, осуществляющим регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем, является Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности - Роспатент.

4 Регистрация не меняет существа и объема правовой охраны.

Требования к заявке на регистрацию программ для ЭВМ и баз данных (ст. 1226 ГК РФ)

1 Заявка на государственную регистрацию должна относиться только к одной программе для ЭВМ или к одной базе данных.

2 Заявка на регистрацию должна содержать:

- Заявление о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных с указанием правообладателя, автора, места жительства или места нахождения каждого из них;

- Депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных (текст программы или его фрагменты, либо описание базы данных), включая реферат.

3 Заявка не должна содержать сведений, составляющих государственную тайну.

Процедура регистрации (ст. 1226 ГК РФ)

На основании заявки на регистрацию Роспатент проверяет наличие необходимых документов и материалов, их соответствие предусмотренным требованиям.

При положительном результате проверки Роспатент вносит программу для ЭВМ или базу данных, соответственно, в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных и выдает заявителю Свидетельство о государственной регистрации.

Процедура регистрации предусматривает уплату заявителем соответствующей государственной пошлины.

6.5 Распоряжение исключительным правом на программы для ЭВМ, базы данных и топологии интегральных микросхем

Регистрация договоров распоряжения исключительным правом (ст.1232 ГК РФ)

В случаях, когда результаты интеллектуальной деятельности (в том числе, и программы для ЭВМ, базы данных и топологии интегральных микросхем) прошли процедуру государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат интеллектуальной деятельности, залог этого права и предоставление права его использования по договору, также подлежат государственной регистрации, порядок и условия которой устанавливаются Правительством РФ.

Особенности лицензионного договора в отношении программ для ЭВМ (ст. 1286 ГК РФ)

Пользователю программы для ЭВМ или базы данных наряду с правами, принадлежащими ему в силу статьи 1280 ГК РФ, по лицензионному договору может быть предоставлено право использования программы для ЭВМ или базы данных в предусмотренных договором пределах.

Лицензионный договор с пользователем о предоставлении ему простой (неисключительной) лицензии на использование программы для ЭВМ или базы данных может быть заключен в упрощенном порядке.

Лицензионный договор, заключаемый в упрощенном порядке, является договором присоединения, условия которого, в частности, могут быть изложены на приобретаемом экземпляре или упаковке программы для ЭВМ или базы данных.

Начало использования программы для ЭВМ или базы данных пользователем означает его согласие на заключение договора. В этом случае письменная форма договора считается соблюденной. Лицензионный договор, заключаемый в упрощенном порядке, является безвозмездным, если договором не предусмотрено иное.

7 Защита авторских и смежных прав

Защита авторских прав и смежных прав - это совокупность мер, направленных на восстановление и признание этих прав при их нарушении или оспаривании.

В большинстве случаев нарушение авторских и смежных прав – это:

- Незаконное изготовление и распространение контрафактных экземпляров произведений, т.е. произведений, выпущенных незаконно;
- Присвоение авторства, т.е. плагиат.

Субъекты права на защиту - авторы произведений науки, литературы и искусства, обладатели смежных прав, а также их наследники и иные правопреемники.

Нарушитель авторских и смежных прав - физическое или юридическое лицо, которое не выполняет требований, установленных законодательством. За нарушение предусмотренных действующим законодательством авторских и смежных прав наступает гражданская, уголовная и административная ответственность. Для защиты своего права обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе обратиться в установленном порядке в суд, например, в суд по интеллектуальным правам или арбитражный суд.

7.1 Способы защиты авторских и смежных прав

К способам защиты авторских и смежных прав относятся

- Признание авторских и смежных прав;
- Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, пресечение действий, нарушающих право;
- Возмещение убытков, включая упущенную выгоду, или взыскание с нарушителя незаконно полученного дохода, или выплаты им компенсации в твердой сумме;
- Компенсация причиненного морального вреда;
- Принятие иных, предусмотренных законодательством, мер.

За нарушение прав предусмотрено два вида компенсации (ст.1301 ГК РФ)

• Компенсация «по усмотрению суда», когда окончательный размер компенсации определяет суд, в пределах от 10 000 до 5млн. рублей. Для определения размера компенсации суд может использовать размер понесенных правообладателем расходов на восстановление права, наличие умысла со стороны нарушителя, соразмерность компенсации, а также требования справедливости;

• Компенсация в двукратном размере стоимости. Двукратный размер определяется или от стоимости экземпляров произведений, или от стоимости права использования произведения. При этом стоимость права использования определяется, исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения.

Для взыскания компенсации достаточно доказать лишь факт правонарушения, а не причинение и размер убытков.

К нарушителям авторских прав применимы:

- Административная ответственность;
- Уголовная ответственность в случае причинения правообладателю крупного ущерба.

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности осуществляется, в частности, путем предъявления требований:

О признании права — к лицу, которое отрицает или не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

О пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним;

О возмещении убытков — к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование), либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;

Об изъятии материального носителя — к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

О публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя — к нарушителю исключительного права.

Защиту исключительного права могут осуществлять

- Обладатель исключительного права;
- Организации, осуществляющие коллективное управление правами;
- Лицензиат по договору исключительной лицензии – в части защиты против действий третьих лиц, нарушающих права лицензиата.

Защита иных интеллектуальных прав осуществляется автором, иным обладателем неимущественных прав (например, изготовителем фонограммы), а также наследниками автора.

7.2 Суд по интеллектуальным правам

В кругах гражданского судопроизводства споры о нарушениях, касающихся интеллектуальной собственности, считаются наиболее сложными делами, и причин для этого несколько. Одна из них связана с отсутствием у стороны, обратившейся в суд по делу о защите интеллектуальных прав, необходимого опыта и знаний, что часто выливается в неосновательные, либо некорректно сформулированные исковые требования. Другая состоит в трудоемкости судебных расследований в области интеллектуальных прав, которые требуют наличия у судей специальных знаний.

Это означает, что для обеспечения высокопрофессионального уровня рассмотрения дел в области интеллектуальной собственности необходимо создание специализированного Суда по интеллектуальным правам.

Полномочия суда по интеллектуальным правам

1 Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

- Дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации;
- Дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

2 Суд по интеллектуальным правам в качестве суда кассационной инстанции рассматривает:

- Дела, рассмотренные им по первой инстанции;
- Дела о защите интеллектуальных прав, рассмотренные арбитражными судами субъектов РФ по первой инстанции, и арбитражными апелляционными судами.

7.3 Коллективное управление авторскими и смежными правами

Коллективное управление – это наделение некоммерческих организаций правами по предоставлению лицензий пользователям охраняемых объектов.

Организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами, они создаются правообладателями и на основании договора с ними осуществляют управление переданными им правами. В этих целях организации коллективного управления заключают с пользователями лицензионные договоры о предоставлении им прав использования объектов авторского права и собирают с пользователей вознаграждение за их использование. При этом организации не являются владельцами исключительных прав.

Функции организаций по коллективному управлению правами (ст. 1242, 1243, 1244 ГК РФ)

- Получение полномочий;
- Выдача лицензий пользователям;
- Перечисление вознаграждений от пользователей правообладателям;
- Контроль за соблюдением пользователями авторских прав;
- Выступление в суде, но только в пользу правообладателей.

Организации по коллективному управлению правами могут основываться только авторами и исполнителями. Их цель - обеспечить соблюдение авторских прав.

Осуществлять деятельность по управлению авторскими и смежными правами могут только организации, прошедшие государственную аккредитацию. Государственная аккредитация возможна только в шести сферах деятельности в области охраны авторских и смежных прав (п.1.ст.1244 ГК РФ). На сегодняшний день существуют четыре аккредитованные организации коллективного управления правами авторов.

8 Патентное право. Понятие, объекты и субъекты

Патентное право возникло как основа для создания и сохранения монополии на использование изобретений в условиях конкуренции производителей, как инструмент возмещения затрат на разработку и внедрение новых технических решений и источник получения прибыли.

Патент на изобретение – это временная монополия на производство изделия взамен на раскрытие информации об изобретении.

Патентное право, как и авторское право, можно рассматривать в объективном и субъективном смысле.

В объективном смысле патентное право - это подотрасль гражданского права, регулирующая порядок возникновения, осуществления и охраны прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

В субъективном смысле патентное право - это имущественные и личные неимущественные права патентообладателей и других субъектов патентных правоотношений.

8.1 Объекты патентных прав

Объектами патентных прав являются (ст. 1349 ГК РФ)

- Изобретения;
- Полезные модели;
- Промышленные образцы.

Изобретение – это новое, обладающее существенными отличиями, техническое решение задачи в любой области народного хозяйства.

Полезная модель – это новое устройство, относящееся к любой области народного хозяйства (полезную модель называют "малое изобретение").

Промышленный образец - это решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

Во многих случаях один и тот же объект можно запатентовать либо как изобретение, либо как полезную модель, либо как промышленный образец.

8.2 Условия предоставления правовой охраны объектам патентных прав

Чтобы техническое решение относилось к объектам патентного права и было патентоспособным в качестве изобретения, полезной модели или промышленного образца, необходимо соблюдение целого ряда условий. Рассмотрим их подробно.

Условия охраноспособности изобретения, полезной модели и промышленного образца

Условия охраноспособности изобретения (ст. 1350 ГК РФ)

В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток) или способу, в том числе, к применению продукта или способа по определенному назначению.

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

Не являются изобретениями, в частности, (п.5.т.1350 и ст.1351 ГК РФ)

- Открытия;
- Научные теории и математические методы;
- Решения, касающиеся только внешнего вида изделий;
- Правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- Решения, заключающиеся только в представлении информации;
- Программы для ЭВМ, топологии интегральных микросхем, селекционные достижения.

Условия охраноспособности полезной модели (п.1. ст. 1351 ГК РФ)

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству.

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

Основным отличием в охраноспособности изобретения и полезной модели является то, что изобретение относится к продукту (в том числе, к устройству), способу и к их применению, а полезная модель может относиться только к устройству.

Условия охраноспособности промышленного образца (ст. 1352 ГК РФ)

В качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является **новым и оригинальным**.

Условия патентоспособности изобретения, полезной модели и промышленного образца

Условия патентоспособности изобретения (п.2., п.4. ст. 1350 ГК РФ)

- Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо;
- Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники;
- Изобретение имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники.

Условия патентоспособности полезной модели (ст. 1351 ГК РФ)

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

•Полезная модель является новой, если **совокупность** ее существенных признаков не известна из уровня техники.

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

Приведенные выше положения ГК РФ требуют разъяснений.

Главным условием патентоспособности является новизна. Чтобы определить, обладает ли изобретение (или полезная модель) новизной, эксперты сравнивают его поочередно со всеми известными в мире сходными техническими решениями, чтобы избежать повторения.

При этом изобретение должно обладать абсолютной новизной, то есть иметь неизвестный ранее отличительный технический признак.

Для полезной модели достаточна относительная новизна. Все признаки полезной модели по отдельности могут быть известны, главное, чтобы не существовало точно такого же изделия или технологии с точно таким же набором признаков.

При экспертизе на патентоспособность изобретения или полезной модели учитываются только технические признаки изделия, технологии, веще-

ства. Нетехнические признаки, такие, как художественное оформление, стоимость, наименование, во внимание не принимаются.

Задача и технический результат изобретения

Напомним, что изобретение - это новое, обладающее существенными отличиями, **техническое решение задачи**.

Из этого определения понятно, что, кроме прочего, изобретение должно обладать **полезностью**, то есть, может быть использовано для решения какой-либо технической проблемы.

Сущность изобретения заключается в устранении недостатков ближайшего аналогичного технического решения (прототипа) путем его оригинальной модернизации, модификации или существенного изменения.

При этом устранение недостатков прототипа является задачей изобретения, а достижение новых, улучшенных технических или технико-экономических характеристик – техническим результатом.

Задача изобретения – это цель, на достижение которой направленно изобретение.

Технический результат изобретения – это новые свойства и характеристики, полученные благодаря изобретению.

Для полезной модели технический результат не является обязательным условием.

Условия патентоспособности промышленного образца (ст. 1352 ГК РФ)

1 В качестве промышленного образца охраняется **решение внешнего вида изделия** промышленного или кустарно-ремесленного производства.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если **по своим существенным признакам** он является **новым и оригинальным**.

2 Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

3 Промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, в частности, если в мире до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения, производящее на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит промышленный образец, нашедший отражение на изображениях внешнего вида изделия.

Для промышленных образцов условие промышленной применимости отсутствует.

8.3 Государственная регистрация изобретений, полезных моделей, промышленных образцов

Исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец возникает только после прохождения государственной регистрации и выдачи патента.

Патент - это государственный охранный документ, который удостоверяет исключительное право патентообладателя на соответствующие изобретение, полезную модель, промышленный образец.

Рассматривает заявки и выдает патенты Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности – Роспатент. Сведения о новых изобретениях, полезных моделях, промышленных образцах публикуются в официальном бюллетене (ст. 1353 ГК РФ).

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец удостоверяет (ст. 1354 ГК РФ)

- Приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца;
- Авторство;
- Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Охрана интеллектуальных прав на изобретение или полезную модель предоставляется на основании патента в объеме, определяемом содержащейся в патенте **формулой изобретения** или, соответственно, полезной модели.

Для толкования формулы изобретения и формулы полезной модели могут использоваться описание изобретения и графические материалы (чертежи, схемы, рисунки, фотографии и т.п. (п. 2. ст. 1375 и п. 2. ст. 1376 ГК РФ).

Охрана интеллектуальных прав на промышленный образец предоставляется на основании патента в объеме, определяемом совокупностью существенных признаков промышленного образца, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, содержащихся в патенте на промышленный образец.

Сроки действия патента

Сроки действия патента отсчитываются с даты подачи первоначальной заявки, они не совпадают с моментом начала исключительных прав (ст. 1354 ГК РФ).

Исключительное право действует с момента государственной регистрации (момента выдачи патента).

Сроки действия патента составляют

- Для изобретений - 20 лет (25 лет для лекарственных средств и пестицидов);
- Для полезных моделей - 10 лет;
- Для промышленных образцов - 5 лет с возможностью продления на 5 лет, но не более 25 лет.

Субъекты патентного права

Субъектами патентного права могут быть как граждане, так и юридические лица.

К их числу относятся:

- Авторы-создатели творческих решений;
- Патентообладатели, их правопреемники;
- Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности - Роспатент;
- Патентные поверенные;
- Иные лица, наделенные соответствующими правами в данной сфере.

Патент может быть выдан следующим лицам:

- Автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- Работодателю в предусмотренных законом случаях;
- Правопреемникам указанных лиц, в качестве которых могут выступать: наследники авторов, физические и юридические лица, получившие соответствующее право по договору, и др.

8.4 Исключительное право на объекты патентных прав

Использование изобретения, полезной модели, промышленного образца (ст. 1358 ГК РФ)

При использовании изобретения факт нарушения выявляется при сравнении с каждым признаком его формулы, но с использованием эквивалентов;

В случае полезной модели – только по существенным признакам и без эквивалентов;

Для промышленного образца - по впечатлению, производимому на информированного потребителя.

Изобретение признается использованным в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения, приведенный в формуле изобретения (точнее - в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения), либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до даты приоритета изобретения.

Полезная модель признается использованной в устройстве, если устройство содержит каждый признак полезной модели, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы полезной модели.

Промышленный образец признается использованным в изделии, если это изделие содержит все существенные признаки промышленного образца или совокупность признаков, производящую на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит запатентованный

промышленный образец, при условии, что изделия имеют сходное назначение.

Использованием изобретения, полезной модели, промышленного образца считается, в частности (п.2.ст.1358 ГК РФ),

ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение, полезная модель или промышленный образец.

Право преждепользования (ст.1361 ГК РФ)

Право преждепользования распространяется на добросовестное и независимое использование изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца (ст. 1381 и 1382 ГК РФ) добросовестно использовало на территории РФ созданное независимо от автора тождественное решение или решение, отличающееся от изобретения только эквивалентными признаками (п. 3. ст. 1358 ГК РФ), либо сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования).

Право послепользования (п.3. ст.1400 ГК РФ)

Лицо, которое в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в официальном бюллетене сведений о восстановлении действия патента начало использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, либо сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования (право послепользования).

9 Содержание и оформление патентных прав

9.1 Комплект документов заявки на получение патента

Чтобы получить патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец необходимо подать (в электронном виде или по почте) в Роспатент комплект документов, которые перечислены ниже.

Комплект документов заявки на изобретение или полезную модель

- Заявление о выдаче патента;
- Описание изобретения (полезной модели);
- Чертежи или иные материалы;
- Формула изобретения (полезной модели);
- Реферат;
- Документ, подтверждающий оплату пошлины;

- Доверенность (в случае подачи заявки через представителя).

Комплект документов заявки на промышленный образец

- Заявление о выдаче патента;
- Описание промышленного образца;
- Комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия;
- Документ, подтверждающий оплату пошлины;
- Доверенность (в случае подачи заявки через представителя).

Особенности установления приоритета объектов патентных прав

Приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца устанавливается, в большинстве случаев, **по дате подачи заявки**, точнее, - по дате регистрации факта подачи заявки в Роспатенте.

В случае, если в процессе экспертизы будет установлено, что разными заявителями поданы заявки на идентичные изобретения или иные объекты патентного права и такие заявки имеют одну и ту же дату приоритета, патент может быть выдан только по одной из таких заявок.

При этом будущий патентообладатель определяется соглашением между заявителями. Все авторы, указанные в заявках, признаются соавторами в отношении идентичных объектов. Если в течение двенадцати месяцев с даты получения соответствующего уведомления заявители не сообщают о достигнутом соглашении, то вышеназванные заявки признаются отозванными.

Экспертиза заявки на получение патента

Поданная заявка должна удовлетворять требованию **единства изобретения** (полезной модели, промышленного образца). Заявка должна относиться только к одному изобретению, полезной модели, промышленному образцу или к группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел.

По заявке на изобретение проводится **формальная экспертиза**.

В ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие всех необходимых документов, соблюдение требований к документам заявки, в том числе - относится ли изобретение к объектам, которым предоставляется правовая охрана, соблюдение требования единства изобретения и другие обстоятельства. При положительном решении формальной экспертизы заявитель незамедлительно уведомляется об этом.

Следующим этапом (только для изобретений) является публикация сведений о заявке на изобретение, которая проводится по истечении 18 месяцев с момента подачи заявки. С этого момента до выдачи патента заявителю предоставляется временная правовая охрана. Если в этот период кто-либо будет использовать заявленное изобретение, то при получении заявителем патента за такое использование патентообладатель имеет право на получение вознаграждения.

С момента опубликования сведений о заявке по письменному ходатайству заявителя или третьих лиц проводится **экспертиза заявки на изобретение, полезную модель и промышленный образец, по существу.**

Такое заявление может быть подано в течение 3 лет с даты поступления заявки. Если такого заявления не будет, то заявка признается отозванной. При экспертизе заявки по существу проводится информационный поиск в отношении заявленного изобретения, полезной модели или промышленного образца для определения уровня техники и проверка соответствия условиям патентоспособности изобретения, охарактеризованного в формуле.

9.2 Формула изобретения

Требования к формуле изобретения

1 Формула изобретения предназначается для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом.

2 Формула изобретения должна быть полностью основана на описании, т.е. характеризуемое ею изобретение должно быть раскрыто в описании, а определяемый формулой изобретения объем правовой охраны должен быть подтвержден описанием.

3 Формула изобретения должна выражать сущность изобретения, т.е. содержать совокупность его существенных признаков, достаточную для достижения, указанного заявителем технического результата.

4 Формула должна быть ясной.

Признаки изобретения должны быть выражены в формуле изобретения таким образом, чтобы обеспечить возможность понимания специалистом на основании уровня техники их смыслового содержания. Не допускается для выражения признаков в формуле изобретения использовать понятия, отнесенные в научно-технической литературе к ненаучным.

Формула изобретения может быть однозвенной и многозвенной.

Многозвенная формула изобретения состоит из нескольких звеньев, называемых пунктами формулы. Первый, независимый, пункт формулы выражает сущность изобретения, а остальные, зависимые, пункты дополняют его.

9.3 Процедура международного патентования. Конвенционный приоритет

Конвенционный приоритет- правило, согласно которому заявка, поданная в одной из стран-участниц Парижской конвенции по охране промышленной собственности, обладает во всех других странах приоритетом в течение 12 месяцев для изобретений и полезных моделей и 6 месяцев для товарных знаков и промышленных образцов с момента подачи первой заявки. Условием предоставления конвенционного приоритета является правильное

оформление национальной заявки в соответствии с внутренним законодательством страны.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного приоритета в отношении заявки на изобретение или полезную модель, должен сообщить об этом в Роспатент и представить в Роспатент заверенную копию первой заявки в течение 16 месяцев со дня ее подачи в патентное ведомство государства - участника Парижской конвенции; для промышленных образцов этот срок составляет 3 месяца.

Международное патентование

Первоначально заявка подается в Роспатент, затем, спустя 6 месяцев, можно подать зарубежную заявку в другую страну (или страны) через Роспатент или напрямую.

Возможные варианты международного патентования

- 1 Национальный маршрут (подача национальной заявки);
- 2 Национальная заявка по линии всемирной организации по охране интеллектуальной собственности ВОИС с запрашиванием конвенционного приоритета;
- 3 Европейский классический патент с валидацией;
- 4 Единый унитарный европейский патент;
- 5 Евразийский патент, действующий во всех странах Евразийской патентной конвенции;
- 6 Международная система подачи заявок по договору о патентной кооперации (PatentCooperationTreaty-РСТ).

9.4 Порядок оспаривания и признание недействительным патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец

Признание недействительным патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец (п.1.ст. 1398 ГК РФ)

Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец может быть признан недействительным (аннулирован) в случаях:

- 1 Несоответствия условиям патентоспособности: новизне, промышленной применимости, изобретательскому уровню;
- 2 Несоответствия документов заявки требованию раскрытия сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца, достаточной для их осуществления специалистом в данной области техники;
- 3 Наличия в формуле изобретения или полезной модели признаков, не раскрытых в документах, представленных на дату подачи заявки (п. 2. ст. 1378 ГК РФ);
- 4 Выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретение, полезную модель, промышленный образец, имеющих одну и ту же дату приоритета, с нарушением условий (ст.1383 ГК РФ);

5 Выдачи патента с указанием в нем в качестве автора или патентообладателя лица, не являющегося таковым.

Порядок оспаривания патента

1 Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец в течение срока его действия может быть оспорен путем подачи возражения в Роспатент любым лицом, которому стало известно о нарушениях (п. 1. ст. 1398 ГК РФ), либо оспорен в суде (п. 1. ст. 1398 ГК РФ).

В Роспатент подается возражение против выдачи патента, содержащее обоснование неправомерности выдачи патента.

2 В период оспаривания патента на изобретение патентообладатель вправе подать заявление о преобразовании патента на изобретение в патент на полезную модель, если срок действия патента на изобретение не превысил срок действия патента на полезную модель.

3 Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец признается недействительным полностью или частично на основании решения суда. В случае признания патента недействительным частично на изобретение, полезную модель, промышленный образец выдается новый патент.

4 Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец, признанный недействительным полностью или частично, аннулируется с даты подачи заявки на патент.

5 Лицензионные договоры, заключенные на основе патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, признанного впоследствии недействительным, сохраняют действие в той мере, в какой они были исполнены к моменту принятия решения о недействительности патента.

6 Признание патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец недействительным означает отмену решения Роспатента о выдаче патента (ст.1387 ГК РФ) и аннулирование записи в Государственном реестре (п.1.ст.1393 ГК РФ). Иными словами, восстанавливается положение, как будто патента вообще не было.

10 Распоряжение исключительным правом на объекты патентных прав

Способы распоряжения исключительным правом

1 Полное отчуждение прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец;

2 Предоставление права их использования;

3 Залог прав;

4 Формирование уставного капитала юридического лица.

10.1 Полное отчуждение исключительного права

Договор об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец (ст.1234, 1365 ГК РФ)

По договору об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности **в полном объеме** другой стороне - приобретателю исключительного права (приобретателю патента)(ст.1234, 1365 ГК РФ).

Предмет договора – исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец с указанием номера патента, удостоверяющего исключительное право(существенное условие).

Между коммерческими организациями существует запрет безвозмездного отчуждения исключительного права (п. 3.1. ст. 1234 ГК РФ).

Еще одно существенное условие договора - это условие о вознаграждении.

Форма договора - письменная.

Несоблюдение формы приводит к недействительности договора.

Момент заключения договора определяют стороны.

Переход исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец по договору подлежит обязательной **государственной регистрации**. Право переходит от правообладателя к приобретателю в момент его регистрации.

10.2 Предоставление права использования (ст.1235, 1236, 1367 ГК РФ)

2.1 Лицензионный договор

По лицензионному договору одна сторона - патентообладатель (**лицензиар**) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (**лицензиату**) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели, промышленного образца в установленных договором пределах.

Существенные условия договора

Предмет договора - исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец (с указанием номера патента).

Способы использования изобретения, полезной модели, промышленного образца (п.2 ст. 1358 ГК РФ)

Статья 1235 ГК РФ предусматривает **запрет безвозмездного** предоставления исключительного права использования результата интеллектуальной деятельности в отношениях между коммерческими организациями.

Виды лицензионного договора (ст.1236 ГК РФ)

Простая лицензия. Лицензиар сохраняет право выдачи лицензий другим лицам.

Исключительная лицензия. Лицензиар не сохраняет право выдачи лицензий другим лицам. Лицензиар не может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец сам, если в договоре не оговорено обратное. Лицензиат имеет право защищать свои права в суде (ст.1254 ГК РФ).

Форма договора - письменная. Несоблюдение письменной формы приводит к недействительности договора.

Момент заключения договора определяют стороны.

Обязательное условие исполнения договора - **государственная регистрация**. Его несоблюдение ведет к признанию предоставления права несостоявшимся.

Сублицензионный договор (ст.1238 ГК РФ)

При письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности другому лицу (сублицензионный договор) в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата. Согласие лицензиара может быть предусмотрено непосредственно в лицензионном договоре.

2.2 Договор коммерческой концессии (гл. 54 ГК РФ)

По договору коммерческой концессии правообладатель обязуется предоставить пользователю за вознаграждение право использовать комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав.

10. 3 Договор о залоге исключительного права

В силу залога кредитор (залогодержатель) по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного исключительного права его правообладателя (залогодателя)(п. 5 ст.1233, п.18 ст. 358ГК РФ).

10.4 Внесение исключительного права в уставной капитал

В этом случае в учредительном договоре должно быть отражено следующее:

- Предмет прав (например, исключительное право на изобретение);
- Основания для обладания исключительным правом (например, Договор об отчуждении исключительного права);
- Ограничения и обременения (например, лицензионный договор).

10.5 Государственная регистрация распоряжения исключительным правом

Заявление о государственной регистрации должно быть либо подписано обеими сторонами, либо подписано одной из сторон с приложением документов (договор, нотариальная выписка из договора, уведомление о распоряжении правом). К заявлению прилагается платежное поручение об оплате пошлины.

Содержание заявления о регистрации отчуждения права или уведомления о распоряжении правом

- Вид договора;
- Сведения о сторонах договора;
- Предмет договора.

Содержание заявления о регистрации предоставления права использования или уведомления о распоряжении правом

- Вид договора;
- Сведения о сторонах договора;
- Предмет договора;
- Срок действия договора;
- Территория, на которой предоставлено право использования;
- Способы использования результата интеллектуальной деятельности, предусмотренные договором;
- Наличие согласия на предоставление права использования по сублицензионному договору;
- Возможность расторжения договора в одностороннем порядке.

Содержание заявления о регистрации залога права или уведомления о распоряжении правом

- Вид договора;
- Сведения о сторонах договора;
- Предмет договора;
- Срок действия договора залога;
- Ограничения права залогодателя использовать результат интеллектуальной деятельности, либо распоряжаться исключительным правом на такой результат.

10.6 Служебные объекты патентного права

Служебными объектами патентного права называются изобретение, полезная модель, промышленный образец, созданные работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (ст. 1370 ГК РФ).

Право авторства на служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец принадлежит работнику (автору).

Исключительное право на служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на получение патента принадлежат работодателю, если договор не предусматривает иное.

Вознаграждение за служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец полагается его автору в случаях, предусмотренных ГК РФ (п.3.ст.1345 ГК РФ).

В случаях, предусмотренных ГК РФ, автору изобретения, полезной модели, промышленного образца принадлежит, в том числе, право на получение патента, право на вознаграждение за служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец.

11 Защита прав патентообладателей

Подача возражения о неправомерной выдаче патента в Роспатент

Возражение о неправомерной выдаче патента может быть подано в Роспатент заинтересованным лицом и должно содержать обоснование неправомерности выдачи патента.

Критерии, по которым патент на изобретение может быть оспорен

Основные критерии, которые проверяются при экспертизе изобретения по существу и несоблюдение которых чаще всего оспаривается в суде, - это

- 1 Новизна;
- 2 Промышленная применимость;
- 3 Изобретательский уровень.

После получения от заинтересованного лица возражения о неправомерной выдаче патента, Роспатент обычно начинает проверку запатентованного изобретения на соответствие критериям патентоспособности.

1 Проверка промышленной применимости

- 1 Проверяется, указано ли назначение изобретения в описании;
- 2 Проверяется, приведены ли в указанных документах и чертежах средства и методы, с помощью которых возможно осуществление изобретения;
- 3 Проверяется наличие в описании изобретения примеров его осуществления, подкрепленных соответствующими данными.

2 Проверка новизны

Проверяется, является ли изобретение новым, то есть неизвестным из уровня техники (ст.1350 ГК РФ).

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

Изобретение признается несоответствующим условию новизны, если известен, хотя бы один признак, тождественный или эквивалентный существенному признаку из отличительной части формулы изобретения, обеспечивающий аналогичный технический результат.

3 Проверка изобретательского уровня

Проверяется, имеет ли изобретение изобретательский уровень. Для этого необходимо убедиться, что изобретение для специалиста явным образом не следует из уровня техники (п.2. ст.1350ГК РФ).

Изобретение явным образом следует из уровня техники, если оно создано путем объединения, изменения или использования сведений, содержащихся в уровне техники, или общих знаний и сведений.

Проверка изобретательского уровня выполняется по следующей схеме

- 1 Определение наиболее близкого аналога (прототипа);
- 2 Выявление признаков, которыми изобретение отличается от прототипа;
- 3 Выявление из уровня техники решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого изобретения или эквивалентные им;
- 4 Анализ уровня техники с целью подтверждения известности влияния признаков, совпадающих с отличительными признаками заявленного изобретения, на указанный заявителем технический результат.

Изобретение признается не следующим для специалиста явным образом из уровня техники и имеющим изобретательский уровень, если в ходе проверки

- Не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками;
- Такие решения выявлены, но не подтверждена известность влияния этих отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

12 Правовая охрана секретов производства

Секрет производства или ноу-хау в РФ признан объектом интеллектуальной собственности только с 2008 года, до этого на ноу-хау не распространялось исключительное право.

Одна из причин включения ноу-хау в перечень объектов интеллектуальной собственности состоит в необходимости правовой охраны и защиты результатов научно-технических и опытно-конструкторских работ, проводимых в организациях. Зачастую организация не патентует новые технические решения, а хранит их в секрете, чтобы избежать длительной процедуры патентования и раскрытия технических решений в случае неполучения патента.

12.1 Понятие секрета производства (ноу-хау)

Секретом производства (ноу-хау) (ст. 1465 ГК РФ) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о результатах интеллектуальной деятельности в

научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе, введением режима коммерческой тайны.

Секретом производства не могут быть признаны сведения, обязательность раскрытия которых, либо недопустимость ограничения доступа, к которым установлены законом или иным правовым актом.

Выделяют два основных условия отнесения объекта к ноу-хау

1 Сведения должны относиться к результатам интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и к способам осуществления профессиональной деятельности;

2 Неизвестность этих сведений третьим лицам и принятие правообладателем мер для соблюдения их конфиденциальности.

Уточним данные условия. Что такое "сведения"? Как понимать выражение «результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере»?

Сведения – это любая информация, т.е. факты и данные, характеризующие что-либо.

Выражение «результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере» в Гражданском кодексе встречается лишь один раз, в статье 1349 ГК РФ, где под результатами интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере понимаются объекты патентных прав - изобретения и полезные модели.

Иными словами, под ноу-хау можно понимать

1 Информацию, содержащую сведения о незапатентованных потенциальных изобретениях и полезных моделях (характер и объем сведений определяет сам правообладатель, например, «Материалы научно-исследовательской работы «Датчик расхода жидкости»);

2 Сведения о ранее неизвестных профессиональных приемах и навыках, например, «Техника ведения переговоров» или «Методы организации продаж», которые известны только ограниченному кругу лиц, и обладание которыми дает определенную экономическую выгоду.

Субъекты прав на ноу-хау

- Авторы - создатели ноу-хау;
- Физические или юридические лица, получившие права по договору, в том числе по трудовому договору с автором.

В подавляющем большинстве случаев права на ноу-хау принадлежат юридическому лицу - организации, в которой секрет производства был создан, и которая обеспечивает его конфиденциальность. Автора у ноу-хау может и не быть.

Исключительное право на секрет производства (ст.1466 ГК РФ)

Ноу-хау – это единственный не охраняемый объект интеллектуальной собственности. Его охрану обеспечивает сам обладатель исключительного права.

1 Обладателю секрета производства принадлежит исключительное право его использования, в том числе, при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений. Обладатель секрета производства может распоряжаться указанным исключительным правом.

2 Лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства. Это означает, что возможно возникновение исключительного права на один и тот же секрет производства у различных правообладателей.

Срок действия прав на ноу-хау

Исключительное право на ноу-хау действует до прекращения или нарушения режима конфиденциальности сведений, составляющих его содержание (ст. 1467 ГК РФ). С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

Распоряжение исключительным правом на ноу-хау

По договору об отчуждении исключительного права на секрет производства правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему право в **полном объеме** другой стороне - приобретателю прав на этот секрет производства (ст. 1468 ГК РФ).

При этом лицо, распорядившееся своим правом, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного права на секрет производства.

По лицензионному договору лицензиар предоставляет лицензиату право использования соответствующего секрета производства в установленных договором пределах (ст. 1469 ГК РФ).

При предоставлении права использования секрета производства лицо, распорядившееся своим правом, и лица, получившие соответствующие права, обязаны сохранять конфиденциальность секрета производства в течение всего срока действия лицензионного договора.

Служебный секрет производства (ст. 1470 ГК РФ)

1 Исключительное право на служебный секрет производства, т.е. секрет, созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, принадлежит работодателю.

2 Работник, которому в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя стал известен секрет производства, обязан сохранять конфиденциальность полученных сведений до прекращения действия исключительного права.

Особенности секрета производства как объекта интеллектуальной собственности

- 1 Отсутствует регистрация и нет знака охраны;
- 2 Нет календарных ограничений по сроку охраны, исключительное право действует, пока сохраняется режим конфиденциальности ноу-хау;
- 3 Нет правил установления факта использования;
- 4 У правообладателя имеется обязанность поддерживать конфиденциальность;
- 5 Формально не предусмотрено авторских прав на ноу-хау и выплаты авторского вознаграждения. Исключения составляют служебные ноу-хау, представляющие собой потенциальные изобретения и полезные модели (ст. 1370 ГК РФ).

12.2 Охрана и защита прав на секрет производства (ноу-хау)

Охрана ноу-хау как соответствующих сведений или информации может быть осуществлена различными способами

- 1 Охрана ноу-хау путем введения организацией режима конфиденциальности (ограниченный допуск, секретность и др.);
- 2 Охрана информации правовым способом, на основе норм Гражданского права путем заключения гражданско-правового договора с заказчиком;
- 3 Охрана сведений через защиту от недобросовестной конкуренции;
- 4 Охрана информации в режиме коммерческой тайны.

Защита сведений через запрет на недобросовестную конкуренцию

Запрет на недобросовестную конкуренцию содержится в Конституции РФ, а также в Федеральном законе о защите от недобросовестной конкуренции.

Недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующего субъекта, направленные на получение преимуществ в его деятельности, которые противоречат нормам добропорядочного ведения дел и могут нанести убытки конкурентам.

Частными случаями недобросовестной конкуренции являются: нарушение конфиденциальности, незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности, разглашение коммерческой тайны.

Защита информации в режиме коммерческой тайны (ФЗ №98)

Информация, составляющая коммерческую тайну – это сведения любого характера (производственные, технические, организационные и др.), в том числе, о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа и в отношении которых введен режим коммерческой тайны(ст.3 ФЗ №98).

Сравнение определений ноу-хау и коммерческой тайны

Ноу-хау - это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает меры для соблюдения их конфиденциальности, **в том числе**, путем введения режима коммерческой тайны.

Информация, составляющая коммерческую тайну - это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.), **в том числе**, о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании, и обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства

Нарушитель исключительного права на секрет производства, в том числе, лицо, которое неправомерно получило сведения, составляющие секрет производства, и разгласило или использовало эти сведения, а также лицо, обязанное сохранять конфиденциальность секрета производства, в соответствии со ст.1468, ст.1469 или ст.1470 ГК РФ **обязано возместить убытки**, причиненные нарушением исключительного права на секрет производства, если иная ответственность не предусмотрена законом или договором с этим лицом, кроме случаев, когда доступ к секрету производства был получен случайно или по ошибке (ст. 1472 ГК РФ).

Прямая ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства - только гражданско-правовая.

Административно-правовая и уголовная ответственность в отношении прав на ноу-хау наступает лишь за нарушение режима коммерческой тайны и при установлении факта недобросовестной конкуренции.

13 Права на селекционные достижения

Под селекционным достижением понимается новый сорт растений, новая порода животных.

Объекты прав на селекционные достижения (ст.1412 ГК РФ) – это **сорта растений и породы животных**, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

Сорт растений - это группа растений, которая обладает общими признаками и отличается от других групп растений одним или несколькими признаками.

Охраняемыми категориями сорта растений являются клон, линия, гибрид первого поколения, популяция.

Порода животных - это группа животных, которая обладает общими биологическими и морфологическими признаками и отличается от других групп животных одним или несколькими специфическими признаками.

Охраняемыми категориями породы животных являются тип, кросс линий.

Условия охраноспособности селекционного достижения (ст. 1413 ГК РФ)

Патент выдается на селекционное достижение, отвечающее критериям охраноспособности и относящееся к сортам растений и породам животных, перечень которых устанавливается Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно - правовое регулирование в сфере сельского хозяйства.

Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно - правовое регулирование в сфере сельского хозяйства, является Министерство сельского хозяйства РФ.

Критерии охраноспособности селекционного достижения (условия патентоспособности)

Критериями охраноспособности селекционного достижения являются **новизна, отличимость, однородность и стабильность.**

1 Новизна. Сорт растений и порода животных считаются новыми, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом с согласия селекционера для использования селекционного достижения:

- На территории РФ - ранее, чем за один год до указанной даты;
- На территории другого государства - ранее, чем за четыре года, а для сортов винограда и деревьев - ранее, чем за шесть лет до указанной даты.

2 Отличимость. Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента.

3 Однородность. Растения одного сорта, животные одной породы должны быть достаточно однородны по своим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения.

4 Стабильность Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного

размножения или, в случае особого цикла размножения, - в конце каждого цикла размножения.

Чтобы лучше понять суть критериев охраноспособности селекционного достижения сравним их с условиями патентоспособности одного из объектов патентных прав – полезной модели.

Сравнение условий патентоспособности селекционного достижения и полезной модели.

Условия патентоспособности селекционного достижения	Условия патентоспособности полезной модели
Новизна Отличимость	Новизна (отличимость от аналогов)
ОднородностьСтабильность (то есть, воспроизводимость при повторном размножении)	Промышленная применимость (в том числе – воспроизводимость при тиражировании)

Критерии **однородность и стабильность** обеспечивают **воспроизводимость** результата селекционного достижения при повторном размножении.

Например, порода лошадей Орловский рысак, выведенная графом Орловым, существует до сих пор в почти неизменном виде. А выведение мула, как результат скрещивания осла с кобылой, нельзя назвать селекционным достижением, т.к. мулы бесплодны (или не дают плодovитого потомства), то есть, не воспроизводятся при повторном размножении.

Государственная регистрация селекционного достижения (ст.1414 ГК РФ)

Исключительное право на селекционное достижение признается и охраняется при условии государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, в соответствии с которым Министерство сельского хозяйства РФ выдает заявителю патент на селекционное достижение.

Патент на селекционное достижение (ст. 1415 ГК РФ)

Патент на селекционное достижение удостоверяет:

- Приоритет селекционного достижения;
- Авторство;
- Исключительное право на селекционное достижение.

Объем охраны интеллектуальных прав на селекционное достижение, предоставляемой на основании патента, **определяется совокупностью существенных признаков**, зафиксированных в описании селекционного достижения.

Авторское свидетельство (ст. 1416 ГК РФ)

Автор селекционного достижения имеет право на получение авторского свидетельства, которое удостоверяет авторство.

Это актуально для авторов, которые не являются правообладателями. В этом случае, помимо патента, может быть выдано еще и авторское свидетельство.

Субъекты прав на селекционное достижение

- **Автор (селекционер), соавторы;**
- **Патентообладатель.**

Автором селекционного достижения признается селекционер - гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение (лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента) (ст. 1410 ГК РФ).

Интеллектуальные права на селекционные достижения (ст.1408 ГК РФ)

1 Автору селекционного достижения, отвечающего условиям правовой охраны, принадлежат следующие интеллектуальные права:

- **Исключительное право;**
- **Право авторства.**

2 Автору селекционного достижения могут принадлежать и другие права, в том числе:

- **Право на получение патента, право на получение авторского свидетельства;**
- **Право на наименование селекционного достижения;**
- **Право на вознаграждение за служебное селекционное достижение.**

Право на получение патента на селекционное достижение (ст.1420 ГК РФ)

Право на получение патента на селекционное достижение первоначально принадлежит автору селекционного достижения.

Право на получение патента на селекционное достижение может быть передано другому лицу, в том числе, по договору, в частности, по трудовому договору. Договор об отчуждении права на получение патента на селекционное достижение должен быть заключен в письменной форме.

Исключительное право на селекционное достижение (ст.1421 ГК РФ)

Патентообладателю принадлежит исключительное право использования селекционного достижения. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на селекционное достижение.

Использованием селекционного достижения считается осуществление с семенами и племенным материалом селекционного достижения следующих действий

- 1 Производство и воспроизводство;
- 2 Доведение до посевных кондиций для последующего размножения;

- 3 Предложение к продаже;
- 4 Продажа и иные способы введения в гражданский оборот;
- 5 Вывоз с территории РФ и ввоз на территорию РФ;
- 6 Хранение в целях, указанных в пунктах 1-5.

Срок действия исключительного права на селекционное достижение(ст.1424 ГК РФ)

Срок действия исключительного права на селекционное достижение составляет 30 лет, а на сорта винограда и древесных пород - 35 лет.

Срок действия исключительного права исчисляется со дня Государственной регистрации.

Служебное селекционное достижение (ст.1430 ГК РФ)

Селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное работником в порядке выполнения своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, признается служебным селекционным достижением. Право авторства на служебное селекционное достижение принадлежит работнику (автору).

Заявка на выдачу патента на селекционное достижение (ст.1433 ГК РФ)

Заявка на выдачу патента на селекционное достижение подается в Министерство сельского хозяйства лицом, обладающим правом на получение патента, - заявителем.

Заявка на выдачу патента должна содержать

- Заявление о выдаче патента с указанием автора селекционного достижения и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них;

- Анкету селекционного достижения.

Анкета селекционного достижения, по сути, представляет собой «сельскохозяйственный» вариант описания технического достижения - полезной модели; существенное отличие состоит в том, что описание селекционного достижения составляет не автор, а Министерство сельского хозяйства на основании анкеты.

Испытания селекционного достижения (п.1.ст.1438 ГК)

При проведении экспертизы селекционного достижения на отличимость, однородность и стабильность Федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям проводит соответствующие испытания. Заявитель обязан предоставить для испытаний необходимое количество семян или племенного материала.

Порядок государственной регистрации селекционного достижения и выдача патента

При соответствии селекционного достижения критериям охраноспособности Федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям принимает решение о выдаче патента на селекционное достиже-

ние, а также составляет описание селекционного достижения и вносит селекционное достижение в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений (ст.1439 ГК).

Сохранение селекционного достижения (ст.1440 ГК РФ)

1 Патентообладатель **обязан поддерживать** сорт растений или породу животных в течение срока действия патента на селекционное достижение таким образом, чтобы сохранялись признаки, указанные в описании сорта растений или породы животных.

2 Патентообладатель по запросу Федерального органа исполнительной власти обязан направлять за свой счет семена или племенной материал для проведения контрольных испытаний и предоставлять возможность проводить инспекцию на месте.

Это необходимо для того, чтобы сорт растений или порода животных не выродились и не изменились. Если очередная проверка выявит, что сорт или порода утратили однородность и стабильность, действие патента на селекционное достижение будет досрочно прекращено.

Защита прав на селекционные достижения

Нарушением прав автора селекционного достижения и иного патентообладателя является, в частности, (ст.1446 ГК РФ):

1 Использование селекционного достижения способом, отличным от указанных в ст. 1421 ГК РФ;

2 Присвоение произведенным или продаваемым семенам, племенному материалу наименования, которое отличается от наименования селекционного достижения;

3 Присвоение произведенным или продаваемым семенам, племенному материалу наименования селекционного достижения, если они не являются семенами, племенным материалом этого селекционного достижения;

4 Присвоение произведенным или продаваемым семенам, племенному материалу наименования, сходного с наименованием зарегистрированного селекционного достижения до степени смешения.

Сравнение селекционных достижений с объектами патентного права

Основные общие черты

1 Исключительное право на эти объекты удостоверяется Государственным охранным документом – патентом.

2 Патент выдается только на объекты, удовлетворяющие условиям патентоспособности.

3 Для получения патента необходимо подать заявку, по которой будет проведена экспертиза.

4 При положительном результате экспертизы осуществляется Государственная регистрация в соответствующем Государственном реестре (с последующей выдачей патента).

Основные различия

1 Имеются различия в условиях патентоспособности.

2 Функции Государственного регулирования для селекционных достижений осуществляет Министерство сельского хозяйства, а для объектов патентного права – Роспатент.

3 Для автора селекционного достижения существует возможность получения авторского свидетельства.

4 Описание селекционного достижения составляется не автором, а Министерством сельского хозяйства.

5 Селекционное достижение может не обладать собственной устойчивостью, со временем сорт или порода могут выродиться, т.е. потерять однородность или отличимость, а селекционные достижения – патентоспособность.

6 Для патентообладателя селекционного достижения есть дополнительная обязанность – поддерживать свое селекционное достижение в течение срока действия патента, так, чтобы сохранились признаки, указанные в описании.

14 Права на средства индивидуализации

Правовое значение средств индивидуализации производителей и их продукции

Для любой организации или предпринимателя всегда важно, чтобы его продукция, или услуги были известны на рынке и пользовались спросом.

Для того, чтобы потребитель мог различить сходные товары различных производителей, существуют специальные средства, которые позволяют отличать, иными словами, **индивидуализировать** как саму продукцию, так и ее производителей.

Средства индивидуализации не всегда являются результатами интеллектуальной деятельности, но статья 1225 ГК РФ приравнивает их к таковым.

Средства индивидуализации являются интеллектуальной собственностью, и на них распространяется режим исключительных прав, когда только правообладатель получает право использовать зарегистрированный им объект и одновременно запрещать либо разрешать его использование другим лицам.

Объекты прав на средства индивидуализации

Средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и организаций, которым предоставляется правовая охрана, являются (ст.1225 ГК РФ):

- Фирменные наименования;
- Коммерческие обозначения;
- Товарные знаки и знаки обслуживания;
- Наименования мест происхождения товаров.

14.1 Товарные знаки

Объекты прав

- Товарный знак;
- Знак обслуживания.

Товарный знак – это знак отличия определенного вида продукции, который могут использовать юридические лица (организации и индивидуальные предприниматели) для того, чтобы их товар отличался от сходных товаров других производителей.

Обладатель прав на товарный знак может использовать его для маркировки своего товара или упаковки, а также использовать отдельно от товара в рекламных и других целях.

Знак обслуживания. Этот знак предназначен для индивидуализации услуг (например – химчистка). В отличие от товарного знака, его нельзя нанести на продукт – услугу, но можно использовать в рекламных целях, например, прилагать к каждой почищенной вещи рекламу с изображением соответствующего знака обслуживания.

Функции товарного знака

1 Индивидуализация. Товарный знак способствует узнаванию товара и позволяет отличить товары одних производителей от других похожих товаров.

2 Указание на источник происхождения товара. Товарный знак позволяет определить организацию – производителя товара.

3 Указания на качество товара. Товарный знак ассоциируется у потребителя с определенными характеристиками и качеством конкретного товара.

4 Рекламная функция. С помощью товарного знака удобнее и эффективнее рекламировать товар.

5 Нематериальный актив. Товарный знак - важная составляющая нематериальных активов организации, которая может быть продана или предоставлена в пользование, например, по договору коммерческой концессии.

Виды товарных знаков (ст. 1482 ГК РФ)

- Словесный (например, «Каляка-маляка»);
- Изобразительный (например, рисунок розового кролика);
- Комбинированный (чаще всего – словесный и изобразительный, например – Макдоналдс);
- Объемный (например, бутылка кока-колы);
- Цветовой (например, розовый цвет для Vanish);
- Движущийся (например, заставка киностудии Мосфильм);
- Голографический (с нанесением на товар изобразительной голограммы).

Так же могут быть использованы товарные знаки, воспринимаемые иными органами чувств, помимо зрения, в том числе, звуковой и обонятельный.

Товарный знак охраняется в отношении определенного перечня товаров и(или) услуг, определить который позволяет Международная классификация товаров и услуг(МКТУ). Например, если товарный знак «Простоквашино» зарегистрирован только в отношении молочных продуктов, то на товары для дачи он не распространяется.

Классификация МКТУ включает 45 классов: 34 класса товаров и 11 классов услуг.

В заявку на товарный знак может быть включен как один, так и все 45 классов.

Государственная регистрация товарных знаков. Выдача свидетельства на товарный знак.

Регистрацию товарных знаков в России проводит Роспатент.

Для регистрации необходимо подать в Роспатент заявление на выдачу свидетельства на товарный знак.

Процедура регистрации заявки на товарный знак в Роспатенте включает стадии:

- 1 Формальная экспертиза;
- 2 Экспертиза перечня товаров и (или) услуг;
- 3 Экспертиза заявленного обозначения по существу;
- 4 Решение о регистрации;
- 5 Выдача свидетельства.

Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, а также, владельца и срок действия товарного знака.

Приоритет товарного знака устанавливается

- По дате подачи заявки в Роспатент (ст. 1494 ГК РФ);
- По дате Конвенционного приоритета (если заявка подана в странах Парижской конвенции), (ст. 1495 ГК РФ).

Экспертиза заявленного обозначения по существу проводится на соответствие требованиям статьи 1483 ГК РФ.

Основания для отказа в регистрации могут быть

- **Абсолютными**, когда обозначение не охраноспособно в качестве товарного знака само по себе;
- **Относительными**, если обозначение не охраноспособно в сравнении с более ранними объектами интеллектуальной собственности (на языке патентного права это - несоблюдение условия новизны).

Основания для отказа в государственной регистрации – это, по сути, несоблюдение условий охраноспособности товарного знака.

Основания для отказа в государственной регистрации товарного знака

Абсолютные основания для отказа (п.п. 1-5 ст. 1483 ГК РФ)

Не допускается регистрация в качестве товарного знака обозначений

1 Не обладающих **различительной способностью***, или состоящих **только** из элементов

- Вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида (например, джакузи, ксерокс);

- Общепринятых символов и терминов (например, @, м/сек, \$);

- Характеризующих товары или услуги, указанные в перечне для заявляемого товарного знака, т.е. описательные (например, «Крупа гречневая, продел»);

- Представляющих форму товаров, определяемую их назначением (например, объемный товарный знак в виде яйца для товара «яйцо», но не для услуг МТС).

*Не обладают различительной способностью товарные знаки, не имеющие четкого словесного, графического и т.п. представления.

2 Содержащие государственные символы, гербы, флаги, ордена, печати, денежные знаки и т.п.);

3 Ложные, вводящие в заблуждение (например, товарный знак "Товары из кожи" для товаров из кожзаменителя), противоречащие общественным интересам (например, изображение свастики);

4 Официальные наименования и изображения объектов культурного наследия;

5 Товарные знаки с элементами, которые охраняются по международным договорам для алкоголя (например, «шампанское»).

Относительные основания для отказа в регистрации товарного знака (п.п.6-10 ст.1483 ГК РФ)

Под эти условия подпадают товарные знаки, которые нарушают права третьих лиц. Такие товарные знаки не отвечают условию новизны.

В отличие от объектов патентного права и селекционных достижений, в правовой охране товарных знаков кроме понятия тождественности и эквивалентности, используется понятие "**сходный до степени смешения**".

Товарный знак, сходный до степени смешения, имеет несущественные отличия от известного товарного знака, так что для потребителя оба товарных знака ассоциируются друг с другом.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков (п.п.6-10ст.1483 ГК РФ)

6 Товарные знаки, тождественные в отношении однородных товаров с товарными знаками других лиц, зарегистрированных ранее, или имеющих более ранний приоритет по сравнению с общеизвестными товарными знаками;

7 Товарные знаки в отношении любых товаров, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товара;

8 Товарные знаки в отношении однородных товаров, тождественные или сходные с фирменным наименованием, коммерческим обозначением или наименованием селекционного достижения, зарегистрированных ранее;

9 Товарные знаки, тождественные названию произведений науки, литературы, искусства, имени, псевдониму, промышленному образцу;

10 Товарные знаки в отношении однородных товаров, элементами которых являются товарные знаки других юридических лиц.

Общеизвестный товарный знак (ст.1508 ГК РФ)

Товарный знак может быть признан общеизвестным товарным знаком, если он в результате интенсивного использования стал широко известен в РФ среди соответствующих потребителей.

Решение принимается Роспатентом по заявлению правообладателя.

Правовая охрана общеизвестного товарного знака действует **бессрочно**.

Правовая охрана общеизвестного товарного знака распространяется также на товары, неоднородные с теми, в отношении которых он признан общеизвестным.

Коллективный товарный знак (ст.1510 ГК РФ)

Товарный знак может принадлежать только одному лицу (юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, ст. 1478 ГК РФ).

Однако, при этом объединение лиц вправе зарегистрировать в РФ **коллективный товарный знак** для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в данное объединение лицами. Лицо, входящее в такое объединение, вправе пользоваться своим товарным знаком наряду с коллективным товарным знаком.

Право на коллективный знак не может быть отчуждено и не может быть предметом лицензионного договора. Из-за этого ограничения коллективные товарные знаки регистрируются редко.

Зарубежная регистрация товарного знака

Регистрация товарного знака за рубежом может быть осуществлена несколькими путями:

- Напрямую, через патентные ведомства интересующих стран;
- По Мадридскому соглашению и т.д.

Субъекты права на товарный знак (ст. 1478 ГК РФ)

- Правообладатель;
- Объединение лиц (в случае коллективного товарного знака).

Правообладателем товарного знака может быть только одно лицо. Таким лицом может быть только юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем, обладателем исключительного права на товарный знак быть не может.

Срок действия товарного знака

Исключительное право на товарный знак действует в течении 10 лет с даты подачи заявки. Может быть продлено неограниченное число раз.

Знак охраны товарного знака

Если на товарный знак получено свидетельство о Государственной регистрации, правообладатель в праве маркировать свой товар или упаковку товара, добавляя к этому знак охраны товарного знака - латинскую букву «R» или букву «R» в круге.

Также допускается словосочетание «Зарегистрированный товарный знак».

Использование товарного знака (п.2.ст. 1484 ГК РФ)

Правообладатель товарного знака может использовать его и контролировать использование его в гражданском обороте, в частности, на товарах, на этикетках, упаковках товаров, на вывесках, в рекламе, в сети интернет и т.п.

Последствия неиспользования товарного знака (п.3.ст. 1486 ГК РФ)

Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых 3-х лет после его государственной регистрации.

Распоряжение исключительным правом на товарный знак

Распоряжение исключительным правом на товарный знак подразумевает заключение какого-либо из следующих договоров: 1) Договора отчуждения исключительного права;2) Лицензионного договора;3) Договора коммерческой концессии;4) Договора залога;5)Договора доверительного управления; 6) Договора простого товарищества.

1 Договор отчуждения исключительного права на товарный знак

По Договору об отчуждении исключительного права на товарный знак правообладатель передает в полном объеме принадлежащее ему исключительное право на соответствующий товарный знак в отношении всех или части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, приобретателю исключительного права.

Ограничения. Договор отчуждения исключительного права на товарный знак не может быть зарегистрирован, если отчуждение вводит потребителя в заблуждение, кроме того, нельзя отчуждать общеизвестный товарный знак.

2 Лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака

По лицензионному договору обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) предоставляет лицензиату право использования товарного знака в определенных договором пределах, в отношении всех или части товаров, для которых зарегистрирован товарный знак. Лицензионный договор должен содержать перечень товаров и способы использования товарного знака.

Ограничения, особые условия

Лицензиат обязан обеспечить качество товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям, установленным лицензиаром. По качеству товара лицензиар и лицензиат несут солидарную ответственность.

Защита прав на товарный знак

Ответственность за незаконное использование товарного знака (ст. 1515 ГК РФ)

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещен охраняемый товарный знак, являются контрафактными.

1 Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров с охраняемым товарным знаком;

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

- В размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей;
- В двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права использования товарного знака.

Прекращение правовой охраны товарного знака (ст. 1514 ГК РФ)

Правовая охрана товарного знака прекращается:

- В связи с истечением срока действия исключительного права (10 лет);
- В связи с неиспользованием товарного знака (ст.1486 ГК РФ);
- В связи с прекращением существования юридического лица, правообладателя товарного знака;
- В случае отказа правообладателя от права на товарный знак;
- В случае превращения товарного знака в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

14.2 Наименование места происхождения товара

Объект прав (п.1. ст. 1516 ГК РФ)

Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой **наименование географического объекта** (страны, города, села, местности и др.), ставшее известным в результате его использования **в отношении товара, особые свойства** которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. Примеры наименований места происхождения: Гжель (фарфоровые изделия), Вологодское кружево (кружевные изделия), Ессентуки (минеральная вода).

Не признается наименованием места происхождения товара (п.2. ст. 1516 ГК РФ) обозначение, хотя и представляющее собой наименование географического объекта, но вошедшее в РФ **во всеобщее употребление** как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства, например, голландский сыр, полтавская колбаса.

Чтобы обозначение товара могло быть зарегистрировано как место его происхождения, нужно, чтобы

- Товар был получен или изготовлен в определенном географическом регионе, городе, селе;

- Товар обладал особыми свойствами, которые определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами.

Особенности исключительного права на наименование места происхождения товара по сравнению с правом на товарный знак

1 Невозможность распоряжения правом. Нельзя предоставить право пользования наименованием места происхождения товара другому лицу или передать право на наименование места происхождения товара другому лицу.

2 Возможность возникновения исключительного права на наименование места происхождения товара у нескольких правообладателей.

Регистрация наименования места происхождения товара

Регистрация наименования места происхождения товара производится Роспатентом.

Роспатент в отношении наименования места происхождения товара осуществляет

Государственную регистрацию наименования места происхождения товара и предоставление исключительного права на такое наименование;

Предоставление **исключительного права на ранее зарегистрированное** наименование места происхождения товара.

В каждом из двух случаев выдается соответствующее свидетельство.

Субъекты прав на наименование места происхождения товара

Субъектом прав на наименование места происхождения товара является правообладатель.

Правообладателем наименования места происхождения товара может быть физическое или юридическое лицо, а также группа указанных лиц.

Документы, необходимые для регистрации наименования места происхождения товара

Если географический объект находится в России, то заявка должна сопровождаться **заключением уполномоченного органа** о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами (п.5. ст.1522 ГК РФ).

Если географический объект находится за рубежом, к заявке прилагается документ, подтверждающий право заявителя на заявленное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара.

Срок действия правовой охраны наименования места происхождения товара

Наименование места происхождения товара охраняется в течение **всего времени существования** возможности производить товар с указанными особыми свойствами на данной территории.

Исключительное право на наименование места происхождения товара действует в течение 10 лет со дня подачи заявки на наименование места происхождения товара и может быть неоднократно продлено по заявлению правообладателя на 10 лет при условии предоставления документа, аналогичного документу, поданному при регистрации.

Причины для прекращения правовой охраны наименования места происхождения товара

1 Исчезновение в географическом объекте характерных условий, необходимых для производства товара с особыми свойствами.

2 Прекращение правовой охраны наименования места происхождения товара в стране происхождения товара (ст.1536 ГК РФ).

Причины для прекращения действия свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара

1 Утрата товаром, производимым правообладателем, особых свойств;

2 Прекращение действия наименования места происхождения товара;

3 Прекращение существования правообладателя (ст.1536 ГК РФ);

4 Истечение срока действия свидетельства (отсутствие продления);

5 Просьба правообладателя (подача заявления);

6 Утрата права на наименование места происхождения товара иностранным лицом.

Защита прав на наименование места происхождения товара

Оспаривание правовой охраны наименования места происхождения товара

Третье лицо может оспорить(ст.1535 ГК РФ):

•Предоставление **правовой охраны** наименованию места происхождения товара; в случае успеха прекращается действие регистрации наименования места происхождения товара и **всех** свидетельств об исключительном праве на него;

•Предоставление **исключительного права** по наименованию места происхождения товара; в случае успеха прекращается действие **конкретного** свидетельства конкретного производителя.

14.3 Фирменное наименование

Понятие фирмы впервые упоминается в российском законодательстве в 19 веке. "Фирма есть название торгового предприятия, а право на фирму есть исключительное право производства или сбыта известных товаров от имени данного предприятия, под данной фирмой".

Источники прав на фирменные наименования

В настоящее время права на фирменные наименования регулируются Гражданским кодексом РФ, специальными законами об отдельных видах юридических лиц, например, Федеральным законом «Об акционерных обществах», Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» и т.п.

Объект прав

Фирменное наименование (ст.1473 ГК РФ) – наименование юридического лица, являющегося коммерческой организацией, под которым оно выступает в гражданском обороте и которое определяется в его учредительных документах и включается в **Единый государственный реестр юридических лиц** (ЕГРЮЛ) при государственной регистрации юридического лица.

Фирменное наименование состоит из двух частей:

- Форма собственности (Общество с ограниченной ответственностью, Акционерное общество, Публичное акционерное общество и т.д.);

- Наименование организации.

Юридическое лицо должно иметь:

- Одно полное фирменное наименование;

- Вправе иметь одно сокращенное фирменное наименование на русском языке.

Юридическое лицо вправе иметь также одно полное фирменное наименование и (или) одно сокращенное фирменное наименование на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке (п.3.ст.1473 ГК РФ).

Наименование не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Фирменное наименование не может включать (ст.1473 ГК РФ)

- Наименования иностранных государств и их производные;

- Наименования органов государственной власти;

- Наименования общественных объединений;

- Обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали;

- Наименования «Российская Федерация» или «Россия» и их производные, если нет разрешения от Министерства юстиции.

Субъект прав

Субъектом прав на фирменное наименование является правообладатель.

Регистрация фирменного наименования может быть осуществлена только в отношении **коммерческой организации**.

Содержание прав на фирменное наименование

Сущность исключительного права на фирменное наименование состоит в юридически обеспеченной возможности организации или предпринимателю выступать в гражданском обороте под собственным наименованием и запрещать иным лицам использовать принадлежащее им фирменное наименование.

Под использованием фирменного наименования понимают воспроизведение названия на продуктах и других предметах и во всех случаях, касающихся дел данной организации.

Исключительное право на фирменное наименование (ст.1474 ГК РФ)

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование, в том числе, путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования, **не допускается**.

Права на фирменные наименования могут переходить в результате правопреемства от одного юридического лица другому, а именно, в результате продажи организации или реорганизации юридического лица.

Не допускается использование фирменного наименования, тождественного или сходного до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица, зарегистрированного ранее, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность (п.3.ст.1474 ГК РФ).

Срок действия фирменного наименования (п.2.ст.1475 ГК РФ)

Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого Государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Фирменное наименование может использоваться правообладателем в коммерческом обозначении или в товарном знаке, но охраняется фирменное наименование независимо от них (ст.1476 ГК РФ).

Защита прав на фирменное наименование (п.4.ст.1474 ГК РФ)

Юридическое лицо, нарушившее правила п.3.ст.1474 ГК РФ, по требованию правообладателя обязано по своему выбору либо прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя в отношении видов деятельности, аналогичных деятельности правообладателя, либо изменить свое фирменное наименование, а также обязано возместить правообладателю причиненные убытки.

14.4 Коммерческое обозначение

Коммерческое обозначение – один из способов выделить предприятие из тысяч конкурентов и сделать узнаваемым для потребителей. Самым типичным внешним выражением коммерческого обозначения является вывеска. Коммерческое обозначение может не совпадать с фирменным наименованием организации.

Объект прав

Коммерческое обозначение (ст.1538 ГК РФ)– обозначение, используемое юридическими лицами (в том числе, некоммерческими) или индивидуальными предпринимателями для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других организаций.

Коммерческие обозначения не подлежат обязательному включению в учредительные документы и в ЕГРЮЛ.

Особенности коммерческого обозначения

1 Коммерческое обозначение должно обладать различительной способностью;

2 Употребление коммерческого обозначения организацией должно быть известным на определенной территории;

3 Одно коммерческое обозначение может обозначать как одно, так и несколько организаций;

4 Для одной организации может быть использовано только одно коммерческое обозначение (п.2.ст.1538 ГК РФ).

Субъекты права на коммерческое обозначение

Субъектом права на коммерческое обозначение является правообладатель.

Субъектами права на коммерческое обозначение могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Срок действия исключительного права на коммерческое обозначение

Право на коммерческое обозначение **возникает с момента начала фактического использования** такого обозначения для индивидуализации организации.

Неиспользование коммерческого обозначения непрерывно в течение года лишает такое обозначение правовой охраны (п.2 ст.1540 ГК РФ).

Исключительное право на коммерческое обозначение

1 Исключительное право на коммерческое обозначение **ограничивается территорией**, в пределах которой предприятие использует такое коммерческое обозначение (например, на территории г. Москва).

2 Исключительное право на коммерческое обозначение организации может быть передано другому лицу (купля-продажа, правопреемство, и пр.) **только в составе такой организации.**

Правообладатель вправе предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения (договор аренды, договор коммерческой концессии).

Защита исключительных прав на коммерческое обозначение

Использование коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком, коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее, не допускается (п. 2 ст. 1359 ГК РФ). Лицо, нарушившее указанное правило, обязано по требованию правообладателя прекратить использование коммерческого обозначения и возместить правообладателю причиненные убытки (п. 3 ст. 1359 ГК РФ).

Сравнение фирменного наименования и коммерческого обозначения

С точки зрения ГК РФ коммерческое обозначение с фирменным наименованием объединяет то, что они применяются для **индивидуализации организации** в целом, не затрагивая услуги или товары.

Но различий между ними значительно больше:

- Коммерческое обозначение регистрируется только в добровольном порядке, а фирменное наименование должно быть обязательно занесено в ЕГРЮЛ;

- Фирменное наименование нельзя передавать другим лицам, а коммерческое обозначение допускается передавать по договору аренды, договору концессии или франшизы;

- Коммерческое обозначение может принадлежать любым типам коммерческих организаций, в т.ч. индивидуальным предпринимателям, а фирменное наименование – только юридическим лицам.

15 Основные стадии жизненного цикла объекта интеллектуальной собственности

В настоящем пособии рассмотрены 16 объектов, которые могут являться интеллектуальной собственностью в соответствии с ГК РФ.

Для того, чтобы интеллектуальная собственность успешно использовалась и приносила доход правообладателю, необходимо грамотное управление объектами интеллектуальной собственности на всех этапах их жизненного цикла.

Процесс управления интеллектуальной собственностью сложный, многогранный и является темой отдельного курса.

Здесь будут вкратце обозначены лишь основные этапы данного процесса на всех стадиях жизненного цикла интеллектуальной собственности.

Жизненный цикл объекта интеллектуальной собственности в силу своей специфики и нематериальной природы отличается от жизненного цикла материального объекта. Он включает, как минимум, три последовательные

стадии, непрерывно перетекающие одна в другую, а именно - создание, правовая охрана и использование объекта.

Для более эффективного управления интеллектуальной собственностью на этапе ее создания и планирования добавляются еще два этапа: предшествующий этап планирования и завершающий этап коммерциализации. (см. схему на обложке пособия). Это позволяет сделать жизненный цикл объекта интеллектуальной собственности непрерывным, а саму интеллектуальную собственность – доходной. Нельзя забывать, что интеллектуальная собственность является инновационной только тогда, когда она востребована на рынке и приносит доход.

Перечислим основные стадии жизненного цикла объекта интеллектуальной собственности.

1 Маркетинг. Проводятся предпроектные исследования рынка и отрасли, планируется разработка и создание объекта интеллектуальной собственности.

2 Создание. Разрабатывается и создается запланированный объект интеллектуальной собственности и его варианты, выбирается наиболее перспективный вариант.

3 Правовая охрана. Выбирается оптимальный режим охраны созданного объекта интеллектуальной собственности. Для обоснованного выбора проводятся исследования патентоспособности и патентной чистоты объекта.

4 Учет, использование и защита. На этом этапе осуществляется использование объекта интеллектуальной собственности в собственном производстве и его постановка на бухгалтерский учет в качестве нематериального актива организации.

5 Коммерциализация. Это - этап продвижения на рынке продукта, содержащего интеллектуальную собственность. Этап может включать в себя заключение лицензионных договоров, получение международных охраняемых документов, поиск возможности использования объекта в других продуктах. Параллельно проводится исследование рынка с целью выявления дополнительных опций и функций, которыми было бы уместно дополнить данный объект.

Подобные маркетинговые и патентные исследования дают старт новому циклу жизни объекта интеллектуальной собственности – его модификации или модернизации.

Вопросы для самоконтроля

Раскройте смысл и содержание следующих тем

- 1 Основные этапы истории развития интеллектуальной собственности в мире.
- 2 Особенности развития интеллектуальной собственности в России.
- 3 Источники права интеллектуальной собственности.
- 4 Объекты интеллектуальной собственности.

- 5 Субъекты права интеллектуальной собственности.
- 6 Виды интеллектуальных прав.
- 7 Исключительное право.
- 8 Способы Государственного регулирования в сфере интеллектуальной собственности.
- 9 Объекты авторского права.
- 10 Субъекты авторского права.
- 11 Исключительное право автора.
- 12 Способы распоряжения исключительным правом.
- 13 Договор об отчуждении исключительного права.
- 14 Лицензионный договор.
- 15 Авторский договор.
- 16 Понятие и содержание смежных прав.
- 17 Содержание смежных прав.
- 18 Свободное использование охраняемых произведений.
- 19 Права на программы для ЭВМ.
- 20 Права на базы данных.
- 21 Права на топологии интегральных микросхем.
- 22 Государственная регистрация программ для ЭВМ, баз данных и топологий.
- 23 Способы защиты авторских и смежных прав.
- 24 Суд по интеллектуальным правам.
- 25 Коллективное управление авторскими и смежными правами.
- 26 Объекты патентного права.
- 27 Условия предоставления правовой охраны объектам патентных прав.
- 28 Условия патентоспособности объектов патентных прав.
- 29 Государственная регистрация объектов патентного права.
- 30 Исключительное право на объекты патентных прав.
- 31 Комплект документов заявки на получение патента.
- 32 Правила составления формулы изобретения.
- 33 Понятие Конвенционного приоритета.
- 34 Порядок оспаривания и признания недействительным патента.
- 35 Способы распоряжения правами на объекты патентных прав.
- 36 Отчуждение исключительного права на получение патента.
- 37 Предоставление права использования объекта патентного права.
- 38 Договор о залоге исключительного права.
- 39 Внесение исключительного права в уставной капитал.
- 40 Государственная регистрация распоряжения исключительным правом.
- 41 Особенности создания и охраны служебных объектов патентного права.
- 42 Защита прав патентообладателей.
- 43 Понятие секрета производства (ноу-хау).
- 44 Охрана и защита прав на секрет производства.
- 45 Правовая охрана селекционных достижений.
- 46 Понятие прав на средства индивидуализации.

- 47 Правовая охрана и защита товарных знаков.
- 48 Права на наименование места происхождения товара.
- 49 Права на фирменное наименование.
- 50 Права на коммерческое обозначение.

Список рекомендованной литературы

Учебники, учебные пособия, монографии и статьи

- 1 Буч Ю.И. Интеллектуальная собственность: договорная практика. // Методические материалы. -СПб: Санкт-Петербургский государственный электротехнический университет, 1994.
- 2 Быкова О., Ольховская М. Маркетинг интеллектуальной собственности. - М.: LAP Lambert Academic Publishing, 2012.
- 3 Ворожевич А.С. Правовая охрана изобретений и полезных моделей. // Учебное пособие для магистров. –М.: 2017.
- 4 Гаврилов Э.П. Право интеллектуальной собственности. Краткий курс. // Учебное пособие. -М.: «Юрсервитум», 2016.
- 5 Гринь Е.С. Правовая охрана авторских прав. // Учебное пособие для магистров. -М.: 2016.
- 6 Джермакян В. Ю. Патентное право по Гражданскому кодексу Российской Федерации. Постатейный комментарий, практика применения, размышления. - М.: ИНИЦ "Патент", 2014.
- 7 Джермакян В.Ю. Открытое использование, преждепользование и новизна изобретения. -М.: ИНИЦ "Патент", 2006.
- 8 Джермакян В.Ю. Спекулятивные заявки, зонтичные патенты и последствия обмана патентного ведомства. -М.: Роспатент, 2005.
- 9 Жарова А.К., Мальцева С.В. Защита интеллектуальной собственности. // Бакалавр и магистр. Академический курс. М.: Проспект, 2015.
- 10 Зенин И.А. Право интеллектуальной собственности. -Часть 1. // Сер. 58 - Бакалавр. Академический курс.-М.:2016.
- 11 Зенин И.А. Право интеллектуальной собственности.-Часть 2. // Сер. 58 - Бакалавр. Академический курс.-М.:Проспект,2016.
- 12 Козубенко Ю. В. Защита авторских прав на программы для ЭВМ в уголовном, административном и гражданском судопроизводстве. -М.: Волтерс Клувер, 2009.
- 13 Мальшева М.Ф., Стрельникова И.А. Право интеллектуальной собственности.// Учебное пособие.-М.: КноРус,2016.
- 14 Мужичек С.М., Сергеев С.А. Интеллектуальная собственность предприятия: вопросы управления и защиты. - Часть 1. -М.: Экзамен, 2012.
- 15 Мужичек С.М., Сергеев С.А. Интеллектуальная собственность предприятия: вопросы управления и защиты. -Часть 2.-М.:Экзамен,2012.
- 16 Новоселова Л.А., Рожкова М.А., Афанасьев Д.В. и др. Право интеллектуальной собственности. // Сер. 58 -Бакалавр. Академический курс.- М: Проспект, 2016.

- 17 Остапенко Г.Ф., Остапенко В.Д. Управление интеллектуальной собственностью. Учебное пособие для магистров. Сер. Учебные издания для магистров.- М.:Прспект, 2016.
- 18 Потапова А.Право интеллектуальной собственности. Краткий курс. // Учебное пособие. -М.: Прспект, 2015.
- 19 Потемкин, С. Ю. Бухгалтерский и налоговый учет в инновационной сфере. От создания результатов научно-технической деятельности до использования прав на интеллектуальную собственность. - М.: Экзамен, 2011.
- 20 Рассел Д. Всемирная организация интеллектуальной собственности. - М.: Книга по требованию, 2012.
- 21 Рассел Д. Интеллектуальная собственность. - М.: Книга по требованию, 2013.
- 22 Рожкова М. А.Защита интеллектуальных прав: законодательные ошибки при определении статуса и компетенции специализированных органов, разрешающих дела в сфере промышленной собственности. - М.:Статут,2016.
- 23 Рожкова М.А. Интеллектуальная собственность: основные аспекты охраны и защиты.-М.: Статут, 2016.
- 24 Серго А. Г.,Пуцин В. С.Основы права интеллектуальной собственности для ИТ-специалистов. -М.:НОУ «Интуит»,2016.
- 25 Ткалич В.Л., Лабковская Р.Я., Пирожникова О.И. и др. Патентование и защита интеллектуальной собственности. // Учебное пособие. -СПб.: Университет ИТМО, 2015.
- 26 Шегельман И.Р., Кестер Я.М., Васильев А.С. Патентное право. - Петрозаводск: ООО Verso, 2014.

Нормативные документы

- 27 Конституция РФ,1993г.28.Гражданский кодекс РФ, часть 4.-М.: Прспект, 2017.
- 29 ГОСТ Р15.011-96 «Патентные исследования»,1996.
- 30 ГОСТ Р 56823-2015«Служебные РИД», 2015.

Электронные ресурсы

- 31 <http://www.rupto.ru/doc> Официальный сайт Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент).Электронные патентные базы.
- 32 <http://www.copyright.ru> Портал об авторском и промышленном праве.
- 33 <http://www.tprpf.ru> Официальный сайт Торгово-промышленной палаты РФ.
- 34 <http://www1.fips.ru> Официальный сайт ФБГУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС).

Миссия университета – генерация передовых знаний, внедрение инновационных разработок и подготовка элитных кадров, способных действовать в условиях быстро меняющегося мира и обеспечивать опережающее развитие науки, технологий и других областей для содействия решению актуальных задач.

КАФЕДРА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ И УПРАВЛЕНИЯ ИННОВАЦИЯМИ

Кафедра была основана в 2007 г. Основная цель кафедры - подготовка грамотных специалистов в области таможенного дела и логистики, что, с одной стороны, отвечает потребностям времени. С 2006 г. кафедра ИСиУИ является платформой опорной организации Роспатента в Северо-Западном федеральном округе. Кафедра ведет учебную, научную, проектную и международную деятельность, которая координируется и экспертируется Экспертным Советом по интеллектуальной собственности Северо-Западного федерального округа. Учебная деятельность ведется по программам магистратуры, программам дополнительного профессионального образования и программам Летних школ. Научно-исследовательская деятельность кафедры ведется в рамках открытой в 2008 г. научной школы "Модернизация инновационной среды в целях эффективного развития российской экономики", основанной в 2008 г. профессором, д.э.н., Е.Л.Богдановой и Секции «Интеллектуальная собственность и инноватика» Дома Учёных им. М.Горького Российской Академии Наук, которая функционирует с 2011 г. С сентября 2011 г. кафедра ИСиУИ входит в проект Роспатента и ВОИС по созданию сети Центров поддержки технологий и инноваций – Technology and Innovation Support Centers, целью которых является упрощение доступа к техническим знаниям и повышение эффективности использования патентной информации в ряде стран, в региональных и областных центрах научно-технической информации. Работа кафедры по данному направлению представлена в справочнике Роспатента.

В 2011 г. почетным знаком Роспатента "Во благо России" награждена заведующая кафедрой ИСиУИ Богданова Е.Л. В 2014 г. благодаря активному содействию кафедры Университет был награжден высшей наградой Всемирной организации интеллектуальной собственности для Инновационных Предприятий (WIPO Trophy for Innovative Enterprises) в качестве признания вклада Университета в развитие инновационного и технического творчества и содействия развитию и охраны интеллектуальной собственности мира. В 2015 г. ведущие преподаватели кафедры награждены дипломами, серебряными и золотыми орденами Салона изобретений и инновационных технологий "Архимед 2015", а в 2016 г. – серебряными и золотыми орденами Салона изобретений и инновационных технологий "Архимед 2016", Почетный знак Салона "Гранд Архимед" вручен заведующей кафедрой ИСиУИ Богдановой Е.Л.

Котенева Ольга Евгеньевна

**ПРАВОВАЯ ОХРАНА ОБЪЕКТОВ
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

Учебно-методическое пособие

В авторской редакции

Редакционно-издательский отдел Университета ИТМО

Зав. РИО

Н.Ф. Гусарова

Подписано к печати

Заказ №

Тираж

Отпечатано на ризографе

Миссия университета – генерация передовых знаний, внедрение инновационных разработок и подготовка элитных кадров, способных действовать в условиях быстро меняющегося мира и обеспечивать опережающее развитие науки, технологий и других областей для содействия решению актуальных задач.

КАФЕДРА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ И УПРАВЛЕНИЯ ИННОВАЦИЯМИ

Кафедра была основана в 2007 г. Основная цель кафедры - подготовка грамотных специалистов в области таможенного дела и логистики, что, с одной стороны, отвечает потребностям времени. С 2006 г. кафедра ИСиУИ является платформой опорной организации Роспатента в Северо-Западном федеральном округе. Кафедра ведет учебную, научную, проектную и международную деятельность, которая координируется и экспертируется Экспертным Советом по интеллектуальной собственности Северо-Западного федерального округа. Учебная деятельность ведется по программам магистратуры, программам дополнительного профессионального образования и программам Летних школ. Научно-исследовательская деятельность кафедры ведется в рамках открытой в 2008 г. научной школы «Модернизация инновационной среды в целях эффективного развития российской экономики», основанной в 2008 г. профессором, д.э.н., Е.Л.Богдановой и Секции «Интеллектуальная собственность и инноватика» Дома Учёных им. М.Горького Российской Академии Наук, которая функционирует с 2011 г. С сентября 2011 г. кафедра ИСиУИ входит в проект Роспатента и ВОИС по созданию сети Центров поддержки технологий и инноваций – Technology and Innovation Support Centers, целью которых является упрощение доступа к техническим знаниям и повышение эффективности использования патентной информации в ряде стран, в региональных и областных центрах научно-технической информации. Работа кафедры по данному направлению представлена в справочнике Роспатента. В 2011 г. почетным знаком Роспатента «Во благо России» награждена заведующая кафедрой ИСиУИ Богданова Е.Л. В 2014 г. благодаря активному содействию кафедры Университет был награжден высшей наградой Всемирной организации интеллектуальной собственности для Инновационных Предприятий (WIPO Trophy for Innovative Enterprises) в качестве признания вклада Университета в развитие инновационного и технического творчества и содействия развития и

охраны интеллектуальной собственности мира. В 2015 г. ведущие преподаватели кафедры награждены дипломами, серебряными и золотыми орденами Салона изобретений и инновационных технологий «Архимед 2015», а в 2016 г. – серебряными и золотыми орденами Салона изобретений и инновационных технологий «Архимед 2016», Почетный знак Салона «Гранд Архимед» вручен заведующей кафедрой ИСиУИ Богдановой Е.Л.

Котенева Ольга Евгеньевна

**Правовая охрана объектов интеллектуальной
собственности**

Учебно-методическое пособие

В авторской редакции

Редакционно-издательский отдел Университета ИТМО

Зав. РИО

Н.Ф. Гусарова

Подписано к печати

Заказ №

Тираж

Отпечатано на ризографе

Редакционно-издательский отдел
Университета ИТМО
197101, Санкт-Петербург, Кронверкский пр., 49