

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Южно-Уральский государственный университет  
Высшая школа экономики и управления  
Кафедра «Экономическая безопасность»

В.В. Лихолетов, О.В. Рязанцева

**ЭКОНОМИКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА  
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

Учебное пособие

Челябинск  
Издательский центр ЮУрГУ  
2018

ББК  
Л655

*Одобрено  
учебно-методической комиссией Высшей школы  
экономики и управления ЮУрГУ (НИУ)*

*Рецензенты:  
М.А. Пестунов, Т.Ю. Савченко*

Л655 Лихолетов, В.В.

Экономико-правовая защита интеллектуальной собственности: учебное пособие / В.В. Лихолетов, О.В. Рязанцева. – Челябинск: Издательский центр ЮУрГУ, 2018. – 194 с.

В пособии рассмотрены основные понятия сферы экономико-правовой защиты объектов интеллектуальной собственности. Используются результаты исследований, выполненных ведущими отечественными и зарубежными учеными и практиками в области защиты интеллектуальной собственности, а также некоторые результаты собственных разработок.

Учебное пособие предназначено для студентов специальности 38.05.01 «Экономическая безопасность» всех форм обучения, изучающих дисциплину «Экономико-правовая защита интеллектуальной собственности». Приведена необходимая для изучения литература [1–40].

Пособие может быть полезно специалистам предприятий и организаций, занятым вопросами обеспечения защиты объектов интеллектуальной собственности.

ББК ....

© Издательский центр ЮУрГУ, 2018

## ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	5
1. Обыденное познание и научно-техническая деятельность	
1.1. Краткий очерк истории охраны результатов интеллектуальной деятельности в мире и нашей стране.....	7
1.2. Интеллектуальная деятельность и её результаты. Интеллектуальная собственность и различие подходов о необходимости её защиты.....	10
1.3. Понятие обычного конструирования и изобретательства как интеллектуального скачка в мыследеятельности.....	17
2. Сущность основных видов интеллектуальной собственности и их характеристика	
2.1. Классификация объектов интеллектуальной собственности, краткая характеристика и альтернативы правовой защиты.....	23
2.2. Интеллектуальная собственность гуманитарной сферы.....	28
2.3. Интеллектуальная собственность научно-технической и производственной сфер.....	31
2.4. Сложные объекты интеллектуальной собственности и понятие об единой технологии.....	47
3. Экономико-правовые аспекты охраны объектов интеллектуальной собственности в России	
3.1. Нормативно-правовая основа защиты интеллектуальной собственности.....	51
3.2. Основные способы защиты интеллектуальных прав.....	54
3.3. Договоры в сфере интеллектуальной собственности.....	57
4. Режимы защиты объектов интеллектуальной собственности	
4.1. Авторско-правовой режим .....	64
4.2. Открытый режим. Патентное право (промышленная собственность).....	83
4.3. Закрытый режим (режим коммерческой тайны).....	103
5. Понятие о порядке вовлечения объектов интеллектуальной собственности в хозяйственный оборот	
5.1. Оценка объектов интеллектуальной собственности.....	110
5.2. Понятие о лицензионной торговле.....	118
5.3. Формы и методы международного технологического обмена.....	122
6. От серьезного до смешного в сфере интеллектуальной собственности (от её защиты до введения в хозяйственный оборот)	
6.1. Курьезы в сфере авторского права и смежных прав.....	123
6.2. Казусы патентования и смешные изобретения.....	127
6.3. Смешное (и не очень) в сфере хозяйственного оборота интеллектуальной собственности.....	132
6.4. Объекты интеллектуальной собственности VIP-персон.....	134
Заключение.....	142

Словарь основных терминов и сокращений.....	143
Библиографический список.....	151
Приложения	
Приложение 1. Составление темника по рационализаторской и изобретательской работе организации.....	154
Приложение 2. Методика проведения сопоставительного анализа существенных признаков охраноспособных объектов.....	159
Приложение 3. Обход патентов (о законных способах защиты интеллектуальных разработок).....	163
Приложение 4. Примеры патентов и свидетельств на различные ОИС, выданных в нашей стране (ВНИИГПЭ СССР, Роспатентом), ЕАПВ и патентными ведомствами других стран.....	170

## ВВЕДЕНИЕ

В условиях роста конкуренции, рыночной неопределенности и коммерческих рисков защита объектов интеллектуальной собственности (ИС) становится актуальной задачей любых хозяйствующих субъектов.

При изучении дисциплины «Экономико-правовая защита интеллектуальной собственности» будущие специалисты по экономической безопасности призваны освоить базовые понятия и сформировать навыки в важной сфере обеспечения экономической безопасности не только современного бизнеса, но и государства в целом – **сфере инновационно-инвестиционного развития**, которая, по оценке экспертов, является сегодня одной из самых уязвимых подсистем экономической безопасности.

Область профессиональной деятельности специалистов-экономистов, согласно федеральному государственному образовательному стандарту (ФГОС ВПО по специальности 38.05.01 «Экономическая безопасность» (уровень специалитета), утвержденном приказом № 20 Министерства образования и науки Российской Федерации от 16.01.2017 г.), включает: обеспечение экономической безопасности общества, государства и личности, субъектов экономической деятельности.

Объектами профессиональной деятельности выпускников, освоивших программу специалитета, являются: общественные отношения в сфере обеспечения законности и правопорядка, экономической безопасности; события и действия, создающие угрозы экономической безопасности; свойства и признаки материальных носителей розыскной и доказательственной информации; поведение хозяйствующих субъектов, их затраты, риски и результаты экономической деятельности, функционирующие рынки, финансовые и информационные потоки, производственные процессы.

В процессе освоения дисциплины «Экономико-правовая защита интеллектуальной собственности» у студентов должны быть сформированы следующие компетенции:

1) ПК-20 – способность соблюдать в профессиональной деятельности требования, установленные нормативно-правовыми актами в области защиты государственной тайны и информационной безопасности, обеспечивать соблюдение режима секретности, что предполагает:

– знание студентами: основных положений, понятий и категорий законодательства Российской Федерации в области защиты интеллектуальной собственности; основных норм международного права в области защиты интеллектуальной собственности; основных видов преступлений и правонарушений в информационной сфере относительно интеллектуальной собственности и авторских прав; содержания институтов права интеллектуальной собственности;

– умение: применять организационно-правовые механизмы защиты интеллектуальной собственности; пользоваться информационно-правовыми

системами для организации защиты результатов интеллектуальной деятельности;

– владение навыками правовой оценки действий субъектов правоотношений в области защиты результатов интеллектуальной деятельности;

ПСК-1.4 – способность управлять интеллектуальным капиталом для обеспечения эффективного функционирования систем экономической безопасности хозяйствующих субъектов, что предполагает формирование у студентов:

– знаний: основных подходов к принятию решений по выработке мер предупреждения правонарушений интеллектуальных прав в профессиональной деятельности;

– умений: самостоятельно принимать решения по применению правовых норм и правил защиты права собственности, иных прав участников информационного обмена; оформлять необходимую документацию для организации защиты результатов интеллектуальной деятельности;

– навыков организации административно-правового регулирования по вопросам защиты интеллектуальной собственности.

Авторская концепция пособия, его оригинальность заключаются: а) в опоре на системный подход при изложении учебных материалов и раскрытии возможностей применения инструментов теории решения изобретательских задач (ТРИЗ) и функционально-стоимостного анализа (ФСА) к сфере защиты интеллектуальной собственности (в их числе: «зонтичная» патентная защита, обход патентов и проч.); б) знакомстве студентов с альтернативными точками зрения современных исследователей на проблемы защиты интеллектуальных прав (речь идет о «свободной культуре», «копифейте» и др.); в) активном использовании юмора (см. казусы в сфере ИС).

При подготовке пособия использованы оригинальные наработки проф. А.В. Птушенко по интеллектуальному праву. Один из авторов пособия (В.В. Лихолетов) имел честь 8 лет состоять в переписке с этим уникальным широко образованным человеком, имевшим ученые степени доктора юридических и экономических наук, кандидата технических наук.

Снабжение всех разделов пособия системой вопросов для самопроверки способствуют рефлексии студентами изложенных материалов, они же впоследствии могут служить основой для формирования контрольно-измерительных материалов (тестов) для рубежного и финишного контроля знаний и навыков обучающихся.

Пособие снабжено словарем основных терминов и сокращений (акронимов), эксплуатируемых в сфере защиты интеллектуальной собственности, библиографическим списком, охватывающим не только классическую литературу по вопросам защиты интеллектуальной собственности, но также свежие публикации с результатами проводимых в стране и за рубежом научно-исследовательских работ, а также ряд диссертационных работ по тематике изучаемой дисциплины.

# 1. ОБЫДЕННОЕ ПОЗНАНИЕ И НАУЧНО-ТЕХНИЧЕСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

## 1.1. Краткий очерк истории охраны результатов интеллектуальной деятельности в мире и нашей стране

Возникновение интеллектуального труда происходило по мере становления человеческой цивилизации, но юридическое закрепление этой категории началось лишь с развитием товарно-денежных отношений. Интеллектуальный труд стал товаром и начал вовлекаться в рыночный оборот по мере развития интереса к «монопольному праву». В первую очередь такой интерес возникал у производителей и торговцев. Постепенно творческий труд стал важным объектом рыночного оборота.

Зарождение правовых норм начиналось со следующих положений: 1) творения писателей и поэтов должны были доводиться до публики в неискаженном виде; 2) творческий труд должен оплачиваться в виде «привилегии» или «гонорара».

Представления об интеллектуальной собственности зародились ещё в древней Греции. Там возникло понятие «экдосис» (издавать), что означало определенный процесс, при котором лично автором или писцами под его наблюдением изготавливался оригинал литературного произведения, а затем с него переписывались копии для заказчиков. Однако произведения переписывались также всеми желающими без ведома автора, что вело к появлению искаженных версий произведения. Уже тогда **плагиат** рассматривался как проступок, позорящий честь гражданина.

Большинство исследователей связывают возникновение авторского права с изобретением книгопечатания в Европе. Иоханн Генсфляйш (Гутенберг) в 1440 г. выпустил первую, не сохранившуюся до нашего времени, печатную книгу<sup>1</sup>. Это привело к тому, что процесс изготовления копий произведений упростился, цена на книги понизилась и они стали доступными: теперь рукопись могла быть напечатана большим тиражом и распространена среди широкой аудитории. Благодаря этому результаты творческого труда авторов стали полноценным товаром и могли приносить стабильный доход.

На территории современной России (в Русском царстве) к 1550-м гг. назрела необходимость издания печатных книг. Причины этого: потребность в книгах в связи с расширением территории государства (завоевание Казани), развитием ремесел и торговли вообще; «необходимость упрочения государственной цензуры»; «политика централизации и унификации идеологического воздействия». Именно поэтому Иван Грозный приказал устроить типографию.

---

<sup>1</sup> На территории Русского царства первой точно датированной напечатанной книгой считается книга «Апостол» Ивана Фёдорова и Петром Мстиславцем (1563–1564 гг.).

В 1266 г. английским Парламентом был принят **первый законодательный акт**, касающийся товарных знаков, в соответствии с которым каждый пекарь был обязан проставлять на хлебе свой знак. Это делалось для того, чтобы в случае несоответствия хлеба стандартам можно было определить виновного.

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

**Первым Патентным законом** была Декларация Венецианской республики 1474 г., в соответствии с которой каждый гражданин, сделавший машину, ранее не применявшуюся на территории государства, получал привилегию, по которой всем остальным запрещалось в течение 10 лет изготавливать подобные машины.

В 1623 г. патентный закон был принят в Англии: он известен в истории как «Статут Якова I» (Статут о монополиях 1624 г.). данным законом было закреплено исключительное и независимое от воли короля право каждого, кто создаст и применит техническое новшество, монопольно пользоваться выгодами в течение 14 лет.

В 1710 г. в Англии появился и **первый авторский закон**, известный под названием «Статут королевы Анны» и содержащий один из важнейших принципов авторского права – **принцип «копирайта»**: право на охрану опубликованного произведения и запрет его тиражирования без согласия автора. Именно автору предоставлялось исключительное право на публикацию произведения в течение 14 лет с момента его создания, а также была дана возможность продления этого срока еще на 14 лет при жизни автора. Вслед за Англией патентные и авторские законы были приняты в США, Франции и других европейских странах.

В сфере авторского права правовая охрана первоначально применялась к прозаическим литературным произведениям, однако затем она стала распространяться на иные виды искусства: на драматические произведения, произведения живописи и скульптуры. Сфера действия исключительного авторского права постепенно расширялась, сроки его действия становились все более продолжительными.

В XIX в. большое значение приобрел вопрос о международной охране интеллектуальной собственности. В 1886 г. была принята известная Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Позже – другие международные договоры (конвенции), регулирующие сферу интеллектуальной собственности (см. соответствующий раздел настоящего пособия).

Что касается истории возникновения и развития охраны интеллектуальных прав в России, то в ней выделяют два основных периода.

**1. Первый закон о патентах на изобретения** появился в **царской России** в 1812 г. Он был выпущен в виде «Манифеста о привилегиях». С этого



времени патенты (или, как их называли до революции, привилегии) стали регистрироваться и нумероваться. Так, привилегия № 1 выдана 29 мая 1814 года на «Машину для удобнейшего взвода судов с большим грузом против течения реки»<sup>1</sup>.

Позже «Манифест» был усовершенствован в «Положении о привилегиях» (1896 г.), где полно и подробно были описаны вопросы, связанные с охраной изобретений. Что касается товарных знаков, то **первый закон «О товарных клеймах»** был принят в России еще в **1830 г.** По закону владельцы суконных, шляпных, бумажных и других фабрик обязаны были иметь прочные клейма. Подделка чужого клейма рассматривалась как уголовно наказуемое деяние. В 1896 г. вступает в силу закон «О товарных знаках (фабричных и торговых марках и клеймах)». Товарными знаками признавались «всякого рода обозначения, которые служили отличием одних товаров от других». Свидетельства на товарные знаки выдавались отделом торговли Министерства торговли и промышленности.

После революции 1917 г. были приняты различные законодательные акты, которые регламентировали отношения в области охраны товарных знаков: декрет совета народных комиссаров 1918 г. «О пошлинах на товарные знаки», постановление Высшего совета народного хозяйства 1919 г. «О товарных знаках государственных предприятий», декрет Совнаркома РСФСР 1922 г. «О товарных знаках» и др. В 1924 г. вышел в свет «Закон о патентах на изобретения». Первый советский патент выдан в 1924 г. К. Нестюковой и А. Нестюкову на печь с наклонным подом для непрерывного получения сернистого натрия.

В области авторского права отечественное законодательство стало складываться с 1826 г., но лишь в 1911 г. был принят «Закон об авторском праве», который представлял собой прогрессивный документ, отвечавший своему времени. После революции произведения наиболее известных русских писателей, поэтов, музыкантов, художников были признаны государственным достоянием, а авторские права на них национализированы. В 1925 г. был издан закон «Об основах авторского права», в котором исключительные права на произведения закреплялись за авторами на 25 лет с момента опубликования. С 1928 г. срок действия авторского права стал пожизненным. В 30-е годы в СССР стали образовываться творческие союзы, которые следили за соблюдением авторских прав в своих областях.

**2. СССР и современная Россия.** В Советском Союзе отказались от идеи исключительного права – все права были сведены к праву на вознаграждение, которое выплачивалось авторам. Созданные изобретения охранялись **авторскими свидетельствами**, они выдавались только изобретателям с 1936 по 1992 гг. Период перестройки привел к восстановлению то-

---

<sup>1</sup> Петрович, Н.Т. Путь к изобретению (Десять шагов) / Н.Т. Петрович, В.М. Цуриков. – М.: Молодая гвардия, 1986. – 226 с.

варно-денежных отношений и появлению нового законодательства. Преобразования начались с 3 августа 1992 г. – на территории России стали применяться основы гражданского законодательства СССР, а для развития основных положений были приняты следующие законы:

- Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г.;
- закон о правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных от 23 сентября 1992 г.;
- закон о товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товара от 23 сентября 1992 г.;
- закон о правовой охране топологий интегральных микросхем от 23 сентября 1992 г.;
- закон об авторском праве и смежных правах от 9 июля 1993 г.

С 1 января 2008 г. на территории России действует четвертая часть ГК РФ, единственный раздел которой «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» заменил собой все принятые в начале 90-х годов прошлого столетия законы, регулирующие отношения в сфере интеллектуальной собственности.

## **1.2. Интеллектуальная деятельность и её результаты. Интеллектуальная собственность и различие подходов о необходимости её защиты**

Результаты интеллектуальной деятельности (РИД) рождаются в ходе мыслительной деятельности человека при работе в сфере науки и техники. Интеллектуальная деятельность – мыслительная, познавательная и творческая деятельность человека. Согласно отечественному законодательству, **научно-техническая деятельность** – деятельность, направленная на получение, применение новых знаний для решения технологических, инженерных, экономических, социальных, гуманитарных и иных проблем, обеспечения функционирования науки, техники и производства как единой системы<sup>1</sup>.

При этом **научно-техническая проблема** представляет собой совокупность теоретических и (или) практических задач, для решения которых необходимо провести целенаправленные исследования и разработки, обеспечивающие получение знаний для практической реализации качественно новых научных идей и создания образцов конкурентоспособной техники, технологий и материалов<sup>2</sup>.

В соответствии с вышеупомянутым законом ФЗ №127, **научный и (или) научно-технический результат** – продукт научной и (или) научно-

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 23.08.1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике».

<sup>2</sup> Постановление Правительства РФ от 23.11.1998 г. № 1367 «О подписании Конвенции о создании и статусе международных научно-исследовательских центров и научных организаций».

технической деятельности, содержащий новые знания или решения и зафиксированный на любом информационном носителе.

При этом **продукт труда** – материальный объект (совокупность материальных объектов) либо результат целенаправленного и целесообразного изменения сущностных и (или) воспринимаемых свойств предметов, объектов или материалов<sup>1</sup>.

В научно-технической деятельности исследователь руководствуется методами исследования, дающими знания, которые: 1) имеют систематический характер; 2) свободно передаются от человека к человеку; 3) доказательны и публичны; 4) универсальны по своему характеру<sup>2</sup>.

Безусловно, с самого детства мы познаем мир на собственном опыте – новое знание может получить любой человек: это знание будет обладать индивидуальной ценностью и целым рядом особенностей. Приобретенное таким образом знание в науке называется **обыденным**.

**Обыденное знание** – это информация, полученная в процессе эмпирического познания, оно позволяет человеку неплохо ориентироваться в бытовых и социальных ситуациях, а также достигать высоких личных результатов в жизни и работе. Однако его трудно прояснить: оно возникает и существует невербально, воспринимается на веру, передается через подражание и устные указания и, как правило, не фиксируется письменно.

Источником РИД вполне могут быть **случайные ситуации** и стечения обстоятельств. В истории науки и изобретательском деле их великое множество (см. раздел 6 настоящего пособия).

Имеется множество РИД, которые рождаются в процессе **художественно-эстетической, творческой и артистической деятельности**. Они следующие: произведения литературы и искусства; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио-или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения. В связи с тем, что РИД – логическая информация, записанная на некотором носителе, то она, в отличие от материальных объектов, придает РИД особые свойства, среди которых можно выделить следующие (табл. 1).

Термин **«интеллектуальная собственность»** эпизодически употреблялась юристами и экономистами в XVIII и XIX вв., однако в широкое употребление вошел лишь во второй половине XX в. в связи с учреждением в 1967 г. в Стокгольме Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС).

---

<sup>1</sup> Закон г. Москвы от 16.06.1999 г. № 25 «О ремесленной деятельности в г. Москве».

<sup>2</sup> Выявление, правовая защита и коммерциализация результатов интеллектуальной деятельности : учеб. пособие / Под ред. А.Н. Солдатов, С.Л. Минькова. – Томск : Издательский дом Томского государственного университета, 2014. – С. 12.

## Отличительные свойства РИД

№	Свойство	Комментарий
1	Простая отчуждаемость	Материальная собственность принадлежит владельцу независимо от того, кто ею пользуется в конкретный момент времени. Информация этим свойством не обладает: если она стала доступна другим, её создатель утрачивает прерогативу единоличного владения. Достаточно одного взгляда (ряда фраз), чтобы РИД потерял ценовую привлекательность как товар. Так, в ходе НИР часто ищется ответ на простой вопрос: возможно ли данное явление или нет? Ученые тратят на это время и ресурсы, но стоит обнародовать результат, как понесенные затраты обесцениваются. Поэтому нужна конфиденциальность, защита полученных результатов. Например: 1) в техническом задании (ТЗ) на проект важно давать формулировки, не позволяющие посторонним легко понять сущность результата; 2) патентная формула (если она оставляет лазейки для обхода патента) сводит на нет не только усилия ученых, но может обесценить и затраты на патентование, если конкуренты оформят свой патент (хотя здесь право использования изобретения остается у правообладателя, но вероятность получения дохода существенно снижается)
2	Сложность оценки стоимости	При оценке стоимости изделия нетрудно посчитать стоимость его элементов и операций по сборке. В случае с РИД коммерциализация касается не материальных элементов, а прав на использование носителей РИД. Это ведет к увеличению: расходов на оплату труда специалистов по оформлению сделок по передаче прав; рисков продавца и покупателя, т.к. реакция рынка на оригинальный продукт непредсказуема. Продажа прав может происходить один раз (исключительные права), или многократно, что ведет к столкновению представлений о том, какой должна быть цена сделки. В мире срок документов охраняющего права объектов ИС, составляет от 5 до 20 лет. Объект с низкой ценностью сегодня может со временем стать востребованным, а т.к. срок обновления технологий – не более 15 лет, у изобретателей есть шанс дождаться времени, когда их оригинальный результат будет востребованным. В отличие от материального товара, который со временем изнашивается и падает в цене, стоимость прав на ОИС может меняться непредсказуемо, в т.ч. расти (пример: изобретение технологии записи данных на магнитооптические носители). Бывает, что отказ от продажи прав – надежное решение, позволяющее монополично устанавливать цены на продукцию, покрывая расходы как на создание РИД, так и выпуск продукции на их основе. Как правило, доход от продажи прав ниже, чем при монопольном выпуске продукции <sup>1</sup>

Согласно п. 8 ст. 2 Конвенции, «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся к литературным, художественным и науч-

<sup>1</sup> Этой стратегии, например, придерживается немецкая группа компаний Robert Bosch GmbH. Продажа лицензий на ОИС производится только в случае, когда какая-то технология устаревает и Bosch находит, чем её заменить.

ным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиями и коммерческим обозначениями; защите против недобросовестной конкуренции; другим правам, относящимся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях. Этот перечень – открытый и предполагает появление в будущем новых объектов.

Согласно п. 1. ст. 44 Конституции РФ «Каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом». Правовое регулирование интеллектуальной собственности относится к ведению государства. На сегодня действует четвертая часть ГК РФ, вступившая в силу с 1 января 2008 г. Ряд авторов называют её **актом Великой российской реформы интеллектуальной собственности**. Однако для полноценного функционирования этой подотрасли гражданского права необходимо принятие множества взаимосогласованных нормативных актов, более детально регулирующих эту сферу. Правовые нормы, связанные с защитой интеллектуальной собственности, есть в административном, финансовом, трудовом, процессуальном и даже уголовном праве.

В соответствии с российским законодательством под **интеллектуальной собственностью** понимается совокупность РИД и приравненные к этим результатам средства индивидуализации. **Интеллектуальная деятельность** – достижения человека в области науки, техники, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна), которые отражают использование человеком способностей рационального познания.

Признаки интеллектуальной деятельности: 1) **идеальный характер** – результат рождается в сознании человека и отражает новизну мысли; 2) **идеальная природа**; 3) **объективная форма** – выражаются в виде продуктов объективация (так, литературные и художественные произведения – система литературных либо художественных образов, формы выражения результатов интеллектуальной деятельности (книги, аудиовизуальные носители) сами по себе результатами деятельности не являются, при этом подлежат защите **не форма** выражения интеллектуальной деятельности (книга, картина), **а её содержание** (основная мысль произведения), **РИД не подвержены износу**, амортизации, они могут устаревать лишь морально; 4) продуктами интеллектуальной деятельности могут быть **средства индивидуализации** юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также индивидуализации выполняемых работ или услуг.

РИД и приравненные к ним средства индивидуализации товаров, работ, услуг и предприятий, в соответствии со ст.1225 ГК РФ классифицируются по 16 видам как: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) про-

граммы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение 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.

Классификация РИД также может быть представлена в рамках четырех институтов (табл. 2) с обеспечением правовой охраны этих РИД тремя основными режимами (табл. 3).

Таблица 2

Классификация РИД по институтам

№	Институт	Содержание
1	Авторского права	Произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ, базы данных, исполнения, фонограммы, сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач
2	Патентного права (промыш. собственности)	Изобретения, полезные модели, промышленные образцы
3	Средств индивидуализации	Фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товара, коммерческие обозначения
4	Нетрадиционных объектов	Селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секреты производства, единая технология

Таблица 3

Классификация РИД по режимам защиты интеллектуальной собственности

№	Режим	Признаки режима
1	Авторско-правовой	Охраняет объекты института авторского права – результаты творческой деятельности автора, выраженные в объективной форме. Не требует государственной регистрации интеллектуальных прав. Охраняет оригинальность и предупреждает об авторских правах
2	Открытый	Охраняет объекты институтов патентного права, средств индивидуализации и нетрадиционных объектов. Требует государственной регистрации интеллектуальных прав в Роспатенте и сопровождается получением охранного документа. Необходима уплата ежегодных пошлин, предполагает открытую публикацию заявочных материалов
3	Закрытый (коммерческой тайны)	Охраняет секреты производства (ноу-хау). Выступает как самостоятельный вид охраны, и может сопровождать процесс патентования. Обеспечивается режимом секретности на предприятии и в процессе переговоров

**Интеллектуальная собственность (ИС)** как правовая категория на настоящий момент не имеет однозначного толкования. В широком понима-

нии она означает **закреплённое законом временное исключительное право, а также личные неимущественные права авторов на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.**

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

Последовательно развивая свою систему в сфере интеллектуальной собственности (включаящую Общий закон об интеллектуальной собственности, а также подверженные логико-юридической и системно-лексической корректировке частные законы), А.В. Птушенко предлагает признавать интеллектуальной собственностью «любую, обладающую **новизной, нетривиальностью и реализуемостью дефиницию идеи**, способствующую развитию индивида или общества и обеспечивающую удовлетворение их вещественных, духовных, экологических потребностей – без каких-либо побочных эффектов, вредных для человечества»<sup>1</sup>.

В этом определении фигурирует ряд терминов, которым А.В. Птушенко даёт точное определение. Под **дефиницией** понимается точное логически завершённое определение, содержащее все необходимые и достаточные признаки определяемого понятия, под **новизной** – неизвестность идеи для неопределённого круга лиц до даты подачи заявки на эту идею. Под **нетривиальностью** понимается уровень сложности решённой интеллектуальной задачи, а **реализуемостью** – возможность доведения идеи до конкретного решения (технического, математического, изобретательского, вербального); это решение обязано давать повышение эффективности какой-либо системы в любой области человеческой деятельности.

Несмотря на недостатки осмысления решения ряда проблем сферы интеллектуального производства, решение практических задач регулирования правоотношений, связанных с ИС, требуется уже сейчас. Действующий Гражданский кодекс (ГК) России содержит нормы, регулирующие гражданский оборот интеллектуальной собственности. Так, интеллектуальная собственность отнесена к **объектам гражданских прав** наряду с вещами, деньгами, ценными бумагами и другим имуществом (ст. 128 ГК РФ), **исключительные права** указаны в составе имущественного комплекса предприятий (ст. 132 ГК РФ), установлен порядок использования интеллектуальной собственности (ст. 138 ГК РФ) и т.д.

---

<sup>1</sup> Птушенко, А.В. Системная парадигма права / А.В. Птушенко. – М. Моск. издат. дом, 2004. – 448 с. (справка: Птушенко Анатолий Владимирович – д.ю.н., д.э.н., Гранд доктор философии, к.т.н., проф., академик: Международной академии информатизации (МАИ), Академии проблем безопасности, обороны и правопорядка (АПБОП)).

Таким образом, **ИС – это собственность на права в отношении результатов интеллектуальной творческой деятельности.** Согласно ст. 1226 ГК РФ на РИД и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают **исключительное право, являющееся имущественным правом, а также личные неимущественные права и иные права:** право следования, право доступа и др. (табл. 4).

Таблица 4

Особенности интеллектуальных прав

№	Права	Характеристика
1	Исключительное	Имущественное право, позволяющее разрешать и запрещать использование РИД. Гражданин или юрлицо, обладающие им, вправе использовать РИД по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, а также может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование РИД или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать РИД без согласия правообладателя. Исключительное право на РИД, на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними. Доходы от совместного использования РИД или средства индивидуализации распределяются между правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Ограничение исключительных прав: а) во времени. исключительные права действуют в течение определенного срока, предусмотренного законодательством; б) в пространстве. Так, патент, выданный Роспатентом, действует только в пределах РФ. Патентную защиту можно расширить на другие страны, если воспользоваться конвенционным приоритетом. Он предоставляет возможность в течение 12 месяцев со дня подачи первой заявки подать эту же заявку в любую другую страну с сохранением начальной даты приоритета. Исключительное право на РИД в случаях, указанных в законе, признается и охраняется при условии госрегистрации такого результата федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент, г. Москва). Государственной регистрации также подлежит: 1) отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору; 2) залог этого права; 3) предоставление права использования такого результата или такого средства по договору; 4) переход исключительного права на такой результат или на такое средство без договора
2	Личные неимущественные	За рубежом – это «моральные права»: право авторства, право на имя. Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен. Авторство и имя автора охраняется бессрочно
3	Иные	Право следования, право доступа и т.д.



### 1.3. Понятие обычного конструирования и изобретательства как интеллектуального скачка в мыследеятельности

Хотя технические задачи вставали перед человечеством давно, инженерная специальность как обособленная профессия стала формироваться лишь в Новое время (это период, находящийся между Средневековьем и Новейшим временем). В советской истории существовала точка зрения, по которой период новой истории закончился в 1917 году. **Инженерное дело** происходит от лат. *ingeniu* – изобретательность; выдумка; знания, искусный, от фр. *ingenierie* и англ. *engineering* и означает область человеческой интеллектуальной деятельности, дисциплина, профессия, задачей которой является применение достижений науки, техники, использование законов и природных ресурсов для решения конкретных проблем, целей и задач человечества. Американский совет инженеров по профессиональному развитию (по англ. *American Engineers' Council for Professional Development – ECPD*) дает следующее определение термину «**инженерия**»: «творческое применение научных принципов для проектирования или разработки структур, машин, аппаратуры, производственных процессов, или работа по использованию их отдельно или в комбинации; конструирование или управление тем же самым с полным знанием их дизайна; предсказание их поведения под определёнными эксплуатационными режимами».

Процесс инженерной деятельности начинается с формирования потребности в искусственном механизме или процессе. Изучив потребность, инженер должен сформировать замысел решения, которому надо придать форму – **проект**. Термин «проект» (от лат. *projectus*) означает «брошенный вперед». Проект в дальнейшем воплощается в реальность с помощью необходимых материалов. При решении стоящей перед ним задачи инженер-проектировщик часто использует известные решения (**аналоги**). Копирование известного получило широкое распространение в социальной жизни общества с весьма давних времён<sup>1</sup>. Это всегда касалось техники и технологий. Результатом этого копирования, одной из его современных ветвей стало **типовое проектирование**.

Так, в конце 80-х гг. армия Китая была укомплектована либо прямыми копиями советских технологий 40–50-х гг., либо вооружением, сделанным на их основе с малыми изменениями. Китайцы копировали наше производство и после обрыва отношений между двумя странами к началу 60-х гг. Примеры современного оружия они получали окольными путями, через страны третьего мира, закупавшие оружие из Москвы<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Вагнер, Г.К. Канон и стиль в древнерусском искусстве / Г.К. Вагнер. – М.: Искусство, 1987. – 288 с.

<sup>2</sup> Китай продолжает копировать российскую военную технику. – <https://topwar.ru/5069-kitay-prodolzhaet-kopirovat-rossiyskuyu-voennuyu-tehniku.html> (09.06.2011)

Когда для нетривиальных задач стандартных решений оказывается недостаточно, наступает момент «инженерного искусства». Тогда инженер должен создать объект или способ, каких ещё ранее не существовало.

Этот качественный переход знаменует создание **технического решения изобретательского уровня**. Поэтому **изобретение** – это нечто возвышающееся над уровнем «обычного проектирования (конструирования)». Для определения этого возвышения может использоваться система следующих доводов (табл. 5).

Таблица 5

Доводы из практики доказательства патентоспособности изобретений

№	Довод	Сущность доказательства, комментарии
1	Решение – скачок в развитии техники, а не просто этап её совершенствования	Доказывается резким улучшением качества объекта, например, коэффициента полезного действия (КПД), скорости, производительности
2	Неожиданность эффекта	Доказывается невозможностью прогнозирования эффекта на основе логических выводов и/или расчетов по известным формулам
3	Решение открывает новое направление науки и техники	Доказывается отсутствием в литературе и практике сведений об этом направлении
4	Решение достигнуто вопреки мнению специалистов	Доказывается цитированием мнения авторитетных авторов, отрицавших возможность достижения эффекта при работе в этом направлении
5	После удачи в этом направлении прошло много лет (15–25 лет), и специалисты убеждены в невозможности прогресса	Доказывается ссылками на источники, подтверждающие значимость предыдущего решения, и цитированием авторитетных специалистов
6	Потребность и условия создания решения существовали давно (более 10 лет), но в литературе и на практике оно было неизвестным	Доказывается сведениями о потребности в данном решении и отсутствие его в научно-технической литературе, а также в деятельности ведущих предприятий (компаний)
7	Решение позволяет применить в данной области технику/технологии, известную в другой, весьма отдаленной области	Здесь речь идеи о так называемом изобретении «на применение» известных устройств (машин), способов производства (технологий), веществ по новому, неожиданному назначению
8	Наличие сверхсуммарного эффекта совокупности признаков	Доказывается сравнением суммы эффектов отдельных признаков с эффектом от их совокупности; положительным значением разности эффекта совокупности и суммарного эффекта отдельно взятых признаков; наличием качественно нового эффекта у совокупности признаков, отсутствующих у каждого признака и у их неполных комбинаций
9	Скачок приращения эффекта, появление качественно нового эффекта при изменении количественных признаков	Подтверждается объективным проявлением скачка или появлением принципиально нового эффекта

Мышление (мыследеятельность) – сложный процесс, трудно поддающийся формализации. Обычно выделяют следующие этапы при решении инженерной задачи: 1) понимание технических требований, содержащихся в начальной задаче; 2) создание замысла решения; подтверждение или опровержение замысла. Данные этапы не идут последовательно, процесс формирования ответа скорее проходит циклически, и не всегда с ясным осознанием. Догадка может явиться как интуитивное озарение – инсайт. Основанная на накопленном опыте, она в дальнейшем может быть объяснена и проанализирована, однако в первый момент нет возможности сказать, как и почему она родилась. Догадки возможны при интуитивном подтипе мышления, который считают основным источником порождения идей. Он тесно связан и с другими подтипами: синтетическим и аналитическим, творческим и рутинным, логическим.

Изобретения в зависимости от величины интеллектуального скачка могут быть разного уровня – от мельчайших и мелких (очевидных и лишь незначительно возвышающихся над обычным инженерным делом технических решений) до пионерских (не имеющих аналогов в прошлом). По мере роста уровня изобретений становится ощутимее качественный скачок и ярче осознается неординарность и неочевидность технических решений.

В отечественном патентном праве эта неочевидность **технического решения** (для специалиста в его профессиональной области) формулируется Патентным законом России от 23.09.1992 г. как достижение **изобретательского уровня**. Изобретение имеет этот уровень, если **оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники**. Другими условиями изобретения являются **новизна и промышленная применимость**.

В советском изобретательском праве понятие «**специалист**» («**средний специалист**») являлось неотъемлемым компонентом критерия изобретательского творчества и отражало типичный объем знаний и способностей к логическому выводу у специалистов, работающих над проблемами, на решение которых претендовало рассматриваемое предложение. Наличие в нормативном определении критерия изобретательского творчества понятия «специалист» позволяло уменьшить возможные пределы усмотрения при квалификации предложений в качестве изобретений.

Уменьшению роли субъективного оценочного элемента в составе оценки на базе **критерия неочевидности** эффективно служили выработанные отечественной и зарубежной практикой субкритерии изобретательности (неочевидности). В СССР критерий неочевидности использовался для определения охраноспособности некоторых разновидностей изобретений<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> Балабан, А.М. Критерий изобретательского творчества в советском изобретательском и буржуазном патентном праве: автореф. дис... канд. юрид. наук / А.М. Балабан. – М.: МИНХ им. Г.В. Плеханова, 1984. – 24 с.

По советскому изобретательскому праву техническое решение, наряду с другими признаками, должно было обладать **существенными отличиями**, т.е. оно по сравнению с решениями, известными в науке и технике на дату приоритета заявки, должно характеризоваться **новой совокупностью признаков**. Новая совокупность признаков может состоять как полностью из новых признаков (что бывает очень редко), так и из всех известных, но в новом их сочетании. Как правило, совокупность признаков признается новой, если она состоит частью из известных, перечисленных в **формуле изобретения** до слов «отличающийся тем, что» и частью из новых (отличительных), следующих за этими словами.

Впервые в мире такая работа по выявлению уровня изобретений была проведена создателем ТРИЗ Г.С. Альтшуллером. Была собрана репрезентативная статистика (за 1965 и 1969 годы по 14 классам изобретений), показывающая как распределяются изобретения в мировом патентном фонде по 5 уровням: мельчайшие, мелкие, средние, крупные, пионерские (табл. 6).

Таблица 6

Характеристика классификации изобретений по Г.С. Альтшуллеру

Уровень изобретений	Статистика распределения изобретений, %	Объем и сферы знаний, необходимые и достаточные для создания изобретений данного уровня	Количество проб, нужных для создания изобретений при переборе вариантов
1	32	Знания отдельного специалиста в своей профессиональной области	Несколько вариантов
2	45	Знания всей профессиональной области (в головах всех специалистов)	Десятки
3	19	Знания меж-, точнее, надпрофессиональные (за пределами профессии)	Сотни
4	Менее 4	Знания меж- или наднаучные (на стыках наук)	Тысячи (десятки тысяч)
5	Менее 0,3	Знания за границей наук (открытия)	Сотни тысяч и более

Ясно, что для получения сильных решений при использовании простого перебора вариантов нужно огромное число интеллектуальных проб. Реально изобретатели, создавая изобретения, такого количества проб не осуществляют. Здесь мы сталкиваемся с уникальными особенностями работы человеческого мозга, которые в полной мере не познаны. Тем не менее, решение задач высокого уровня сразу подразумевает интеллектуальный выход за пределы знаний профессиональной области решателя задачи.

Проведенный Г.С. Альтшуллером в 1982 г. аналогичный анализ по 3 классам изобретений дал следующий цифровой ряд по первым трем уровням изобретений: 39%, 55% и 6%. Крупные и крупнейшие изобретения отсутствовали. Так был выявлен в 80-е гг. ушедшего века эффект «мельча-

ния» изобретений – симптом застоя в отечественной промышленности. Ниже на рис. 1 приведен ансамбль зависимостей, объясняющих взаимосвязь жизненного цикла технических систем, уровня изобретений, изобретательской активности и экономической эффективности новаций.

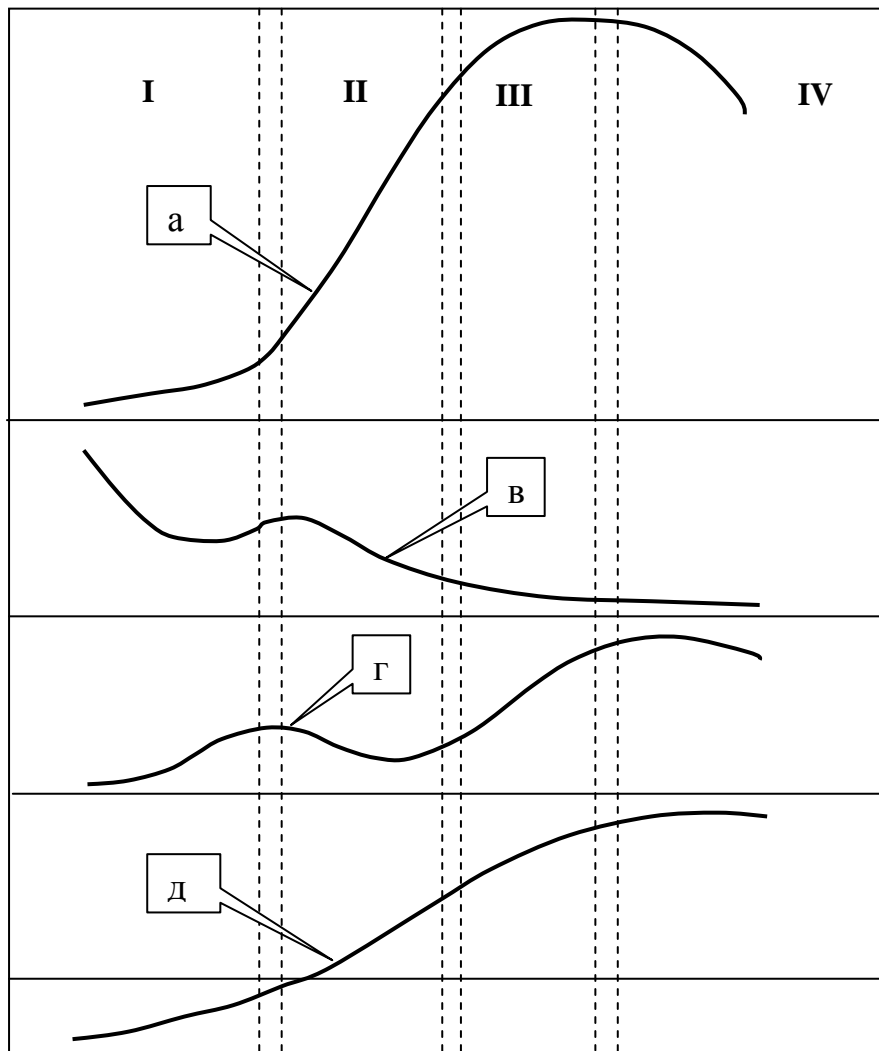


Рис. 1. Кривые развития технических систем:

а – классическая s-образная кривая; в, г – кривые изменения уровня и количества изобретений; д – изменения экономического эффекта

По ним можно увидеть, что при зарождении технической системы уровень изобретений бывает самым высоким (пионерские изобретения не имеют прототипов). Безусловно, их считанные единицы (см. табл. 6).

Однако для того, чтобы затем «случилось» превращение технического решения изобретательского уровня в объект техники одних лишь крупных изобретений мало. Они должны «обрасти» средними и мелкими изобретениями, подобно тому, как на костно-мышечный каркас организмов «подвешиваются» органы и наслаиваются жировые и кожные покровы. Лишь к

моменту вывода объекта техники на промышленное производство (к этапу II) накапливается критическая масса разноуровневых изобретений (но необходимых и достаточных для реализации новой системы).

После запуска промышленного производства внимание специалистов к системе, естественно, снижается, что находит свое отражение в некотором снижении изобретательской активности (см. снижение количества изобретений на этапе II). К моменту достижения технической системой апогея (этап III) начинается интеллектуальное «спасение» широкими изобретательскими кругами «стареющей» системы, тем более что экономический эффект от неё к этому времени становится максимальным (см. рис. 1).

Изобретения этого этапа имеют уровень мелких и мельчайших, однако каждое такое внедренное изобретение (а они здесь внедряются несравненно легче, чем пионерские!) обеспечивает при большом масштабе производства продукции значительный экономический эффект.

### **Вопросы для самопроверки**

1. Когда появились представления об интеллектуальной собственности и интеллектуальный труд начал становиться объектом рыночного оборота?
2. Как расценивался плагиат в древней Греции?
3. С какими достижениями в истории связывают возникновение авторского права?
4. Когда и где был принят первый в мире законодательный акт, касающийся товарных знаков?
5. Когда и где был выдан первый в мире патент на изобретение?
6. Когда и где был введен первый в мире патентный закон?
7. Как назывался в Англии первый авторский закон?
8. Когда в царской России появились впервые: закон о патентах на изобретения, закон о товарных знаках, закон об авторском праве?
9. Поясните, почему в СССР случился отказ от идеи инклюзивного права?
10. С какого времени на территории современной России действует часть IV ГК РФ и чему она посвящена?
11. Что понимается под научно-технической деятельностью, научно-технической проблемой и научно-техническим результатом?
12. Чем отличается знание обыденное от научного?
13. Каково определение интеллектуальной собственности в ст. 2 Конвенции, учреждающей ВОИС?
14. Назовите отличительные свойства РИД и охарактеризуйте их.
15. Что есть интеллектуальная деятельность и каковы её признаки?
16. Назовите виды РИД и приравненные к ним средства индивидуализации товаров, услуг, предприятий по ст. 1225 ГК РФ.
17. Дайте классификацию РИД по институтам, и по режимам защиты интеллектуальной собственности.

18. Каково наиболее широкое толкование интеллектуальной собственности (ИС)?
19. Раскройте смысл определения ИС, предложенного А.В. Птушенко.
20. Каковы особенности интеллектуальных прав?
21. В чем суть инженерного дела и как оно определяется Американским советом инженеров по профессиональному развитию?
22. Что такое проект и что понимается под типовым проектированием?
23. Что есть изобретение и чем оно отличается от «обычного проектирования»? Как доказывается патентоспособность изобретений? Что понимается под существенными отличиями и изобретательским уровнем в изобретательском праве?
24. В чем состоит сущность классификации изобретений, предложенной Г.С. Альтшуллером? Поясните, какие нужны знания для создания изобретений разного уровня.
25. Поясните ансамбль зависимостей, объясняющих взаимосвязь жизненного цикла технических систем, уровня изобретений, изобретательской активности и экономической эффективности новаций.

## 2. СУЩНОСТЬ ОСНОВНЫХ ВИДОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ И ИХ ХАРАКТЕРИСТИКА

### 2.1. Классификация объектов интеллектуальной собственности, краткая характеристика и альтернативы правовой защиты

Многообразие видов интеллектуальной деятельности обуславливает многообразие форм её результатов – объектов интеллектуальной собственности (ОИС). Выделяют две сферы возникновения ОИС: 1) научно-техническую и производственную; 2) гуманитарную (рис. 2). Разделяют ОИС на 3 группы в зависимости от институтов права, регулирующих правоотношения в связи с их созданием и использованием: 1) объекты авторского права и смежных прав; 2) объекты промышленной собственности (объекты патентного права); 3) производственные секреты (ноу-хау).

Отличительная **особенность авторского права** в том, что охрана прав распространяется в отношении **формы** произведения, а не его **содержания**. В произведениях живописи, литературы охрана предоставляется не сюжету, а форме, в которой он выражен. Защищается не сюжет книги, а словесная (литературная) форма его выражения. Соответственно, один и тот же сюжет может быть использован и писателем, и киносценаристом.

В отношении программ для ЭВМ **охрана распространяется на совокупность команд**, но не на решаемые программой задачи и алгоритмические процедуры, которые она реализует.

Наоборот, для объектов промышленной собственности (**изобретений, полезных моделей**) и производственных секретов (**ноу-хау**) приобретает

мые права распространяются **в отношении их содержания** и, как правило, не зависят от конкретной формы реализации.

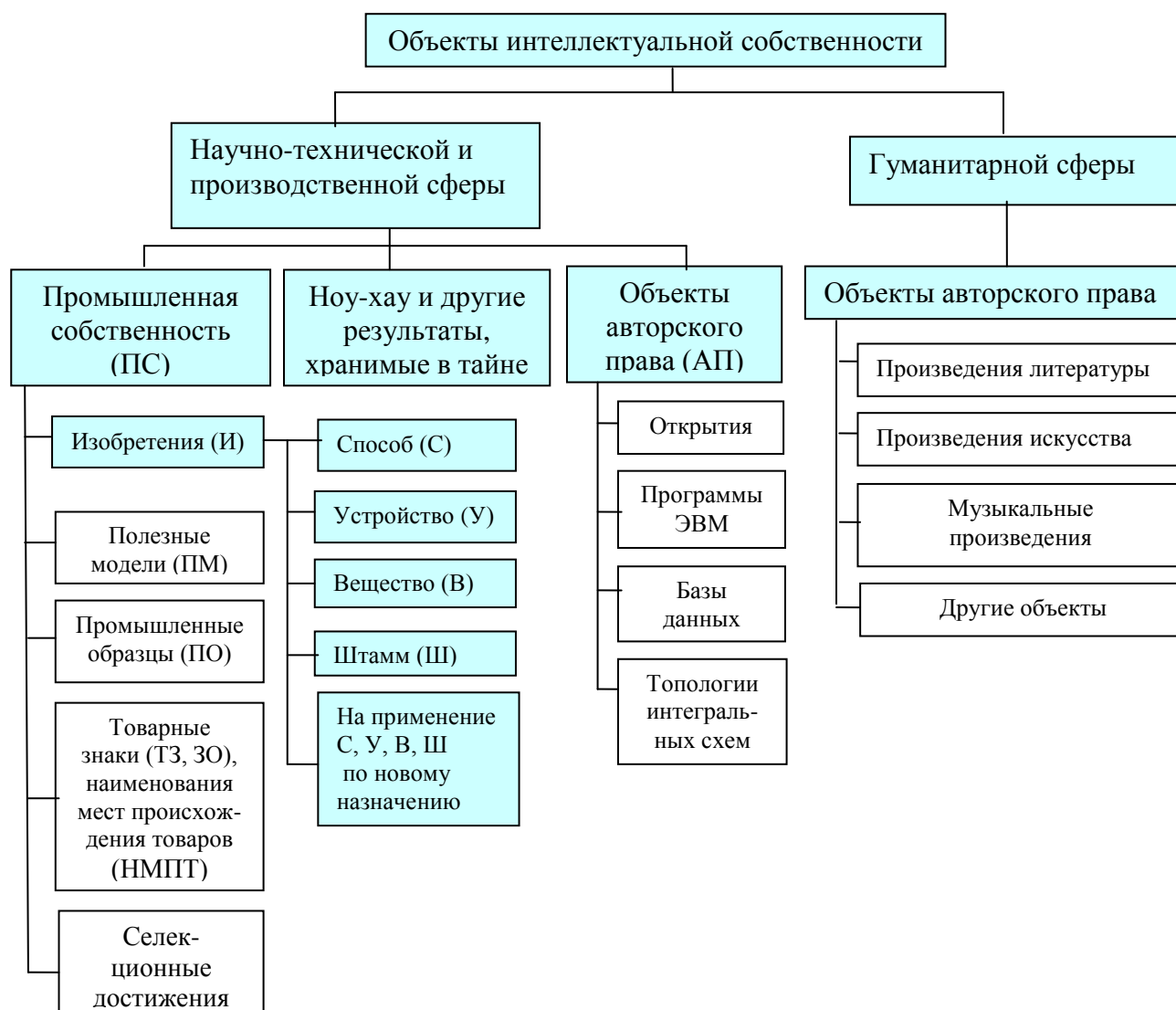


Рис. 2. Классификация объектов интеллектуальной собственности

В рамках ВОИС сформировались и постоянно развиваются системы классификации объектов промышленной собственности: изобретений (И) и полезных моделей (ПМ), промышленных образцов (ПО), товарных знаков (ТЗ) и знаков обслуживания (ЗО) (табл. 7).

Вместе с тем, касаясь круга современных проблем в сфере авторского права в постиндустриальную эпоху, нельзя пройти мимо анализа яркого феномена **«свободного программного обеспечения»** (на англ. – open source software). В 80-е годы ушедшего века на мировой сцене информационного общества появился Ричард Мэттью Столлман – человек, которому суждено было стать идеологом **«свободной культуры»**, основанной на принципах «свободного программного обеспечения».



Краткие сведения о системах международной классификации  
объектов промышленной собственности

Объекты	Классификация	История и краткая характеристика
И и ПМ	Международная патентная классификация (МПК)	Создана в соответствии со Страсбургским соглашением в 1971 г. Обновляется на регулярной основе. С 2010 г. МПК пересматривается ежегодно и новая редакция вступает в силу 1 января каждого года. 1.01.2017 г. вступила в силу версия – МПК-2017.01. За период пересмотра в 2016 г. в её текст было внесено 1595 изменений. В итоге МПК-2017.01 в соответствии со статистикой ВОИС содержит 130 классов, 639 подклассов, 7420 основных групп, 65561 подгруппу, всего – 72981 рубрику. Для конкретизации области знания в МПК есть 5 уровней иерархии: раздел, класс, подкласс, группа, подгруппа. Разделы именуются латинскими буквами – от А до Н (А: Удовлетворение жизненных потребностей человека; В: Различные технологические процессы; транспортирование; С: Химия; металлургия; D: Текстиль; бумага; Е: Строительство и горное дело; F: Машиностроение; освещение; отопление; двигатели и насосы; оружие и боеприпасы; взрывные работы; G: Физика; Н: Электричество). Индекс класса состоит из индекса раздела и двузначного числа (например: А01 – Сельское хозяйство; лесное хозяйство; животноводство; охота; отлов животных; рыболовство и рыбоводство), индекс подкласса – из индекса класса и заглавной буквы латинского алфавита (А01В – Обработка почвы в сельском и лесном хозяйствах; узлы, детали и принадлежности сельскохозяйственных машин и орудий вообще), индекс основной группы – из индекса подкласса, за ним следует одно-, двух-, трехзначное число, наклонная черта и два нуля (А01В1/00 – Ручные орудия), индекс подгруппы – из индекса подкласса, за ним следует число основной группы, которой подчинена эта подгруппа, наклонная черта и, по крайней мере, две цифры, кроме 00 (А01В1/02.заступы; лопаты; А01В1/04.с зубьями)
ПО	Международная классификация промышленных образцов (МКПО)	Соглашение об учреждении принято 08.10.1968 г.в Локарно (Швейцария). В настоящее время действует МКПО-10) – (10 редакция) (ЛОС). Содержит 32 класса. Примеры состава классов: класс 01 – пищевые продукты, класс 02 – предметы одежды, галanterия, класс 31 – машины и приспособления для приготовления пищи или напитков, не включённые в другие классы, класс 32 – графические символы и логотипы, декоративные поверхности, орнаменты
ТЗ и ЗО	Международная классификация товаров и услуг (МКТУ)	Принята в рамках Ниццкого соглашения 15.06.1957 г. Пересмотрена в 1967 г. в Стокгольме, в 1977 г. – в Женеве и изменена в 1979 г. Используется для регистрации товарных знаков. Содержит 45 классов: 34 класса товаров (1-34) и 11 классов услуг (35-45). Принято и издано, начиная с 1963 г., 10 редакций (изданий) МКТУ (периодичность – 1 раз в 5 лет). С 2017 г. действует 11 редакция

В феномене «open source» («открытые исходники») есть нечто большее, чем просто проявление «академического фундаментализма». За интернациональным и пока ещё слабо организованным движением open source смутно угадываются черты будущего типа цивилизации и культуры – свободной культуры. Пока это идеальная модель, но она уже задает вектор. Начинают разрабатываться философские основания open source, формируется понятийная сетка свободной культуры. Согласно им, такие понятия, как «свобода», «авторское право», «творчество», «интеллектуальная собственность», «плагиат», «синергия» и т.д. должны быть пересмотрены.

Столлман является не только основателем движения свободного программного обеспечения, проекта GNU (имя которого образовано от GNU's Not UNIX – «GNU – не UNIX» – свободная Unix-подобная), Фонда свободных программ и Лиги за свободу программирования, но и автором концепции «копилефта» – альтернативы копирайта (**copyright**). Он считает неверным использование собирательного понятия «интеллектуальная собственность» и утверждает, что об авторском праве, патентах, торговых марках и подобных вещах надо говорить отдельно <sup>1</sup>.

Несогласованность старого и нового права проявляется в трудах известных западных авторов новой волны (например, «киберпанк»). Один из них – Брюс Стерлинг, известный американский писатель-фантаст и журналист. В предисловие к своей книге «Преследования хакеров. Закон и беспорядок на электронной границе»<sup>2</sup> он, по сути, выразил основные идеи философии open source. Вот цитаты из его предисловия: «...Информация «хочет» быть свободной...Я стараюсь сделать электронную версию «Преследования хакеров» доступной как можно шире, и если книга вам понравилась, и вы сочли её полезной, то я прошу вас делать то же самое. Вы можете копировать эту электронную книгу. Сделайте много копий и дайте их всем желающим. Зарождающееся киберпространство полно сисадминов, учителей, тренеров, сетевых гуру и прочих типов кибернетических активистов. Если вы – один из этих людей, я знаю о вас и я знаю, что вы предпримете для того, чтобы помочь людям узнать больше об электронной границе. Я надеюсь, что обладание этой книгой в электронной форме поможет вам в этом. Вы можете загрузить эту книгу на BBS, на узлы Интернета, в электронные конференции. Возьмите и сделайте это, я вам даю экспресс-разрешение прямо сейчас. Наслаждайтесь собой. Вы можете записать книгу на диск, и раздавать диски, только не берите за это денег!».

Другой апологет «свободной культуры» – Лоуренс Лессиг, профессор Стэнфордского университета, основатель Creative Commons – некоммерче-

---

<sup>1</sup> Столлман, Ричард М. Говорите, «интеллектуальная собственность»? Соблазнительный мираж / Ричард М. Столлман. – <http://linuxrsp.ru/artic/not-ipr.html>

<sup>2</sup> Sterling, Bruce. The Hacker Crackdown: Law and Disorder on the Electronic Frontier / Bruce Sterling. – Bantam Books, 1992 – 336 p.

ской организации, предоставляющей бесплатную лицензирующую систему в Интернете. Лессиг входит в число 50 самых влиятельных людей Интернета (журнал Wired однажды назвал его «Элвисом кибер-эры»). Именно Лессиг ввел в 2001 г. в социально-культурный оборот слово «**копилефт**» (**copyleft**) – альтернативу копирайта (copyright) или «права на воспроизведение» и разрабатывает так называемую систему свободных авторских лицензий. **Копилефт, по нему, есть адекватная альтернатива копирайту, который явно не справляется с новыми технологиями.**

В 2005 г. вышла книга Л. Лессига «Свободная культура»<sup>1</sup>, совершившая революционный переворот в головах многих людей Запада. Речь в ней идет о том, «как медиаконцерны используют технологии и законы для того, чтобы душировать культуру и контролировать творчество». Автор дает анализ информационно-технологических аспектов западной креативной культуры, воссоздает историю американско-европейского законотворчества, направленного на защиту прав ОИС. Главный объект исследования – «авторское право». Ценность книги – призыв пересмотра базовых юридических законов, тормозящих современное развитие «свободной культуры».

Объекты **промышленной собственности (ПС)** составляют наиболее мощную подсистему ОИС (см. рис. 2). Их появление в современном инновационном процессе в основном связано с развертыванием научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (НИОКР) на фазах прикладных исследований, разработки, а также проектирования (хотя изобретения появляются также на фазах строительства (возведения) и освоения новых объектов, а также их промышленного производства).

Охрана объектов ПС возникает только после признания их патентным ведомством патентоспособными и выдачи охранного документа – патента или свидетельства. Выдаче предшествует специальная экспертиза. Охрана гарантируется силой государства и подтверждается выданным от его имени охранным документом.

Весьма специфично осуществляется охрана прав на **ноу-хау**: государство гарантирует обладателю ноу-хау защиту от незаконного использования этих сведений третьими лицами, но при условии, что: 1) эта информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности её третьим лицам; 2) к этой информации нет свободного доступа на законном основании; 3) обладатель информации принимает надлежащие меры к охране её конфиденциальности. Таким образом, пока выполняются эти условия, существует ноу-хау и существует охрана ИС в отношении этого ноу-хау. Следовательно, формой охраны ноу-хау является сохранение его в тайне.

---

<sup>1</sup> Лессиг, Л. Свободная культура / Л. Лессиг; пер. с англ. – М.: Прагматика культуры, 2007. – 272 с.

## 2.2. Интеллектуальная собственность гуманитарной сферы

**Объекты авторского права (АП).** Под ними понимаются произведения науки, литературы и искусства независимо от назначения, а также от способа его выражения. В законе нет четкого определения **произведения**, хотя в юридической литературе есть разные трактовки. Популярно определение В.И. Серебровского: «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения».

Объектом АП следует считать не просто работу автора и не идеи, выраженные им, а произведение как комплекс идей и образов, получивших свое выражение в готовом труде, как индивидуальное и неповторимое творческое отражение объективной действительности.

В ГК РФ четко определены следующие виды произведений: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садовопаркового искусства, в т.ч. в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

К объектам АП также относятся программы для ЭВМ (см. рис. 2), которые охраняются как литературные произведения.

Каждый из объектов АП может быть классифицирован по многочисленным подвидам – по их внешним формам, жанрам и сферам применения. Так, литературные произведения могут быть художественного (1), научного (2), учебного (3) характера.

Надо помнить, что АП **не распространяется на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.** Спорным в теории и практике является вопрос о включении в число объектов АП математических, химических и других формул.

К числу объектов, не охраняемых АП, относятся, прежде всего, те из них, которые не обладают хотя бы одним из признаков произведения науки, литературы и искусства. Если в ходе проделанной работы достигнут не творческий, а чисто технический результат, он также АП не охраняется. К такого рода результатам относятся **телефонные справочники, расписа-**

**ния движения, адресные книги** и т.п. при условии, что составителем **не применена оригинальная схема изложения** справочных данных.

Наряду с подобными объектами существуют произведения, обладающие всеми необходимыми для охраны признаками, но не охраняемые АП в силу прямого указания закона. К их числу относятся следующие **четыре категории произведений**: 1) произведения, срок охраны которых истек; 2) официальные документы, их официальные переводы, а также государственные символы и знаки; 3) произведения народного творчества; 4) сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Важнейшее значение имеет деление произведений на **обнародованные и необнародованные**, а также близкое к нему, но не тождественное, деление произведений на **опубликованные и неопубликованные**.

Безусловно, АП охраняются и те, и другие произведения. Однако если необнародованные произведения неприкосновенны и ни при каких условиях не могут быть использованы без согласия их авторов, то обнародованные произведения в исключительных, предусмотренных законом случаях, могут быть использованы заинтересованными лицами без согласия авторов и даже вопреки их возражениям. Аналогичные различия есть между опубликованными и неопубликованными произведениями.

Под **опубликованием** (в отличие от обнародования) в законе понимается выпуск в обращение экземпляров произведения. Иными словами, речь идет об изготовлении и выпуске в обращение **копий произведения**, изготовленных в любой материальной форме. При этом указанное действие должно быть так же, как и при обнародовании, совершено с согласия автора, а количество экземпляров должно быть достаточным для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

Произведения подразделяются на **оригинальные, производные, составные**. Практическое значение этой классификации – в том, что для создания и использования производных произведений надо получить разрешение обладателей авторских прав на те произведения, которые станут основой для производных.

**Оригинальным** является такое произведение, все основные охраняемые элементы которого созданы самим автором. В **производном** (зависимом) произведении заимствованы охраняемые элементы чужого произведения. Основным критерием для предоставления охраны производному произведению является требование творческой самостоятельности, что чаще всего выражается в **придании произведению новой формы**. Вторым неперенным условием возникновения авторских прав на такое произведение является соблюдение его создателем прав автора произведения, подвергнувшегося переводу, переделке, аранжировке или другой переработке.

Помимо производных произведений к объектам АП также относятся сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие **составные**

произведения, представляющие собой результат творческого труда по подбору или расположению материалов.

Большое практическое значение для определения авторских правомочий и режима использования произведения оказывает признание его **служебным**. Понятие «служебное произведение» закон не раскрывает, относя к их числу произведения, созданные в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.

Одним из объектов АП является **программа для ЭВМ**. Под ней понимается объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. К числу программ для ЭВМ относят также подготовительные материалы, полученные в ходе её разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в т.ч. 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.

Охрана не распространяется на идеи и принципы, лежащие в основе программ, баз данных и топологий, в т.ч. на языки программирования. Однотипны и личные права (право авторства, правона имя и право на неприкосновенность). имущественные права напрограммы, базы и топологии принадлежат как их создателям (авторам), так и их наследникам, а также другим физическим или юридическим лицам, получившим исключительные права в силу закона или договора.

АП на программы для ЭВМ возникает с момента их создания и воплощения в объективной форме. Вместе с тем обладатель всех имущественных прав на программу вправе по своему желанию непосредственно либо через своего представителя зарегистрировать этот объект в Роспатенте. Регистрация осуществляется путем подачи соответствующей заявки на регистрацию. Заявка на регистрацию должна содержать: а) заявление о государственной регистрации с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и места жительства или места нахождения каждого из них; б) депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ, включая реферат; в) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном размере или наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины, либо для уменьшения ее размера, либо для отсрочки ее уплаты.

При положительном результате проверки заявочных материалов Роспатент вносит программу для ЭВМ в государственный реестр, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации и публикует сведения о зарегистрированной программе для ЭВМ в официальном бюллетене. Использование программ для ЭВМ третьими лицами (пользователями) осуществляется, как правило, по договору с правообладателями.

Однако из этого правила есть ряд исключений. Так, допускается свободная перепродажа или передача иным способом права собственности либо иных прав (к примеру, аренды, залога) на экземпляр программы или базы данных после первой продажи или другой передачи права на этот экземпляр. Лицу, правомерно владеющему экземпляром программы, разрешено свободно манипулировать её данными, в т.ч. адаптировать их – внести изменения, необходимые для функционирования программы на технических устройствах пользователя, а также осуществлять её запись и хранение в памяти ЭВМ. Законный обладатель вправе изготавливать копию программы для архивных целей и для замены правомерно приобретенного и впоследствии утерянного, испорченного или ставшего непригодным к использованию оригинала. При определенных условиях обладатель экземпляра программы для ЭВМ может также её декомпилировать – воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст.

### **2.3. Интеллектуальная собственность научно-технической и производственной сфер**

Речь идет об изобретениях (И), полезных моделях (ПМ) и промышленных образцах (ПО), охрана которых осуществляется в рамках ГК РФ и подзаконных актов. Правовая охрана предоставляется на основании процедуры государственной регистрации, в ходе которой соответствующие РИД проверяются на охраноспособность (патентоспособность). На РИД, признанный патентоспособным Роспатентом выдается официальный документ – **патент** (от лат. *patens* – открытый, ясный, очевидный), удостоверяющий исключительное право, авторство и приоритет И, ПМ либо ПО.

До введения 1 июля 1991 г. закона СССР «Об изобретениях в СССР» выдавались **авторские свидетельства**. Новый закон определил лишь одну форму охраны изобретений – патент. Срок его действия исчисляется со дня подачи первоначальной заявки в Роспатент и составляет: **для И – 20 лет, для ПМ – 10 лет, для ПО – 15 лет**. Срок действия патента на изобретение, относящееся к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, для применения которых требуется получение в установленном законом порядке разрешения, может быть продлен до 5 лет.

**Срок действия патента на ПМ может быть продлен** по заявлению патентообладателя на срок, указанный в заявлении, **но не более 3 лет, на ПО – на срок, указанный в заявлении, но не более 10 лет**. По истечении срока действия исключительного права И, ПМ или ПО переходят в общественное достояние и могут использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование.

В соответствии со ст. 1349 ГК РФ **объектами патентных прав не могут быть:** а) способы клонирования человека; б) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека; в) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;

г) иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

**Объекты патентного права.** Изобретение – это **техническое решение** задачи в любой области, относящееся к продукту или способу использования. Оно может быть создано в ходе теоретических или экспериментальных исследований, конструкторско-технологических разработок на базе методов технического творчества, интуиции или случайно – из-за стечения обстоятельств. В науке на основе изобретений создаются точные аналитические приборы и уникальные установки для проведения экспериментов, а результаты научных исследований реализуются в эффективные изобретения, приводящие к коренным изменениям техники и технологии.

В литературе есть следующая классификация изобретений (табл. 8).

Таблица 8

### Классификация изобретений

№	Тип	Комментарий
1	Случайные	Один из самых популярных видов печенья в США – с кусочками шоколада. Изобретено в 1930-е гг. Хозяйка небольшой гостиницы Рут Вэйкфилд решила испечь масляное печенье. Сломала шоколадную плитку и перемешала кусочки шоколада с тестом, рассчитывая, что шоколад растает и придаст тесту коричневый цвет и шоколадный привкус. Но Вэйкфилд подвело незнание законов физики – из духовки она достала печенье с кусочками шоколада
2	Повторные	Ещё до Роберта Фултона около 30 пароходов было построено и действовало в Англии и США, причем первый пароход появился в 1787 г. – за 20 лет до фултоновского «Клермонта»
3	Одновременные	Известный пример – телефон. Белл представил прошение на получение патента на телефон на 2 часа раньше Элизы Грэй (24 февраля 1876 г.). Радио практически одновременно изобретено Поповым и Маркони
4	Преждевременные	К ним можно отнести изобретение Кулибина – фонарь с зеркальным отражателем (прототип прожектора)
5	Запаздывающие	Первый лазер заработал только в 1960 г., хотя теоретически лазеры могли быть созданы непосредственно после появления работы А. Эйнштейна о квантовой теории индуцированного излучения (1916 г.)

Можно рассматривать следующие **3 группы изобретений: 1) продукты; 2) способы; 3) применение по новому назначению.** К группе продуктов относят: устройство, вещество, штамм микроорганизма, культуру (линию) клеток растений или животных, генетическую конструкцию. Каждый отдельный объект данной группы имеет свои характерные признаки.

**К устройствам** относятся **конструкции и изделия.** Важно помнить, что устройство – это система особым образом организованных (расположенных, оформленных) и определенным образом взаимодействующих в пространстве элементов. Ниже в табл. 9 приведены признаки (а их –



шесть) объектов типа «устройство». Они проиллюстрированы простейшими примерами из сфер размещения (кровать) и питания (торт).

Таблица 9

Пример анализа признаков конструкции (изделия)

Признаки	Сферы размещения (кровать)	Сферы питания (торт)
1. Части, детали	Детали: рама, спинки, матрац	Слои (коржи), прослойки, верхняя часть
2. Форма деталей	Форма спинки кровати – овальная	Круглая форма коржей, верхняя часть – концентрические круги
3. Взаимосвязи деталей	Спинки жестко связаны рамой	Коржи склеены прослойками
4. Взаиморасположение деталей	Матрац погружен в раму и опирается на полочки	Коржи разного цвета чередуются
5. Соотношение размеров элементов	Матрац возвышается над рамой на 1/3 высоты	Концентрические круги от края к центру торта увеличиваются по толщине в 2 раза
6. Материал деталей (функциональное описание)	Матрац из волокнистого упругого материала	Коржи – бисквитные, прослойки – из сливочного масла, сгущенного молока и грецких орехов

Под **веществом** понимают характеризующиеся составом искусственные материалы, используемые для изготовления разных элементов или в качестве готового продукта: 1) вещества, полученные **механическим смешением** ингредиентов (смеси, составы); 2) полученные **физико-химическими превращениями**, при которых вместе с механическим смешением происходят трудно выявляемые химические процессы; 3) полученные **химическим способом**, или химические соединения (в т.ч. нуклеиновые кислоты и белки), включая высокомолекулярные; 4) **продукты ядерного превращения**.

Вещества, полученное нехимическим способом, характеризуются признаками: 1) ингредиентами, составляющими вещество после обработки, например, после сплавления; 2) взаимоположением ингредиентов; 3) формой отдельных ингредиентов; 4) соотношением (пропорцией) ингредиентов; 5) характеристикой ингредиентов (например: «Минеральное волокно, содержащее  $\text{SiO}_2$ ,  $\text{Fe}_2\text{O}_3$ ,  $\text{TiO}_2$ ,  $\text{MgO}$ ,  $\text{MnO}$  и  $\text{CaO}$ , отличающееся тем, что оно содержит указанные компоненты в следующих количествах мас. в %: –  $\text{SiO}_2$  – 21-61; –  $\text{Fe}_2\text{O}_3$  – 0,8-12; –  $\text{TiO}_2$  – 0,5-3,0; –  $\text{MgO}$  – 4,5-21; –  $\text{MnO}$  – 8-23; –  $\text{CaO}$  – остальное»). Без наличия ингредиентов вещество нельзя представить. Новый ингредиент часто придает веществу совсем новые качества, дающие положительный эффект при его использовании в технологиях. Соотношение ингредиентов – следующая по важности группа признаков после признаков первой группы – использования новых ингредиентов.

Не все вещества, полученные химическим путем, могут быть охарактере-

ризованы строением молекул, из которых они состоят. В ряде случаев вещество – сложная смесь различных молекул. Так, полимеры, представляющие смесь молекул близкого строения, но разной молекулярной массы, могут характеризовать следующие признаки: 1) химический состав и строение отдельного звена полимера; 2) структура макромолекулы в целом; 3) молекулярная масса и молекулярно-массовое распределение; 4) наличие определенных боковых или концевых групп и т.п.

Большие трудности встречаются при характеристике химических соединений, полученных микробиологическим синтезом, например различных антибиотиков. Их характеристика представляет собой совокупность признаков, необходимых и достаточных для распознавания вещества. К таким признакам относятся: 1) элементный состав; 2) молекулярная масса; 3) результаты спектрального анализа; 4) другие физико-химические и биологические особенности (например: «... Желтая маслянистая жидкость, растворимая в воде, метаноле, этаноле, ацетоне .., плохо растворимая в хлороформе и бензоле, нерастворимая в четыреххлористом углероде, петролейном эфире и гексане ...»).

Для характеристики веществ, полученных путем ядерного превращения, используют: 1) качественный (изотопный) состав элементов, количественный состав (число протонов и нейтронов); 2) основные ядерные характеристики – период полураспада, тип и энергия излучения (для радиоактивных изотопов).

К **штаммам микроорганизмов** относятся штаммы бактерий, вирусов, бактериофагов, микроводорослей, микроскопических грибов, консорциумы микроорганизмов. Термин «штамм» происходит от нем. stamm и переводится как «поколение, потомство» и представляет чистую культуру микроорганизмов, выделенную из естественных мест обитаний, которыми может быть окружающая среда (почва, вода и т.п.), а также из организма животных (человека). К линиям клеток растений или животных относятся линии клеток тканей, органов растений или животных, консорциумы клеток. Выделенные штаммы используются: а) непосредственно в качестве микробной массы; б) в качестве производственных штаммов, продуцирующих полезные вещества. Широкое применение штаммы нашли из-за своей способности продуцировать различные полезные для человека вещества.

Штаммы микроорганизмов могут выступать как **объект** воздействия и как **средство** воздействия. Как объект изобретения штаммы характеризуются признаками, достаточными для распознавания определенного вида микроорганизма. Известная научная классификация микроорганизмов, основанная на биологических особенностях микроорганизмов, не годится для целей патентной экспертизы. При экспертизе изобретений штаммы подразделяют на следующие 4 группы: 1) штаммы – продуценты веществ (антибиотиков, ферментов и т.п.); 2) штаммы в виде микробной массы; 3) вакцинные штаммы; 4) штаммы бактериофагов.

К генетическим конструкциям относятся, в частности плазмиды<sup>1</sup>, векторы, стабильно трансформированные клетки микроорганизмов, растений и животных, трансгенные<sup>2</sup> растения и животные.

Ко второй группе изобретений относят **способ – процесс осуществления действий** над материальным объектом с помощью материальных средств). Способ есть ни что иное, как процессная система, характеризующаяся определенной организацией её элементов во времени.

Способы обычно подразделяются на три группы (табл. 10).

Таблица 10

Основные группы способов

№	Группа	Сущность	Пример
1	Изготовление продуктов	Согласно ст. 1358 ГК РФ действие патента распространяется и на продукт, полученный этим способом, если этот продукт является новым, и на идентичный продукт, который считается полученным путем использования запатентованного способа, пока не доказано иное. Является самой распространенной на практике	Мартеновский способ выплавки стали (1865 г., французский инженер П. Мартен)
2	Изменение состояния предметов	Управление, регулирование, транспортировка предметов материального мира	Способ транспортировки горячих слябов
3	Определения состояния предметов	Измерение, диагностика и т.д. Сюда относят применение средства по новому назначению. Изобретение может быть изложено заявителем в виде применения в том случае, когда применяемый объект, как он охарактеризован, ранее не был известен	Способы определения прочности бетона неразрушающими методами

Приведенные нами ниже в табл. 11 простейшие примеры из сферы гостеприимства дают представление об основных признаках способа.

Из всех объектов изобретений способ имеет наибольшее разнообразие в признаках, которые его могут характеризовать. Это вытекает из самого определения способа как объекта изобретения. Наряду с таким обязательным признаком (назовем его признак 1), как наличие операции (действия) или действий, в характеристике способа могут участвовать вещества (признак

<sup>1</sup> Плазмиды – небольшие молекулы ДНК, физически отдельные от геномных хромосом и способные реплицироваться автономно. Встречаются, как правило, у бактерий и представляют собой двухцепочечные кольцевые молекулы.

<sup>2</sup> Трансгенным называют живой организм, в геном которого искусственно введен ген другого организма. Ген вводится в геном хозяина в форме так называемой «генетической конструкции» последовательности ДНК, несущей участок, кодирующий белок, и регуляторные элементы, а также в некоторых случаях элементы, обеспечивающие специфическое встраивание в геном (например, так называемые «липкие концы»). Генетическая конструкция может нести несколько генов, часто она представляет собой бактериальную плазмиду или её фрагмент.

4) и устройства (признак 5), над которыми или с помощью которых эти действия совершаются.

Таблица 11

Примеры анализа признаков способа (процесса)<sup>1</sup>

Признаки	Размещение гостя в отеле	Обслуживание в ресторане отеля
1. Операции, приемы	Регистрация, предварительная оплата, размещение в номере, обслуживание, окончательный расчет при выбытии	Заказ блюд на ужин, приготовление блюд, подача блюд гостю, уборка пустой посуды...
2. Последовательность операций	1) регистрация; 2) предоплата; 3) размещение в номере...	1) заказ блюд; 2) приготовление блюд; 3) подача блюд гостю...
3. Режим операций (временной, температурный, скоростной...)	Регистрация – в течение 15-20 мин. Размещение в номере. Заказ ужина в номер – исполнение за 30 мин...	Заказ – 3 мин, приготовление блюд – 20 мин, подача блюд с оформлением горящими свечами (для юбиляра)
4. Материалы и вещества, используемые в способе	Мыло, шампунь, дезодоранты в ванной. Фрукты, шоколад, напитки в мини-баре и проч.	Конкретные соусы, напитки, блюда, закуски, хлеб...
5. Использование устройств (машин, приборов, оснастки)	Сантехнические устройства (мойка, душ, унитаз, фен...)	Посуда (тарелки, стаканы, фужеры...), столовые принадлежности (ножи, вилки, ложки...),

Характерной особенностью способа, в отличие от устройства, является то, что в тех случаях, когда он представляет совокупность приемов, они соотнесены во времени – последовательно, одновременно и т.п. (см. табл. 10). Помимо наличия определенных действий или операций (признак 1) способ характеризуют также следующие признаки. Назовем их: 2) Порядок выполнения этих действий во времени – «последовательно», «одновременно» и т.п. (например: «перед охлаждением добавляют ...», «одновременно с продувкой нагревают» и т.п.); 3) Режимы (условия) проведения действий, т.е. температурные, давления, скорости, направления, мощности и т.п. (например: «смешивают при охлаждении до 5°С», «восстановление водородом ведут при катодной плотности тока 1 А/дм<sup>2</sup>»); 4) Используемые вещества или материалы (например: «нагревают в атмосфере газообразного хлора», «обрабатывают паром»); 5) используемые устройства: аппараты, приспособления и т.п. (например: «продувают через перегородку со сквозными порами», «в пространство внутри перегородки загружают шихту...»).

<sup>1</sup> Здесь нами специально даны (в целях высокой наглядности) примеры непатентуемых процессов – ведь размещение гостя или обслуживание в ресторане не является техническим решением задачи. Большим достижением в СССР явилась защита в сфере кондитерского дела изобретения «Способ производства торта» а.с. СССР № 925285, опубл. 07.05.1982 г., БИ №17 (авторы – В.М. Гуральник, М.И. Голова и Н.М. Панфилов, заявители: Московский трест ресторанов, ресторан «Прага» и Комбинат кондитерских изделий Московского треста ресторанов).

В случае изложения изобретения **в виде применения** наряду с характеристиками применяемого объекта и назначения в описании должны быть приведены также свойства объекта, обусловившие такое назначение. Чаще всего изложение изобретения в виде применения становится возможным, если объект представляет собой **вещество**<sup>1</sup>. Приведем ещё ряд примеров.

Так, например, некоторое вещество было известно как удобрение, однако было установлено, что оно обладает способностью уничтожать моллюсков. В результате было получено новое моллюскоцидное средство.

Известно другое изобретение «на применение» также известного вещества по новому назначению со следующей формулой: «Применение угарного газа в качестве ускорителя низкотемпературной сушки свежескошенной травы».

А вот как звучит формула изобретения «Электрод для сварки и резки термопластичных материалов» по а.с. СССР № 1344618 от 15.10.1987 г. по новому оригинальному применению хорошо **известного устройства**: «Применение электрического провода во фторопластовой изоляции в качестве электрода для сварки и резки термопластичных материалов».

Также следует отметить, что неожиданное изобретательское применение – по новому назначению может найти не только уже известное вещество или устройство, но также **известный способ** или также **штамм микроорганизмов** (культура клеток). Надо только хорошо поискать далекую от первоначальной (уже известной) сферу применения.

Ключевым понятием патентного права является **патентоспособность** – совокупность свойств технического решения, без наличия которых оно не может быть признано изобретением на базе действующего законодательства (в нашем случае – России). Статья 1350 ГК РФ, как известно, определяет **три условия патентоспособности** изобретения – **новизну, изобретательский уровень и промышленную применимость**.

**Новизна** имеет пять характеристик, которые необходимо учитывать при её определении.

**1. Характер новизны.** Российское законодательство требует наличие объективной новизны, т.е. новизны самого технического решения, а не субъективного представления о новизне автора изобретения. Если новшество, претендующее на статус изобретения, неизвестно из уровня техники – налицо объективная новизна (ст. 1350 ГК РФ).

---

<sup>1</sup> Пример, ставший классикой. В 50-х гг. Л.Г. Школьников вел поиск эффективных средств лечения мелких ран, ожогов и трещин. Предложил использовать для этого клей БФ-6 (бутиральфенольный) на спиртовой основе. Клей образует на ране несмываемую пленку и способствует заживлению кожи. Впервые применен в медпунктах Новокузнецкого металлургического комбината. Позже стал продаваться во всех аптеках СССР. На вкладышах было написано, что он «изготовлен по методу профессора Школьникова». В США подобный клей под названием «New skin – Liquid bandage» продают для заживления мелких порезов и ран.

**2. Масштаб новизны.** Имеют в виду пределы определенной территории, где заявленное решение в качестве изобретения не должно быть найдено в общедоступной информации. Причем не должно быть найдено решение до даты приоритета – даты поступления в Роспатент заявочных документов. Масштаб новизны имеет несколько видов (табл. 12). Однако именно **абсолютную мировую новизну** российское законодательство определяет в виде требования патентоспособности изобретения.

Таблица 12

Виды новизны технического решения

№	Новизна	Комментарий
1	Локальная	Указывает на территорию одного предприятия, в пределах которой стали известны сведения, включаемые в уровень техники
2	Местная	Указывает на территорию одного государства, например Российской Федерации, в пределах которой стали известны сведения, включаемые в уровень техники
3	Мировая относительная	Указывает на территорию всего мира, где стали известны сведения, относящиеся к конкретной области техники и включаемые в её уровень
4	Мировая абсолютная	Указывает на территорию всего мира, где стали известны любые сведения, включаемые в уровень техники

**3. Дата установления новизны.** Она соответствует дате приоритета, т.е. дате поступления в Роспатент заявочных документов.

**4. Характер и объем информации, противопоставляемой заявленному техническому решению.** Здесь необходимо иметь в виду сведения, которые законодатель считает необходимым включить в уровень техники. Для изобретений учитывается общедоступная информация в мире до даты приоритета, информация, которая содержится в заявках, поданных в РФ другими лицами, при условии их более раннего приоритета (с документами которых может ознакомиться любое лицо), а также запатентованные в России изобретения и полезные модели.

**5. Льгота по новизне.** В ст. 1350 ГК РФ также говорится об установлении льготы по новизне. Раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором изобретения, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, в результате чего сведения о сущности изобретения стали общедоступными, не является обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, при условии, что заявка на выдачу патента на изобретение подана в Роспатент в течение 6 месяцев со дня раскрытия информации<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Есть понятие – «выставочный приоритет». Это отдельные знания об объекте патентирования, которые стали доступны до оформления заявки на патент, путем официальной демонстрации объекта на международной выставке (в составе действующего экземпляра или модели (макета) устройства, способа, вещества и проч.). Эти знания,

Бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности изобретения, имели место, лежит на заявителе.

**Второе условие патентоспособности изобретения**, что уже обсуждалось в предыдущем разделе пособия, – это **изобретательский уровень**. Изобретение имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники. Поясним терминологию, используемую в этом определении. **Специалист** – **лицо, имеющее квалификацию, соответствующую среднему уровню** в данной области техники. Также речь может идти о группе лиц, которые в совокупности обладают данными качествами.

**Уровень техники** – общедоступная информация в мире до даты приоритета изобретения. Изобретение не следует явным образом – когда не выявлены решения, имеющие признаки, которые совпадают с отличительными признаками заявленного решения или такие решения выявлены, но не установлена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат. Изобретение явным образом следует из уровня техники, если оно может быть признано созданным путем объединения, изменения или совместного использования сведений, содержащихся в уровне техники и (или) общих знаний специалиста.

**Третьим условием патентоспособности является промышленная применимость**. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

Она доказывается, например, наличием в заявочных материалах документов и чертежей, где указаны средства и методы, с помощью которых возможно осуществление изобретения в том виде, как оно охарактеризовано в каждом из пунктов формулы изобретения или сведения об экспериментальных данных, указанных в примерах реализации изобретения.

В ГК РФ есть указание на объекты, которые не могут выступать в качестве изобретения. Так, не являются изобретениями: 1) открытия; 2) научные теории и математические методы; 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; 5) программы для ЭВМ; 6) решения, заключающиеся только в представлении информации.

Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения: 1) сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за

---

как правило, раскрывают сущность объекта в общих чертах. Приоритет выставочный есть исключение из общего правила, когда раскрытие сведений об объекте патентирования не допускается до даты подачи официальной заявки в Патентное ведомство. Исключение заключается в приоритете, который устанавливается по дате помещения экспоната на выставке, а не по дате подачи соответствующей заявки.

исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами; 2) топологиям интегральных микросхем.

**Срок действия исключительного права на изобретение** (согласно ст. 1363 ГК РФ) составляет **20 лет** (возможность продления появляется лишь в случае изобретения лекарственного средства, пестицида или агрохимиката, для применения которых требуется получение в установленном порядке разрешения (продление – порядка 5 лет).

**Полезная модель (ПМ).** Полезные модели относятся к так называемым «малым изобретениям»<sup>1</sup>. ПМ – это техническое решение, относящееся к устройству; объектами полезной модели могут быть только конструкции машин, их механизмов, деталей, агрегатов или орудий. Не может быть предоставлена правовая охрана в качестве полезной модели решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей, а также топологиям интегральных микросхем. ПМ предоставляется правовая охрана, если она является **новой и промышленно применимой**. ПМ является **новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники**.

Как и в отношении И, новизна ПМ устанавливается через уровень техники, т.е. совокупность общедоступных в мире сведений. Однако сам этот уровень техники определяется не совсем одинаково. Если применительно к И в него включаются любые сведения, ставшие общедоступными до даты приоритета, то в отношении ПМ в уровень техники не входят сведения об открытом применении за пределами России средств, тождественных заявляемой ПМ. Иными словами, **к ПМ предъявляется требование не абсолютной, а относительной мировой новизны**. Сведения об открытом применении тождественного технического средства за рубежом новизну полезной модели не отменяют. Что касается опубликованных в мире сведений о средствах того же назначения, что и заявляемая полезная модель, то они должны быть общедоступными. Секретные, закрытые, служебные и т.п. сведения, с которыми не могло ознакомиться любое заинтересованное лицо, публикацией, порочащей новизну, не признаются.

Помимо общедоступных сведений, в уровень техники по прямому указанию закона включаются (при условии их более раннего приоритета) все поданные в России другими лицами заявки на изобретения и полезные модели (кроме отозванных), а также запатентованные в РФ изобретения и полезные модели. Хотя указанные заявки до их публикации не относятся к общедоступным сведениям, они в обязательном порядке принимаются во внимание с целью недопущения выдачи двух или более охраняемых документов на тождественные объекты.

---

<sup>1</sup> Полезные модели охраняются в подавляющем большинстве государств романо-германской правовой семьи и в некоторых государствах континентального права (так, например, в США и Великобритании охрана полезных моделей не предусмотрена).



ПМ является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Этот критерий по отношению к ПМ имеет точно такое же значение, как и по отношению к И. Он свидетельствует о том, что заявленное решение является осуществимым, а заявителем разработаны и отражены в заявке конкретные средства, достаточные для его воплощения в жизнь. Ни сфера использования ПМ, ни положительный эффект, который дает её внедрение, ни масштабы использования юридического значения для предоставления охраны заявленному решению не имеют<sup>1</sup>. Промышленная применимость подразумевает возможность неоднократного использования ПМ. Если предложенное решение, несмотря на его принадлежность к типу устройств и новизну, рассчитано на какие-то уникальные условия и объективно не может быть воспроизведено, оно не считается промышленно применимым.

**Срок действия исключительного права на ПМ** (согласно ст. 1363 ГК РФ) составляет **10 лет** (с возможностью **продления не более чем на 3 года** – п.3. ст. 1363 ГК РФ).

**Промышленный образец (ПО)** – художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. В США, например, такой объект как ПО охраняется «патентами на дизайн» (design patent)<sup>2</sup>. Охране подлежат форма, конфигурация и декоративные элементы поверхности изделия. Область применения почти не ограничена: существуют патенты на дизайн архитектурных решений, одежды, шрифтов и даже компьютерных значков<sup>3</sup>.

Патент на ПО предназначен для охраны оригинального дизайна изделия промышленного производства. Промышленный образец по своей природе ближе к объектам авторского права, изобразительным искусствам, промышленному дизайну – к области, ранее известной как «промышленная эстетика», нежели к миру технологий и опытных образцов. Правовой охране в качестве ПО подлежат практически любые изделия, имеющие новый и оригинальный внешний вид: тара, упаковка, этикетки, эмблемы, пищевые продукты, одежда, приборы и инструменты, посуда, бытовые при-

---

<sup>1</sup> Приведем пример защиты полезной моделью технического решения из сферы кондитерского дела (см. Патент на полезную модель №: 41231 «Бисквитный торт (классификация по МПК: А21D), начало действия патента –25.06.2003 г.).

<sup>2</sup> В США design patent выдается с 1890 г., такой патент действует 14 лет. В странах Евросоюза ПО охраняются через механизм «дизайнов Сообщества» (Community Designs). Под дизайном имеется в виду форма, цвет, контуры, текстуры, декоративные элементы, выбор материалов изделия. Официально зарегистрированный «дизайн Сообщества» охраняется до 25 лет.

<sup>3</sup> В конце пособия нами приведены примеры любопытных объектов интеллектуальной собственности, в т.ч. ПО, принадлежащих российским ВИП-персонам (А.Б. Пугачевой, Ю.М. Лужкову и др.).

надлежности, печатная продукция, транспортные средства, протекторы шин, сувениры, игрушки, строительные материалы, малые архитектурные формы (киоски и павильоны, мебель), функционально самостоятельные части изделий, внешний вид интернет-сайтов (интерфейс) и многое другое.

Закрытый перечень объектов, которым не предоставляется правовая охрана, приводится в ст.1352 ГК РФ. Так, не предоставляется правовая охрана в качестве ПО: 1) решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия; 2) объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям; 3) объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Предоставляется правовая охрана ПО, если по существенным признакам он является **новым и оригинальным**. К существенным признакам ПО относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия: **форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов**. **ПО является новым**, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета ПО. При установлении новизны также учитываются (при условии их более раннего приоритета) все заявки на ПО, поданные в РФ другими лицами, и ПО, запатентованные ранее.

**ПО является оригинальным**, если его существенные признаки обусловлены творческим характером передачи особенностей изделия.

**Срок действия исключительного права на ПО** (согласно ст. 1363 ГК РФ) составляет **15 лет** (с возможностью **продления не более чем на 10 лет** – п.3. ст. 1363 ГК РФ).

**Товарный знак – ТЗ** (также товарная марка или торговая марка; <sup>TM</sup>) – обозначение (словесное, изобразительное, комбинированное или иное), «служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей». Выражение «торговая марка» – дословный, прямой перевод англоязычных терминов «trademark» и/или «trade mark». В переводе с английского «trade mark» используется как синоним понятия «товарный знак». Хотя этот термин активно используется в быту, в российской правовой системе верны только понятия «товарный знак» и «знак обслуживания». Именно они подлежат правовой охране.

Законом признаётся исключительное право на ТЗ, удостоверяемое свидетельством. Правообладатель ТЗ имеет право его использовать, им распоряжаться и запрещать его использование другими лицами (под «использованием» здесь подразумевается лишь использование в гражданском обороте и лишь в отношении соответствующих товаров и услуг, в отношении которых этот ТЗ зарегистрирован).

Право на ТЗ – одно из разновидностей объектов сферы прав интеллектуальной собственности и относится к правам на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий и информационных систем (гл. 76 ГК РФ). Незаконное использование товарного знака влечет за собой гражданско-правовую (ст. 1515 ГК РФ), административную (ст. 14.10. КоАП РФ) и уголовную ответственность (ст. 180 УК РФ).

ТЗ существовали в древнем мире. Ещё 3 тыс лет назад индийские ремесленники имели обыкновение запечатлевать свои подписи на художественных творениях перед их отправкой в Иран. Позднее в употреблении находилось около тысячи различных римских гончарных клейм, включая фабричное клеймо FORTIS, которое стало настолько знаменитым, что его копировали и подделывали. Одна из первых торговых марок упакованных товаров – **Vesuvium (красное вино)** – использовалась в Помпеях около 2 тыс лет тому назад. Название продукта образовано из латинских слов **Vesuvius (Везувий)** и **vinum (вино)**. Сфера использования товарных знаков возросла в условиях процветающей торговли средних веков.

Сегодня ТЗ используются повсеместно. Их растущая значимость в коммерческой деятельности обусловлена усиливающейся конкуренцией между фирмами, осуществляющими бизнес в более чем одной стране. Они используются для того, чтобы облегчить потребителям идентификацию самих товаров и услуг, а также их качества и стоимости. ТЗ можно рассматривать как инструмент связи, используемый производителями для привлечения клиентов. Как собственное имя человека идентифицирует и отличает его от других лиц, так и ТЗ выполняет основную функцию идентификации источника продукта и отличия этого продукта от продуктов из других источников.

**Использование.** Правообладатель ТЗ может контролировать не любое использование своего знака, а лишь использование его **в гражданском обороте**, в частности: на товарах, на этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, продаются, рекламируются или иным образом вводятся в гражданский оборот либо хранятся или перевозятся с этой целью; «при выполнении работ, оказании услуг (в случае знака обслуживания); на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях к продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации».

Не подлежат контролю со стороны правообладателя такие виды использования ТЗ, как: упоминание его в нерекламных целях; использование на товарах, которые уже были введены в оборот самим правообладателем или с его согласия (например, при пользовании купленным товаром, на котором изображён товарный знак или при дальнейшей перепродаже такого товара); для России и ряда стран – с большой оговоркой – если речь идет о введении на территории РФ, так называемый национальный принцип ис-

черпания прав) использование в личных целях; другие виды использования, не связанные с введением товаров (услуг) в гражданский оборот.

**Виды ТЗ.** Они могут быть изобразительными, словесными, комбинированными, звуковыми, трехмерными – представляющими собой упаковку товаров или сами товары. Кроме того, могут быть, конечно, защищены и цветовые решения товарных знаков, т.е. знак защищается в той цветовой гамме, в которой он был подан на регистрацию.

**Словесный ТЗ** – только шрифтовая композиция. Эти знаки составляют 80% от всех существующих товарных знаков. Такими знаками могут быть личные имена («Алёнка», «Тинькофф»); придуманные новообразования (Херох, Kodak); аббревиатуры (ТНТ).

**Изобразительный ТЗ** – обозначение, не содержащее словесных элементов. Представляет собой абстрактные или конкретные изображения. При этом регистрация натуральных изображений товаров запрещена.

**Комбинированный ТЗ** – знак, в состав которого входят в различных комбинациях словесные и изобразительные составляющие. Именно комбинированные знаки в теории дизайна называют **логотипом**.

Встречаются **новые виды ТЗ**, фигурирующие на рынке, например товарный знак в виде голограммы на кредитной карточке, изображение которого меняется в зависимости от угла зрения. В некоторых странах существуют обонятельные знаки, когда **определённый запах** может быть защищён в качестве товарного знака.

Правообладатель не может контролировать товарный знак, сходный с принадлежащим ему, если не сможет доказать, что они **«совпадают до степени смешения»**. Это наиболее частая основа споров в судах.

Существует целый ряд разнообразных обозначений, используемых как ТЗ, однако всегда действуют два одинаковых условия: знак должен обладать различительной способностью и не должен вводить в заблуждение.

Дадим примеры, которые помогут понять, какими те или иные ТЗ являются: **словесными** («Apple» для компьютеров, Deutsche Bank для банка, «Холлофайбер» для нетканых материалов); **произвольными** или вымышленными обозначениями (Nikon, Sony, NIKE); **именами** (Ford, Peugeot, Hilton); **рекламными девизами** («Соединяем людей» – Nokia); **содержащими графические элементы** – трёхлучевая звезда для Mercedes-Benz, статуэтка богини («Дух экстаза») для Rolls-Royce); **цифры** – одеколон 4711; **буквы** (GM, FIAT); **картинки или символы** (Lacoste – маленький крокодил); **звуками** – мелодия мобильного телефона Nokia, Philips и др.

Существуют фирмы, которые намерены извлекать недобросовестную выгоду из существования общеизвестных товарных знаков, создавая знаки, сходные с ними до степени смешения, вводя таким образом потребителей в заблуждение. В целях решения этой проблемы Парижская конвенция, Соглашение ТРИПС, а также многие национальные законы предусматривают специальную охрану общеизвестных знаков.

Согласно ст. 1491 ГК РФ исключительное право на ТЗ действует в течение **10 лет с даты подачи заявки на его госрегистрацию**. В дальнейшем оно может быть по заявлению в регистрирующий орган и уплаты соответствующей госпошлины **продлено ещё на 10 лет**, и так неограниченное число раз.

**Иные виды средств индивидуализации.** Рассмотрим основные.

**Сертификационный знак** не является ТЗ, а указывает на то, что товар/услуга, в связи с которыми он используется, сертифицированы владельцем знака в отношении: происхождения; способа производства товаров; качества или других характеристик. Он может быть использован только в соответствии с определёнными стандартами. Законодательство о ТЗ не распространяется на сертификационные знаки. Законом о техническом регулировании предусмотрена регистрация сертификационных знаков; такой знак, проставляемый на товаре/услуге, указывает на установленный стандарт, которому соответствует товар/услуга. **Основное различие между ТЗ и сертификационными знаками:** первые могут быть использованы только определёнными предприятиями, в т.ч. и членами ассоциации, владеющей коллективным знаком, в то время как последний может использоваться любым лицом, соблюдающим определённые стандарты.

**Фирменное наименование (ФН)** охраняется в соответствии со ст. 1473 IV части ГК РФ. Это наименование, под которым коммерческая организация (юридическое лицо) выступает в гражданском обороте и которое определено в его «учредительных документах и было включено в единый государственный реестр юрлиц при государственной регистрации юридического лица» (п. 1 ст. 1473). Не следует путать его с таким понятием как **фирменный стиль** (англ. corporate identity), который определяется как **совокупность постоянных изобразительных, визуальных, информационных средств, с помощью которых фирма подчёркивает свою индивидуальность**. При этом и ФН, и фирменный стиль широко используются при оформлении предлагаемых фирмой товаров, в качестве рекламы, ярлыков и используется как инструмент продвижения товаров и услуг фирмы на рынок, конкуренции, привлечения внимания покупателей и являются составляющими такого маркетингового понятия как «**бренд**».

Юридическое лицо в соответствии с законодательством России должно иметь полное наименование и может иметь сокращённое на русском языке. Юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего ФН качестве средства индивидуализации.

**Наименование места происхождения товара (НМПТ)** (в соответствии со ст. 1516 IV части ГК РФ) – обозначение, представляющее собой либо содержащее наименование страны, городского (сельского) поселения, местности или географического объекта, а также обозначение, произошедшее от такого рода объектов, ставшее известным в отношении товара,

особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами.

На использование такого наименования может быть признано исключительное право производителей товара. Яркими примерами такого наименования могут служить наименования **коньяк** или **портвейн** (табл. 13).

Таблица 13

### Краткие сведения о знаменитых НМПТ

НМПТ	Комментарий
1	2
<p><b>Коньяк</b> (фр.cognac) – крепкий алкогольный напиток (разновидность бренди), производимый из определённых сортов винограда по особой технологии в регионе Шаранта, Франция</p>	<p>Название напитков получил по имени г. Коньяк региона Пуату-Шаранта, департамента Шаранта. Границы местности, где допускается производство коньяка, технология производства и само название «Коньяк» строго определены, регламентированы и закреплены законодательными актами. Коньяк – исконно французский продукт. Крепкие напитки других стран, а также напитки, произведённые во Франции вне региона Шаранта, даже если они получены дистилляцией виноградных вин, произведённых в регионе Пуату-Шаранта, не имеют права именоваться коньяком на международном рынке, такие напитки принято называть бренди</p> <p>Лишь однажды подданный Российской империи <b>Николай Шустов</b> после проведения <b>Всемирной выставки 1900 г. в Париже</b>, для продукции, производимой на принадлежащих ему коньячных заводах в Ереване и Одессе, получил разрешение её словом «Cognac». Анонимные образцы продукции заводов Н. Шустова, были представлены на Всемирной выставке 1900 г. в Париже. Эксперты единогласно присудили этому коньяку 1 место. После раскрытия инкогнито производителя коньяка Н. Шустов и получил такое право. Эту привилегию во Франции ранее не имел ни один из зарубежных производителей. Ныне привилегия утрачена</p>
<p><b>Портвейн</b> (от нем. Portwein – вино из Порту), <b>порто</b> (от порт. Porto) – креплёное вино, производимое на северо-востоке Португалии в долине реки Дору</p>	<p>По международному маркетинговому праву, название «портвейн» имеют право носить лишь напитки, произведенные в регионе долины Дору по установленной технологии. Слово идет от названия порта. Через него экспортировали крепкие вина, изготавливаемые из винограда, растущего в долине реки Дору. В Англии их называли «вино-порто» или «порто-вино». Портвейн имеет категорию «названия, контролируемого по происхождению», закреплённую законодательством Португалии и ЕС. Для подлинности на горлышко каждой бутылки, под термоусадочным колпачком, наклеивается специальная марка Института вин Дору и Порту.</p> <p><b>Vintage.</b> Этот портвейн – самый «заслуженный», произведён из винограда выдающегося года урожая и выдержан в дубовой бочке от 2 до 3 лет перед бутылкованием. В течение первых 5 лет, проведённых в бутылке, сохраняет рубиновый цвет, ароматы красных фруктов, диких ягод и чёрного шоколада. Это прекрасная пара с шоколадными десертами. После 10 лет Vintage приобретает оттенки граната и спелых красных фруктов. Цвет меняется на золотисто-коричневый, а прежняя яркая фруктовость становится более тонкой и сложной. Имеет потенциал для развития в бутылке от 20 до 50 лет, в зависимости от производителя. Его рекомендуется декантировать (убрать осадок) перед подачей. Являясь деликатным вином, он не переносит хранения после открытия бутылки</p>

Регистрация НМПТ осуществляется в Роспатенте, срок действия свидетельства на право пользования НМПТ – 10 лет с даты подачи заявки и продлевается каждые 10 лет.

#### **2.4. Сложные объекты интеллектуальной собственности и понятие об единой технологии**

Бурное развитие науки и техники в ушедшем XX веке и наступившем XXI веке, естественно, привело к возникновению сложных ОИС.

В соответствии с п.1 ст.16 и п.1 ст.17 Патентного закона Российской Федерации для изобретения и полезной модели должно выполняться требование их **единства**. Сущность требования состоит в том, что заявка на выдачу патента на И или на ПМ должна относиться к одному изобретению или полезной модели или к группе изобретений или полезных моделей, связанных настолько между собой, что они образуют **единый изобретательский замысел**. При патентовании таких изобретений они могут быть объединены в одну заявку, что позволяет не только повысить шансы положительного решения при её экспертизе, но и сократить расходы на патентование. Однако надо, чтобы изобретения соответствовали требованию единства, понимая, что требования единства изобретения по российскому и международному законодательствам отличаются (см. договор РСТ).

Требование единства для нескольких изобретений (группы изобретений) считается выполненным в любом из следующих случаев (табл. 14).

Таблица 14

Примеры единства по российскому законодательству

№	Группа изобретений	Пример
1	2	3
1	Одно изобретение предназначено для получения (изготовления) другого	Лекарственная композиция (В) и способ её получения (С); прибор для измерения давления (У) и способ его изготовления (С)
2	Одно изобретение предназначено для осуществления другого	Способ очистки газа (С) и устройство для его осуществления (У)
3	Одно изобретение используется в другом (целое и его часть)	Способ лечения сердечно-сосудистых заболеваний (С) и композиция, используемая в данном способе (В); прибор для измерения яркости (У) и его оптическая система (часть прибора) (У)
4	Изобретения, описывающие объекты одного вида, предназначенные для одинаковых целей и направленные на один технический результат (варианты) <sup>1</sup>	Несколько вариантов конструкции фильтра для очистки воды (У1, У2, У3...); варианты составов для получения бетона (В1, В2, В3...)

<sup>1</sup> Для признания различных изобретений вариантами решения одной задачи нужна реализация одного назначения и совпадение технических результатов. Условие совпадения результатов не считается нарушенным, если для изобретений, образующих варианты, указан ряд результатов, а совпадение имеет место лишь в отношении нескольких

1	2	3
5	Комбинация ряда изобретений в одной заявке	Способ получения корпуса двигателя (С), устройство для осуществления способа (У), заготовка, используемая в способе получения корпуса (У) и материал для этой заготовки (В)

Приведем также некоторые примеры нарушения требования единства по Российскому законодательству (табл. 15).

Таблица 15

## Примеры нарушения требования единства

№	Пример	Комментарий
1	Способ получения теплоизолирующего материала и способ исследования этого материала	Это разные объекты, предназначенные для разных целей, один в другом не используется
2	Способ лечения заболевания и способ диагностики этого заболевания	Способы разного назначения, один в другом не используются
3	Устройство для измельчения зерна и устройство для сушки зерна	Это разные устройства, предназначенные для различных этапов обработки продукта

Согласно международному законодательству требование единства для группы изобретений считается выполненным лишь в случае, если все изобретения характеризуются хотя бы **одним общим особым техническим признаком**. Под ним подразумевается характеристика изобретения, которая вносит вклад в уровень техники, т.е. не была известна из ранее опубликованных источников информации (табл. 16).

Комплексность защиты ОИС реализуется не только одним режимом (например, открытым – посредством патентования решений), но и сочетанием открытого и закрытого режимов, а также сочетанием авторско-правового, открытого и закрытого режимов. Так, например, патент «закрывает» какие-то общие принципиальные признаки, а все «тонкости» реализации решения «прячутся» в зону коммерческой тайны.

Здесь мы напрямую выходим на понятие «**единая технология**», под которой в ст. 1542 ГК РФ понимается «выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании: 1) изобретения; 2) полезные модели; 3) промышленные

---

из них. Например, разработаны два варианта устройств для моделирования систем связи. Технический результат от использования одного изобретения заключается в повышении степени адекватности моделирования, повышении его точности и сокращении его продолжительности, а результат от использования другого изобретения состоит в повышении точности моделирования. Несмотря на то, что результаты совпадают частично, изобретения являются вариантами и не нарушают условия единства.



образцы; 4) программы для ЭВМ; 5) другие РИД, подлежащие правовой охране, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере».

Таблица 16

Примеры соблюдения и нарушения требования единства по международному законодательству

Соблюдение требования	Нарушение требования
<p>Заявлены способ (С) и устройство (У) для разделения газов, в которых используется сопло особой формы. Так как данная форма сопла не была известна ранее, её можно считать особым техническим признаком. При этом в виду того, что это сопло такой формы применяется и в С, и в У, требование единства будет соблюдено</p>	<p>Заявлены два варианта конструкции устройства для фильтрации воды, имеющие различные технические особенности, т.е. не обладающими общими особыми техническими признаками. Следовательно, данные изобретения, несмотря на одинаковое назначение, не будут соответствовать требованию единства</p>

Анализ понятия «единая технология» позволяет выделить следующие характерные признаки рассматриваемого объекта: 1) единая технология – разновидность сложного объекта; 2) единая технология отнесена законодателем к числу сложных объектов (п. 1 ст. 1240 ГК РФ) в силу следующих причин: а) она включает несколько охраняемых РИД, которые являются обязательными элементами единой технологии; б) наряду с охраняемыми объектами в состав единой технологии в качестве вспомогательных (факультативных) элементов могут входить и не охраняемые результаты интеллектуальной деятельности; в) единая технология может состоять как из объектов, имеющих одинаковый правовой режим (например, из 3-х изобретений), так и из объектов с различным режимом охраны (например, из изобретения, полезной модели и ноу-хау).

Термин «единый» в лексическом плане означает «взятый в совокупности», «неделимый на части». В смысле гл. 77 ГК единство проявляется в сочетании разных элементов технологии: как охраняемых, так и не охраняемых РИД. Однако, превратившись в составную часть единой технологии, РИД не теряют своей самостоятельности, не растворяются среди других элементов единой технологии. Об этом свидетельствует п. 2 ст. 1542 ГК РФ, где закреплено, что исключительные права на РИД, которые входят в состав единой технологии, признаются и подлежат защите в соответствии с правилами ГК РФ, поэтому говорить о том, что результаты интеллектуальной деятельности находятся в единстве, пока не представляется возможным<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Учеваткина, Н.В. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии / Н.В. Учеваткина, М.А. Гуреева, В.В. Овчинников // Инноцентр. – 2014. – № 2(3). – С.53–66.

## Вопросы для самопроверки

1. Каковы две основные сферы возникновения ОИС и каковы три группы институтов права, регулирующих правоотношения в связи с созданием и использованием ОИС.
2. Назовите основные группы ОИС и раскройте состав этих групп.
3. В чем состоит отличие особенностей объектов авторского права от объектов промышленной собственности?
4. Назовите системы международной классификации объектов промышленной собственности и дайте им краткую характеристику.
5. Что понимается под «копирайтом», «копилефтом» и «свободной культурой»? Что стоит за термином «произведение»?
6. На какие объекты не распространяется авторское право?
7. Поясните, в чем отличие обнародованных и необнародованных произведений от опубликованных и неопубликованных?
8. Приведите примеры оригинальных, производных, а также составных произведений.
9. Что такое программы для ЭВМ? Возможно ли их патентование?
10. Что стоит за словом «патент» и что не может быть объектом патентных прав?
11. Каковы признаки патентоспособности изобретений, какие известны их виды? Дайте классификацию изобретений и приведите примеры.
12. Назовите базовые признаки изобретений на «устройство», а также на «вещество»?
13. Что такое «штампы микроорганизмов» и как они используются?
14. Назовите основные группы способов и каковы базовые признаки способа как ОИС?
15. Поясните, что понимается под изобретением «на применение по новому назначению»? Приведите примеры таковых.
16. Назовите виды новизны технических решений и поясните, какая новизна необходима для признания их изобретениями?
17. Что такое «выставочный приоритет» и как он связан с льготой по новизне?
18. Раскройте понятие «промышленная применимость».
19. Чем отличается полезная модель и промышленный образец от изобретения и каковы сроки действия этих ОИС?
20. Что такое товарный знак (знак обслуживания)? Какие они бывают и каков срок действия исключительных прав на эти ОИС?
21. Что такое сертификационный знак и фирменное наименование?
22. Расскажите о наименованиях мест происхождения товаров (НМПТ) и сроках действия оозранных документов на них.

23. Что понимается под требованием единства изобретений и полезных моделей как ОИС? Приведите примеры единства по российскому и международному законодательству.

24. Что понимается под сложными ОИС? Приведите примеры.

25. Что понимается под единой технологией по ГК РФ?

### 3. ЭКОНОМИКО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ОХРАНЫ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В РОССИИ

#### 3.1. Нормативно-правовая основа защиты интеллектуальной собственности

Законодательство по интеллектуальной собственности в любой стране основывается на положениях международных договоров (соглашений, конвенций), где предусматриваются условия предоставления охраны иностранным гражданам и организациям, объем предоставляемой охраны, порядок предоставления охраны, минимальные требования и процедуры, которые должно предусматривать национальное законодательство и т.д.

Российская Федерация – член подавляющего большинства таких договоров. Современная структура международно-правовой системы защиты ИС – это комплекс международных договоров, действующих под эгидой ВОИС в рамках глобального механизма защиты прав интеллектуальной собственности в торгово-экономических отношениях, созданного на основе пакета соглашений ВТО. Выделим основные из них (табл. 17).

Таблица 17

Базовые международные договоры в сфере интеллектуальной собственности

№	Конвенция/договор	Год	Сущность и комментарии
1	2	3	4
1	Парижская конвенция по охране промышленной собственности	1883	Применяется к промышленной собственности, включая изобретения, промышленные образцы и товарные знаки, полезные модели, фирменные наименования (обозначения, под которыми осуществляется промышленная или коммерческая деятельность), географические указания (указания источника и наименование источника происхождения) и прекращение недобросовестной конкуренции. Основная цель – упростить гражданам и юридическим лицам взаимную защиту прав на охраняемые объекты
2	Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений	1886	В ней определяются минимальные стандарты охраны имущественных и личных неимущественных прав авторов литературных и художественных произведений

1	2	3	4
3	Мадридское соглашение	1891	Мадридская система международной регистрации знаков (Мадридская система) регулируется двумя этими документами. Мадридский протокол вводит в систему регистрации новые элементы и устраняет трудности, которые препятствовали некоторым странам присоединиться к Мадридскому соглашению
4	Мадридский протокол	1989	
5	Ницкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков	1957	Утверждает классификацию товаров и услуг по цели регистрации товарных знаков и знаков обслуживания. Классификация состоит из перечня, в котором имеется 34 класса товаров и 11 классов услуг. Перечень упорядочен по алфавиту
6	Международная конвенция по охране новых сортов растений (UPOV)	1961	Признает новый сорт растений интеллектуальной-собственностью и описывает права селекционера
7	Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов	1968	Утверждает классификацию промышленных образцов, которая образована 32 классами и 223 подклассами различных видов товаров. Каждый класс состоит из алфавитного перечня товаров. Весь перечень насчитывает более 6,5 тыс. наименований
8	Договор о патентной кооперации (РСТ)	1970	Предоставляет возможность просить патентную охрану на изобретение одновременно в любой из большого количества стран путем подачи одной международной патентной заявки. Настоящий договор регулирует формальные требования, которым должна отвечать международная заявка
9	Конвенция ВОИС	1970	Учреждает ВОИС и обеспечивает содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества между государствами, а также путем осуществления административных функций разных многосторонних договоров, связанных с юридическими и административными аспектами интеллектуальной собственности
10	Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации (МПК)	1971	Утверждает МПК, где вся область техники подразделяется на 8 разделов (А, В, С, D, E, F, G, H) и более 70 тыс. мелких рубрик. каждой рубрике назначен литерно-цифровой код, который присваивается патентному документу, публикуемому ведомством промышленной собственности (структура шифра: раздел-класс-подкласс-группа-подгруппа, например: А61В5/16). С 2010 г. МПК пересматривается ежегодно и новая редакция вступает в силу 1 января каждого года. Так, МПК-2015.01 – вступила в силу 01.01.2015 г. и содержала 71 738 рубрик

Продолжение табл. 17

1	3	3	4
11	Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм	1971	Вменяет в обязанность каждому государству, подписавшему договор, охранять интересы производителей фонограмм, являющихся гражданами других государств-участников, от воспроизведения дубликатов фонограмм без согласия на то производителя, а также от ввоза таких дубликатов
12	Соглашение о создании африканской региональной организации по охране промышленной собственности	1976	Заключено англоязычными странами Африки (Свазиленд, Уганда, Замбия, Лесото и др.). Оно предоставляет охрану различным объектам промышленной собственности, но из-за отсутствия в странах-участницах равнозначного правового регулирования охрана зависит от законодательства страны патентования
13	Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры	1977	Государство – участник договора, допускающее депонирование микроорганизмов для этих целей, должно признавать депонирование микроорганизма в любом международном органе по депонированию. Это избавляет участников от необходимости депонировать микроорганизмы в каждой стране, где требуется охрана
16	Найробский договор об охране олимпийского символа	1981	Государства, подписавшие договор, обязаны защищать олимпийский символ (пять переплетенных колец) от использования в коммерческих целях (в рекламных объявлениях, на товарах и т. п.) без разрешения Международного олимпийского комитета (МОК)
17	Договор о законах относительно товарных знаков (ТЛТ)	1994	Его цель – сделать национальные и региональные системы регистрации товарных знаков удобными для пользователей путем упрощения и систематизации процедур
18	Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС)	1994	Международное соглашение, входящее в пакет документов о создании ВТО. Оно устанавливает минимальные стандарты для признания и защиты основных объектов интеллектуальной собственности
19	Евразийская патентная конвенция (ЕАПК)	1995	Участников – 8 (было 9) государств СНГ: Армения, Азербайджан, Беларусь, Кыргызстан, Казахстан, Россия, Таджикистан, Туркменистан (Молдова официально вышла 26.04.2012 г.). Предоставляется охрана лишь изобретениям. Получение патента: путем подачи заявки в евразийское ведомство (ЕАПВ), так и через национальное патентное ведомство (если это предусмотрено законодательством государства-участника) в соответствии с Патентной инструкцией ЕАПК и договором о патентной кооперации

1	2	3	4
20	Договор ВОИС по авторскому праву (ДАП)	1996	Распространяет охрану авторского права на два дополнительных объекта: компьютерные программы и любые формы компиляции данных или другой информации («базы данных»), где подбор и расположение содержания представляют собой результат интеллектуального творчества
21	Договор ВОИС по исполнителям и фонограммам (ДВФ)	1996	Касается прав интеллектуальной собственности 2-х групп бенефициаров: исполнителей (актеры, певцы, музыканты и др.) и производителей фонограмм (физили юрлица, которые берут на себя инициативу и несут ответственность за запись звуков исполнения). Присутствие в договоре 2-х сторон объясняется тем, что большинство прав, предоставленных договором исполнителям, являются также правами, связанными с их записанными исполнениями (фонограммами)
22	Женевский акт Гаагского соглашения о международной регистрации промышленных образцов	1999	Отвечает интересам потребителей и облегчает присоединение к нему стран, чьи системы промышленных образцов не разрешают им присоединиться к Гаагскому акту 1960 г.
23	Договор о патентном праве (PLT)	2000	Направлен на гармонизацию и ускорение формальных процедур по отношению к национальным и региональным патентным заявкам и патентам. С учетом значительного уменьшения требований относительно даты подачи заявки PLT предписывает набор требований, которые должны применяться сторонами-участниками договора: любые другие формальные требования относительно вопросов, регулируемых данным договором, стороны устанавливать не вправе

### 3.2. Основные способы защиты интеллектуальных прав

Защита интеллектуальных прав – меры, предпринимаемые в случаях, когда эти права нарушены или оспорены. Современным законодательством России предусмотрено несколько способов защиты исключительных прав на интеллектуальную собственность, различающихся в зависимости от вида охраняемого объекта и характера нарушения прав. Они допускают преследование нарушителя в **гражданском, административном**, а в ряде случаев и в **уголовном** порядке.

1. **Гражданско-правовые способы** защиты интеллектуальной собственности. При нарушении интеллектуальных прав потерпевшее лицо может воспользоваться общими (ст. 12 ГК РФ и др.), а также специальными (ст. 1250–1252 ГК РФ и др.) способами защиты гражданских прав.

При выборе способа защиты надо учитывать существо (специфику) интеллектуального права и последствия его нарушения. Важно также иметь в виду, что защита интеллектуальных прав осуществляется в рамках **охранительного правоотношения**, которое направлено на обеспечение защиты (восстановление) нарушенного гражданского права или правового положения потерпевшего лица.

В рамках данной правовой связи реализуются **меры гражданско-правового принуждения** (меры ответственности, меры защиты и др.). Отсутствие вины нарушителя вовсе не освобождает его от обязанности пресекать нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав (ст. 1250 ГК РФ). Так, в частности, публикация решения суда о допущенном нарушении и пресечение действий, нарушающих исключительное право на результат интеллектуальной деятельности либо создающих угрозу нарушения такого права, осуществляются независимо от вины нарушителя и за его счет.

В случае нарушения **личных неимущественных прав** автора их защита осуществляется, в частности, путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении. защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности осуществляется **путем предъявления требований**:

– **о признании права** – к лицу, которое отрицает или иным образом 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.

**2. Административные способы** защиты интеллектуальной собственности. Согласно п. 2 ст. 11 ГК РФ допускается защита гражданских прав в административной форме, если такие случаи предусмотрены законом.

В настоящее время законодательство такие случаи прямо не предусматривает. Однако анализ различных нормативно-правовых актов и пра-

воприменительной практики позволяет сделать вывод о наличии у соответствующих субъектов возможности защищать свои авторские права в административной форме.

В данной форме могут защищаться права, реализация которых возложена на то или иное звено исполнительной власти. Иначе говоря, возможность защиты должна быть предусмотрена компетенцией органов управления. Принципиальное значение имеет то обстоятельство, что любое решение, вынесенное при разрешении спора в административном порядке, может быть оспорено в суде. **Средством защиты при использовании административной формы является жалоба или заявление.**

Органом исполнительной власти, на который возложено рассмотрение жалоб (заявлений) о нарушении авторских прав, в настоящее время является **Федеральная антимонопольная служба (ФАС)**. Патентообладатель вправе использовать предусмотренные законодательством меры защиты путем обращения в административные органы, действующие в пределах своей компетенции, в частности в Палату по патентным спорам, федеральный антимонопольный орган, а также органы внутренних дел. Это право регламентировано специальным актом – «Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам», утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56.

**3. Судебная защита** интеллектуальной собственности. Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный<sup>1</sup> или третейский<sup>2</sup> суды.

В соответствии с изменениями в федеральном конституционном законодательстве в качестве суда первой и кассационной инстанций был создан и начал свою работу (3 июля 2013 г. по постановлению пленума Высшего арбитражного суда РФ «О начале деятельности Суда по интеллектуальным правам») **Суд по интеллектуальным правам**. Этот суд является специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав (адрес суда: 127254, г. Москва, Огородный проезд, д. 5, стр. 2; сайт суда: <http://ipc.arbitr.ru>). Необходимо отметить, что споры, связанные с защитой патентных прав, рассматриваются судом. К таким спорам относятся, в частности, споры об авторстве объектов патентного права, об ус-

---

<sup>1</sup> Арбитражный суд – постоянно действующий официальный государственный орган, осуществляющий правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. В России сегодня: 85 арбитражных суда субъектов Федерации, 10 арбитражных судов округов, 21 арбитражный апелляционный суд.

<sup>2</sup> Происходит от числительного «третий» и связано с разбором конфликта, спора, третьей незаинтересованной стороной. Третейский суд (англ. arbitration court) – негосударственный орган, избираемый сторонами для разрешения возникшего между ними спора. Принципы третейского суда известны с античных времен.



тановлении патентообладателя, о нарушении исключительного права на объекты патентного права, о заключении договоров о передаче исключительного права и лицензионных договоров, о праве преждепользования и послепользования, о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору и т.д.

Патентообладатель вправе потребовать публикации в официальном бюллетене Роспатента решения суда о неправомерном использовании изобретения, полезной модели, промышленного образца или об ином нарушении его прав.

### **3.3. Договоры в сфере интеллектуальной собственности**

В соответствии со ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом. Правообладатель для распоряжения своими правами может использовать любую форму договора, не запрещенную законом, и к таким договорам будут применяться общие положения ГК РФ об обязательствах и о договоре. Существует ряд классификаций по данной теме, приведем одну из них.

Договоры в сфере интеллектуальной собственности делятся на следующие виды: 1) об отчуждении исключительных прав; 2) лицензионные; 3) о создании РИД; 4) иные.

**1. Договоры об отчуждении исключительных прав** (договоры об отчуждении исключительных прав на произведения науки, литературы и искусства, объекты смежных прав, объекты патентных прав, на средства индивидуализации (товарный знак, коммерческое обозначение), на селекционные достижения, секреты производства (ноу-хау) топологии интегральных микросхем). Общие правила для данного договора устанавливает ст. 1234 ГК РФ. По данному договору одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на ОИС в полном объеме другой стороне (приобретателю) полностью и навсегда. Такой договор заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в случаях, установленных законодательством: несоблюдение данных условий влечет за собой признание договора недействительным. В то же время существуют исключения из общего правила. Например, договор об отчуждении исключительного права на произведение не подлежит государственной регистрации, так как для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Исключительное право передается только в полном объеме, без каких-либо оговорок, причем данное условие должно быть обязательно включено в текст договора. Договор, в котором подобное условие отсутствует, будет считаться лицензионным договором.

По общему правилу данный договор является **возмездным**, хотя стороны могут договориться и о бесплатном отчуждении исключительного права. При отсутствии в возмездном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. В ГК РФ указано, что при существенном нарушении приобретателем обязанности выплатить правообладателю в установленный срок вознаграждение за приобретение исключительного права прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков. Если же исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им условий об оплате правообладатель может в одностороннем порядке отказаться от договора и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением. Исключительное право на объект переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Если договор об отчуждении исключительного права подлежит государственной регистрации, исключительное право на такой результат или на такое средство переходит от правообладателя к приобретателю в момент регистрации этого договора. Таковы общие правила по договорам данного вида.

В соответствующие разделы ГК РФ включены специальные нормы, регулирующие особенности заключения подобных договоров в отношении исключительных прав на:

- произведение как объект авторских прав (ст. 1285);
- объекты смежных прав (ст. 1307);
- объекты патентного права (ст. 1365, 1366);
- селекционное достижение (ст. 1426, 1427);
- на топологию интегральных микросхем (ст. 1458);
- секрет производства (ст. 1468);
- товарный знак (ст. 1488);
- единую технологию (ст. 1547, 1550).

Важно помнить, что **не допускается заключение договоров об отчуждении исключительных прав на фирменное наименование (ФН), коммерческое обозначение (КО) и наименование места происхождения товара (НМПТ)**. В отношении этих ОИС запрет установлен и на заключение лицензионных договоров (см. ниже).

**2. Лицензионные договоры** (договоры на предоставление прав на использование произведений науки, литературы, товарных знаков, коммерческих обозначений, топологии интегральных микросхем, селекционных достижений). Общие правила заключения лицензионного договора устанавливает ст. 1235 ГК РФ. Стороны такого договора именуется как **ли-**

**лицензиар** (обладатель исключительного права) и **лицензиат**<sup>1</sup>. По лицензионному договору лицензиар предоставляет или обязуется предоставить лицензиату право использования ОИС.

Есть различные классификации лицензионных договоров. Основными классификационными признаками служат следующие: 1) предмет лицензии; 2) вид лицензии; 3) объем передаваемых прав; 4) способ охраны ОИС; 5) статус и отношения субъектов сделок (табл. 18).

К особым видам относят сублицензионный договор и принудительную лицензию (табл. 19).

Заклучив лицензионный договор, лицензиат сможет использовать ОИС только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Лицензионный договор заключается в **письменной форме и подлежит государственной регистрации** в тех же случаях, что и договор об отчуждении исключительных прав. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет за собой недействительность лицензионного договора.

Таблица 18

Классификация лицензионных договоров

№	Признак	Содержание
1	По предмету лицензии	На ОИС: И, ПМ, ПО, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем (ТИМС), ТЗ, ноу-хау
2	По виду лицензии	«Чистые», сопутствующие, возвратные, перекрестные, принудительные, открытые, обязательные, сублицензии
3	По объему передаваемых прав	На передачу: неисключительной (простой) лицензии, исключительной лицензии, полной лицензии; на продажу патента
4	По способу охраны ОИС	Патентные, беспатентные
5	По статусу и отношениям субъектов сделок	Межфирменные (между юридически и финансово независимыми фирмами), внутрифирменные (в рамках объединений родственных компаний)

**В устной форме** ГК РФ предусматривает возможность заключения лишь одного вида договора. Это исключение – договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании (см. п. 2 ст. 1286 ГК РФ об издательском лицензионном договоре).

К существенным условиям договора относят его предмет, способ использования, цену для возмездного договора. В договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование ОИС. Если территория не указана, то лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории России. Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на ОИС.

<sup>1</sup> Есть правило для легкого запоминания договаривающихся сторон – продавца и покупателя: у продавца в слове есть буква «Р», а у покупателя её нет.

## Классификация договоров по виду лицензии

№	Вид	Характеристика
1	Чистая	Если права на использование объектов ПС, селекционного достижения, ТИМС или ноу-хау предоставляются в рамках самостоятельного договора, а не в составе других торговых сделок
2	Сопутствующая	Предусматривает передачу прав на использование объектов ПС, селекционного достижения, ТИМС или ноу-хау в лицензионной форме в составе других коммерческих сделок
3	Возвратная	Предоставляет лицензиару право на использование объекта техники или технологии, разработанных лицензиатом на основе знаний, первоначально полученных им по основному лицензионному договору. Обязательства в отношении этих лицензий обычно вытекают из статьи «Технические усовершенствования и новые патенты», включаемой в типовые лицензионные договоры
4	Перекрестная (кросс)	Означает взаимное предоставление прав различными патентообладателями в тех случаях, когда они не могут осуществлять производственно-коммерческую деятельность, не нарушая патентных прав друг друга
5	Принудительная	Выдается органами государства заинтересованному лицу на использование запатентованного И, ПМ, ПО, селекционного достижения в случае длительного неиспользования (недостаточного использования) патентообладателем своей разработки и отказа в продаже лицензий. Этими же органами определяются условия использования патента и размер вознаграждения, которое должно быть не ниже рыночной цены лицензии (Патентный закон РФ разд. IV, п. 3 ст. 10)
6	Открытая	Предоставление права на использование объекта ПС или селекционного достижения на основании официального заявления патентообладателя соответственно в Роспатент или Госкомиссию по испытанию и охране селекционных достижений о готовности продать лицензию любому заинтересованному лицу. Патентообладатель не может отозвать свое заявление о предоставлении права на открытую лицензию. Заявивший в Роспатент (Госкомиссию) о предоставлении открытой лицензии патентообладатель уплачивает пошлину за поддержание патента в силе в размере 50% её годовой стоимости (Патентный закон РФ разд. IV, п. 3 ст. 13; Закон РФ «О селекционных достижениях» (ст. 19)
7	Обязательная	Это разрешение на использование объекта ПС, выдаваемое без согласия патентообладателя по решению Правительства РФ в интересах обороны и национальной безопасности страны (Патентный закон РФ разд. IV, п. 4 ст. 13)
8	Сублицензия	Право, предоставляемое лицензиатом на использование объекта ПС или селекционного достижения третьим лицам при согласии лицензиара и на условиях, которые должны быть оговорены в основном лицензионном договоре между лицензиаром и лицензиатом

Условия, которые определяют территорию и сроки, не являются существенными. При отсутствии этих условий в договоре действуют соответствующие положения ст. 1235 ГК РФ: если стороны не договорились об

ином, будет считаться, что право использования ОИС передано на 5 лет с возможностью использования на всей территории России.

В отношении лицензионных договоров по некоторым ОИС действуют специальные правила заключения. Таковые применяются к объектам:

- авторских прав (ст. 1286–1287);
- смежных прав (ст. 1308);
- патентного права (ст. 1367–1368);
- селекционным достижениям (ст. 1428–1429);
- топологиям интегральных микросхем (ст. 1459);
- секретам производства (ст. 1469);
- товарным знакам (ст. 1489);
- единым технологиям (ст. 1550).

**3. Договоры о создании результатов интеллектуальной деятельности.** Это могут быть договоры авторского заказа, заказа на создание объектов смежных прав, заказа на создание топологий интегральных микросхем, селекционных достижений, ноу-хау.

Рассмотрим это на примере договора авторского заказа. По договору одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать произведение науки, литературы<sup>1</sup> или искусства на материальном носителе или в иной форме. Материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если соглашением сторон не предусмотрена его передача заказчику во временное пользование.

В договоре авторского заказа должны быть определены основные признаки создаваемого произведения. К числу таких признаков могут быть отнесены объем, вид, жанр, целевое назначение, рабочее название будущего произведения и т.п. Договор авторского заказа является **возмездным**, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах. В законе указано, что в случаях, когда договор авторского заказа предусматривает отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или условия о предоставлении заказчику права использования произведения в установленных договором пределах, к такому договору применяются

---

<sup>1</sup> Так, роман «Игрок» создан Ф.М. Достоевским по договору всего за 26 дней (!) – с 4 по 29 октября 1866 г. – в один из самых мрачных периодов в жизни писателя (похороны жены, затем брата, долги и неустроенная личная жизнь). Он был вынужден подписать этот кабальный договор под угрозой потери авторских прав и гонораров на свои издания на 9 лет в пользу издателя Ф.Т. Стелловского. Для ускорения создания рукописи стенографистка (А.Г. Сниткина, ставшая в 1867 г. женой писателя) записывала текст под диктовку на квартире писателя в доме И.М. Алонкина в Петербурге.

установленные законом правила о договоре об отчуждении исключительного права или лицензионного договора.

Существенным условием такого договора является условие, в котором **оговариваются сроки**. Производство, создание которого предусмотрено договором авторского заказа, должно быть передано заказчику в срок, установленный договором. Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным.

Что касается **объектов патентного права**, то к данной группе договоров можно отнести **договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ**. По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования; по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить её. Договор с исполнителем может охватывать как весь цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные его этапы (элементы). Условия данных договоров также должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах: должны быть четко оговорены основные признаки создаваемых объектов, виды, сроки и т.д.

**4. Иные договоры** (например, договор залога, договор доверительного управления исключительными правами, договор коллективного управления исключительными правами, договор о конфиденциальности, опционный договор, договор о выплате авторского вознаграждения, договор между патентовладельцами о совместном владении ОИС, сделки с предприятиями и др.). Один из видов договоров в данной группе – **заклад исключительных прав** (ст. 1233 ГК РФ). Предметом залога, по общему правилу, может являться исключительное право на любой результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации (И, ПМ, ПО, ТЗ, ноу-хау, программа для ЭВМ, база данных, произведения литературы, науки, искусства и др.). **Регистрацию залога исключительных прав осуществляет Роспатент** в установленном порядке. Договоры залога должны содержать ряд обязательных условий, которые обеспечат прохождение экспертизы при регистрации договора в Роспатенте.

Исключение из данного правила – случаи, когда распоряжение исключительным правом запрещается или ограничивается законом (**право на фирменное наименование, наименование места происхождения товара, коммерческое обозначение, коллективный товарный знак, секретное изобретение**). В остальных случаях исключительное право может свободно отдаваться в залог правообладателем.

Что касается **опционного договора**, то по своей правовой природе он – **предлицензионный**, т.е. заключается между владельцем объекта промыш-

ленной собственности (патентообладателем) и покупателем до покупки лицензии. Опционный договор позволяет потенциальному покупателю лицензии проверить эффективность объекта лицензионного договора в конкретных производственных условиях. Он предусматривает обязательства потенциального покупателя оплатить передачу объекта на испытания. Передающая сторона обязуется не разглашать сведения об этом объекте третьим лицам до заключения лицензионного договора. При положительных испытаниях стороны обязуются заключить лицензионный договор.

Есть ещё один вид договора – **договор коммерческой концессии**<sup>1</sup>. По нему одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности последнего комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в т.ч. право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав – товарный знак, знак обслуживания и т.д. (ст. 1027 ГК РФ).

Договор предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (возможно установление минимального и (или) максимального объема использования) с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг). Этот договор заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации.

**Договор о совместном владении** (например, патентом на изобретение) определяет порядок взаимоотношений между сторонами как совладельцами патента на ОИС по поводу распределения прав, вытекающих из патента, размера и порядка выплаты авторского вознаграждения, условий и порядка распределения дохода от использования ОИС. За каждой из сторон сохраняется право на использование ОИС в научных, учебных и других некоммерческих целях. Доходы от использования оис распределяются между сторонами в процентном соотношении.

**5. Внедоговорные способы.** В ряде случаев переход исключительного права к другим лицам возможен и без заключения договора с правообладателем. Такой переход происходит автоматически и вознаграждение правообладателю не выплачивается:

– в порядке универсального правопреемства (оно имеет место в случаях наследования после смерти гражданина-правообладателя или реорганизации юридического лица);

---

<sup>1</sup> В мировой практике его зачастую именуют договором франчайзинга.

– при обращении взыскания на имущество правообладателя (здесь бездоговорный переход исключительных прав возможен в связи с тем, что исключительное (оно же имущественное) право является составной частью этого имущества);

– в иных случаях, предусмотренных законом, например, в случае отчуждения технологий (ст. 1547 ГК РФ).

### **Вопросы для самопроверки**

1. Что служит нормативно-правовой основой защиты ОИС помимо Гражданского Кодекса РФ?

2. Назовите базовые международные договоры в сфере ИС и поясните, каким ОИС они посвящены?

3. Назовите основные способы защиты интеллектуальных прав.

4. Поясните, как реализуются на практике меры гражданско-правового принуждения в сфере ИС.

5. Как «работают» административные способы защиты ИС?

6. Как осуществляется судебная защита ИС и какие суды занимаются такими делами?

7. Дайте классификацию договоров в сфере ИС.

8. Раскройте смысл договоров об отчуждении исключительных прав. На какие объекты исключительных прав они не распространяются?

9. Что такое лицензия и лицензионный договор? Как именуются договаривающиеся стороны?

10. По каким признакам классифицируются лицензионные договоры?

11. Раскройте сущность лицензий: чистой, сопутствующей, возвратной, перекрестной, принудительной, открытой, обязательной, сублицензии.

12. Какой лицензионный договор, согласно ГК РФ, может быть заключен в устной форме?

13. Какие существуют договоры о создании РИД? Приведите примеры.

14. В чем суть договоров в сфере оборота ОИС: залога, опционного (предлицензионного), коммерческой концессии, совместного владения?

15. В каких случаях переход исключительного права к другим лицам возможен и без заключения договора с правообладателем?

## **4. РЕЖИМЫ ЗАЩИТЫ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

### **4.1. Авторско-правовой режим**

В настоящее время авторское право (АП) регулируется не только четвертой частью ГК РФ, введенной 1 января 2008 г., но и различными международными договорами, например, Всемирной конвенцией об авторском праве, Бернской конвенцией об охране литературных и художественных



произведений, конвенцией по охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (см. табл. 17).

На сегодня АП – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей. Говоря о современном авторско-правовом режиме, надо понимать, что **АП распространяется на произведения науки, литературы и искусства при условии**, что они:

1. Являются **результатом творческой деятельности**. Определение последней – сложная задача. Хотя на эту тему есть масса исследований, приемлемого критерия до сих пор нет. На практике критерий творчества сводится к установлению факта **самостоятельного создания РИД** – творческой признается любая умственная деятельность и результат этой деятельности охраняется АП, если не доказано, что он является следствием прямого копирования («пиратства», плагиата), либо по закону не может являться объектом авторского права. АП охраняет любые творчески самостоятельные произведения независимо от их назначения и достоинства.

В истории есть много примеров неприятия современниками ряда достижений науки, литературы и искусства, включая гонения на их авторов (и последующим изменением отношения на совсем противоположное). Подобного рода социально-исторические оценки правом не учитываются. Кроме того показателем творческого характера произведения является его **новизна** (она – синоним оригинальности произведения, может выражаться в новом содержании, новой форме произведения, новой идее, новой научной концепции и т.п.)

2. Существуют в **объективной форме**, которая может быть: а) **письменной** (рукопись, машинопись, нотная запись); б) **устной** (публичное произнесение, исполнение речи, в т.ч. судебные, доклады, лекции, проповеди); в) **изображением** (рисунок, эскиз, картина, план, чертёж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и т.д.); г) **звуко- или видеозаписью** (механическая, магнитная, цифровая, оптическая); д) **объемно-пространственной** (скульптура, модель, макет, сооружение).

В связи с объективной формой произведения надо заметить, что на материальные носители может существовать и обычно существует чье-то право собственности или иное вещное право. Но это не приводит к превращению систем научных понятий, литературных или художественных образов (идеальных результатов интеллектуальной деятельности) в материальные объекты. Для признания произведения объектом АП, выраженного в объективной форме, не имеет значения способ его выражения<sup>1</sup>. Для права

---

<sup>1</sup> Так, например, известно, что В.С. Высоцкий делал черновые записи отдельных своих песен во время съемок кинофильмов на монтажных карточках.

эти способы объективирования творческих произведений не играют никакой роли. Если кто-либо попытается опубликовать эти стихи под своим именем, и плагиат будет доказан, охраняться будут авторские права поэта, создателя стихов, а действия плагатора пресечены. Юридически безразличным является и такой аспект произведения, как его обнародование.

АП распространяется как на **обнародованные**, так и на **необнародованные** произведения, если они существуют в какой-либо объективной форме. Иначе говоря, АП в равной мере охраняет как рукопись романа, лежащую в ящике стола писателя, так и опубликованный роман. Формами обнародования произведения являются опубликование, публичный показ, публичное исполнение, передача в эфир и т.п. (табл. 20). Произведение считается обнародованным с момента, когда оно стало потенциально **доступным для сведения неопределенного круга лиц**.

Таблица 20

### Формы обнародования произведений

№	Форма	Комментарий
1	Опубликование	Выпуск в обращение с согласия автора экземпляров произведения в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики, исходя из характера произведения (так обнародуется большинство литературных (в т.ч. научных) произведений, издающихся тиражами, оправданными читательским спросом)
2	Показ произведения	Демонстрация оригинала или экземпляра произведения (копии, изготовленной в любой материальной форме) непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств (кинофильмы, произведения живописи, экспонируемые на открытых выставках)
3	Исполнение	Представление произведения посредством игры, декламации, пения, танца в живом виде или с помощью технических средств (теле- и радиовещания, кабельного телевидения и т.п.); показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком)
4	Передача в эфир	Сообщение произведения посредством его передачи по радио или телевидению

Для того чтобы показ, исполнение или передача в эфир трактовались как обнародование произведения, они должны носить **публичный** характер. Публичный показ, публичное исполнение или сообщение произведения для всеобщего сведения понимаются как любые показ, исполнение или сообщение произведения непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, **не принадлежащих к обычному кругу семьи**. Отсутствие любого из названных критериев не позволяет говорить о наличии произведения как объекта АП. При этом объектом АП может служить как произведение в целом, так и его часть (включая его на-

звание), которая удовлетворяет названным критериям охраноспособности и может использоваться самостоятельно.

Право на произведение **возникает у его создателя в силу самого факта создания**. В этом заключается одно из главных достоинств АП по сравнению с патентным правом на изобретения и другие объекты ПС. Для возникновения и осуществления АП не требуется регистрации, специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей.

**Исключения составляют программы для ЭВМ и базы данных (БД).** Для них возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя в соответствии с правилами ст. 1262 ГК РФ. Владелец исключительных АП для оповещения о своих правах может (но не обязан) использовать знак охраны АП, помещаемый на каждом экземпляре произведения и состоящий из трех элементов: 1) латинской буквы «с»<sup>1</sup> в окружности: ©; 2) имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав; 3) года первого опубликования произведения.

С помощью знака охраны службы, бюро и общества (таможенные, авторско-правовые и т. п.), в чьи задачи входит выявление нарушений АП, могут более эффективно бороться с недозволенным использованием охраняемых законом произведений. Так, таможенные органы, имея перечни опубликованных в стране произведений, следят за наличием на экземплярах импортируемой печатной продукции знака охраны.

Отсутствие знака охраны, равно как и его незаконное помещение, могут повлечь запрет на ввоз, арест продукции и другие санкции, налагаемые, как правило, судом. Есть **презумпция авторства**: при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения. Презумпция распространяется и на случаи создания произведения соавторами.

**Субъекты авторского права.** В их качестве могут выступать как физические, так и юридические лица. К числу последних обычно относятся издатели газет, журналов и некоторых других составных произведений, изготовители аудиовизуальных произведений и работодатели авторов служебных произведений. Субъектами авторского права являются:

**1. Авторы** (творцы, создатели) произведений науки, литературы и искусства. Автором признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале (экземпляре произведения), считается его автором, если не доказано иное. Надо отметить также такой вид взаимоотношений, как соавторство. Граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются **соавторами**

---

<sup>1</sup> Буква «с» – начальная буква слова «copyright» («авторское право»). Помещение этого знака (знака предупредительной маркировки) на экземплярах опубликованных произведений призвано на практике обеспечить выявление случаев несанкционированного (незаконного) использования права на эти произведения. В живой природе животные аналогично «метят» свою территорию (предупреждая об этом чужаков).

независимо от того, образует ли это произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное. В случае, когда такое произведение образует неразрывное целое, ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения. Такое соавторство именуется **нераздельным**.

Часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, может быть использована её автором по своему усмотрению, если соглашением между соавторами не предусмотрено иное. В этом случае соавторство – **раздельное**.

Эти виды соавторства различаются режимом использования произведений. Классический пример нераздельного соавторства – работы группы художников под псевдонимом Кукрыниксы<sup>1</sup> (в составе: М.В. Куприянова, П.Н. Крылова, Н. А. Соколова) или писателей И. Ильфа и Е. Петрова (романы «Двенадцать стульев» и «Золотой теленок»)<sup>2</sup>. Они не выделяли свои части коллективных произведений. Об этом свидетельствуют их слова: «Наш коллектив, по правде говоря, состоит из четырёх художников: Куприянова, Крылова, Соколова и Кукрыниксы. К последнему мы все трое относимся с большой бережностью и заботой. То, что создано коллективом, не смог бы осилить любой из нас в отдельности».

Пример раздельного соавторства – музыкально-драматическое произведение с текстом, например, опера. Будучи единым объектом АП, она легко распадается на два самостоятельных произведения (либретто и музыку) с двумя разными авторами.

Право на использование любого коллективного произведения принадлежит соавторам совместно. При желании они могут регламентировать свои отношения взаимным соглашением. Вместе с тем при раздельном соавторстве каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения по своему усмотрению, в т.ч. запретить её использование, если иное не предусмотрено соглашением между соавторами.

Напротив, при нераздельном соавторстве, где произведение – неразрывное целое, ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения. Вопросы соавторства являются одними из наиболее распространенных и сложных в спорах, возникающих в правоотношениях авторов. Сложившаяся судебная практика ис-

---

<sup>1</sup> Демосфенова Г.Л. Кукрыниксы / Г.Л. Демосфенова. – М.: Знание, 1960. – 40 с.

<sup>2</sup> Известен коллективный псевдоним группы математиков-французов – Никола Бурбаки (фр. Nicolas Bourbaki), позже в неё вошли несколько иностранцев, она была создана в 1935 г. Цель группы – написание серии книг, отражающих современное состояние математики. Аналогичная группа математиков: Джет Неструев – группа советских/российских математиков, сотрудников МГУ, работающих в области обоснования квантовой теории поля.

ходит из возможности достижения соглашений о соавторстве на любой фазе создания коллективного произведения или даже после его завершения.

Соавторство на коллективное произведение может возникать и при отсутствии такого соглашения, например, при использовании композитором изданных литературных произведений для создания музыкальных произведений с текстом. В любом случае важен факт творческого участия в создании произведения. Оказание автору или соавторам лишь технической помощи (подбор материалов, вычерчивание схем, диаграмм, графиков) соавторства не порождает. Не ведет к соавторству и спонсорство, т.е. оказание авторам финансовой помощи для создания произведения.

Для признания лица автором соответствующего произведения не имеют значения ни его возраст, ни дееспособность. В то же время для осуществления авторских прав требуется достижение определенного возраста. Если автором произведения является лицо, не достигшее 14 лет, то его авторские права осуществляют законные представители (родители, опекуны). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителей осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства (ст. 26 ГК РФ).

Граждане, ограниченные судом в дееспособности, могут осуществлять свои авторские права лишь с согласия попечителей (ст. 30 ГК РФ). За граждан, признанных судом недееспособными, авторские права осуществляют их опекуны (ст. 29, 32 ГК РФ).

**2. Правопреемники.** В случае смерти автора носителями его авторских прав выступают наследники. Наследование авторских прав может происходить как по закону, так и по завещанию. Наследование по закону имеет место, если оно не изменено завещанием. Важной особенностью наследования авторских прав является то, что авторские права переходят к наследникам в бездолевом порядке – как единое целое, не подлежащее разделу. Это означает, что распорядиться перешедшими по наследству авторскими правами наследники должны совместно и по взаимному согласию, а в случае спора – по решению суда.

Надо отметить ряд особенностей перехода авторского права по наследству. Прежде всего, по наследству к наследникам переходят не все авторские права, а только их часть. В законе указывается, что по наследству **не переходят право авторства, право на авторское имя и право на защиту репутации автора**, однако в отношении этих прав к наследникам переходят права на защиту названных прав от нарушений со стороны третьих лиц, если только автор не назначил для этих целей специальное лицо.

**3. Работодатели и работники.** Своеобразный состав субъектов авторского права складывается в отношении служебных произведений. **Служебным признается произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.** Закон не определяет понятий «служебные обязанности», «служебное задание» и

«работодатель». Обычно работодателем считается юридическое или физическое лицо, состоящее с работником в трудовых (служебных) отношениях в соответствии с трудовым законодательством. Лицо, выполняющее в рамках этих отношений определенные обязанности, признается работником.

Круг служебных обязанностей работника определяется должностными инструкциями, положениями о структурных подразделениях, уставами организаций и предприятий. Служебным обычно является конкретное задание работнику, исходящее от работодателя в лице его органов и зафиксированное в документации, с которой работник был ознакомлен до создания произведения. Права автора служебного произведения ограничены.

Он имеет только личные неимущественные права, в т.ч. право на обнародование произведения. Исключительные же права на использование служебного произведения, если иное не оговорено в трудовом договоре, принадлежат работодателю. Закон предусматривает обширный перечень имущественных прав. Работодатель вправе при любом использовании служебного произведения указывать свое наименование либо требовать такого указания. **Данные правила не применяются к создаваемым в служебном порядке энциклопедиям и периодическим изданиям.** Поэтому авторы служебных произведений, включенных в такие издания, сохраняют исключительные права на использование своих произведений независимо от издания в целом.

**4. Другие лица**, приобретающие по закону или договору исключительные авторские права. Например, составителю – автору сборника, базы данных или другого составного произведения – принадлежит авторское право на осуществленные им подбор или расположение материалов.

**Составительство**, будучи творческим трудом, порождает авторские права даже в том случае, когда систематизируемые идеи или факты не являются объектами авторского права. Разумеется, составители, имеющие дело с произведениями, охраняемыми авторским правом, обязаны считаться с авторами данных произведений. Более того, составитель пользуется авторским правом лишь при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включаемых в составное произведение. Для выполнения этого условия необходимо заручиться письменным согласием этих авторов. Напротив, авторы включаемых в сборники произведений (если иное не предусмотрено авторским договором) вправе распоряжаться ими по своему усмотрению независимо от составного произведения.

К данной категории относят переводчиков литературных текстов, аранжировщиков музыкальных произведений, а также лиц, осуществляющих иную переделку либо переработку произведений, например драматургов, создающих киносценарии на основе романов, повестей или рассказов. Наличие авторского права переводчиков и авторов других производных произведений не мешает иным лицам на тех же условиях делать свои переводы и переработки одних и тех же произведений.

Авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные объекты авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное или составное произведение.

На отдельные составные произведения авторское право принадлежит **издателям**. Речь идет об **энциклопедических словарях, периодических и продолжающихся сборниках научных трудов, газетах, журналах и других периодических изданиях**. Исключительные права на использование произведений независимо от издания в целом сохраняется за авторами произведений, включаемых в такие издания, но исключительное право на использование такого издания в целом принадлежит издателю. В роли издателя обычно выступает юрлицо. Издатель вправе при любом использовании издания указывать его наименование, требовать такого указания.

Например для аудиовизуальных или кинематографических произведений, а также произведений, выраженных средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и др. подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации субъектами будут являться: режиссер-постановщик; автор сценария; композитор, являющийся автором музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

К числу субъектов авторского права относятся также **организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе** (табл. 21). Такого рода организации могут создаваться непосредственно обладателями авторских и смежных прав в целях обеспечения этих прав в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднено (публичное исполнение, в т.ч. по радио и телевидению, воспроизведение путем записи, репродуцирование и др.).

Таблица 21

Российские организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе

№	Организация	Характеристика деятельности
1	2	3
1	Общероссийская общественная организация «Российское Авторское Общество» (РАО)	НКО, созданная для осуществления управления авторскими правами на коллективной основе. Объединяет более 26 тыс. российских и более 1 млн зарубежных авторов (правопреемников) в соответствии с соглашениями о взаимном представительстве интересов на основании более 150 соглашений с зарубежными партнёрами из 66 стран (А. Эшпай – президент Авторского совета, М.И. Дмитриев – ген. директор)). Ещё в 1870 г. по инициативе А.Н. Островского было учреждено «Собрание русских драматических писателей». На его базе в 1874 г. создано «Общество русских драматических писателей» (председатель – А.Н. Островский). В момент основания в Общество входил 81 член, в т.ч. А.К. Толстой, И.С. Тургенев и Н.С. Лесков. В 1875 г. к Обществу присоединились композиторы

1	2	3
		<p>во главе с Н.А. Римским-Корсаковым, образовав «Общество русских драматических писателей и композиторов». В 1904 г. Общество разделилось на Московское (МОДПИК) и ДРАМСОЮЗ (Санкт-Петербург). В 1930 г. общества вновь объединились во Всероссийское общество драматургов и композиторов. После присоединения СССР к Женевской конвенции об авторском праве в 1973 г. создано Всесоюзное агентство по авторским правам (ВААП), оно объединило все сферы АП, став членом Международной конфедерации обществ авторов и композиторов (СИЗАК). В 1991 г. ВААП трансформировано в Государственное агентство по авторским и смежным правам (ГААСП), а в 1992г. – в Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС). После вступления в силу Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», предусматривающий создание НКО, осуществляющих управление авторскими и смежными правами на коллективной основе (3.08.1993 г.) образовано РАО, его Устав зарегистрирован в Минюсте РФ 30.09.1993 г. Динамика сборов, млрд руб.: 2005 – 1,120, 2007 – 1,536, 2009 – 2,778, 2011 – 2,942. Вместе с тем непонимание схем, по которым работает РАО, копило недовольство со стороны ряда авторов и правообладателей, некоторые из них (Илья Резник, Раймонд Паулс, Максим Фадеев, Стас Намин, Алексей Рыбников) уже исключили свои произведения из управления РАО</p>
2	<p>Российский Союз Правообладателей (общероссийская общественная организация «Российский Союз Правообладателей», РСП)</p>	<p>Создана 21.12.2009 г. деятелями культуры и искусства для реализации и защиты их прав на РИД. Президент Совета РСП – Н.С.Михалков. Занимается взиманием сбора в размере 1% за импорт в Россию многочисленных видов оборудования и носителей информации, позволяющего воспроизводить, записывать или хранить аудио- и видеоматериалы. Общий объём импорта таких приборов оценивался на 2012 г. в 300–600 млрд руб. Часть собранной суммы (в 2012 г. около 42%) РСП перераспределяет между правообладателями различных произведений, используя при этом несколько рейтингов популярности, в т.ч. – данные по продаже дисков, количеству воспроизведений по телевидению и радио, часть статистики скачиваний в сети Интернет. Большую часть выплаченных сумм получают юрлица: музыкальные издательства, компании звукозаписи, издатели кинофильмов. Динамика роста сборов, млрд руб. (выплат правообладателям, %): 2011 г. – 0,684. (42%); 2012 г. – 1,17 (65%); 2013 г. – 3,4 (65% – план). В 2014–2015 гг. в порядке инициативы РСП предложила обложить обязательной ежемесячной выплатой в 25 рублей всех пользователей сети Интернет в России, путём введения понятия глобальной лицензии в части 4 ГК. Проект изменений был передан в Минкультуры. По оценкам, подобные сборы могли бы достичь уровня в 600–860 млн долларов в год (36–52 млрд руб по усредненному курсу)</p>
3	<p>Общероссийская общест-</p>	<p>Некоммерческая общероссийская общественная организация по коллективному управлению смежными правами исполнителей и</p>



1	2	3
	венная организация «Общество по коллективному управлению смежными правами «Всероссийская Организация Интеллектуальной Собственности», ВОИС <sup>1)</sup>	изготовителей фонограмм. Основана в 2008 г. По состоянию на 1.01.2013 г. насчитывала 3905 правообладателей (3147 – исполнителя и 758 изготовителя фонограмм). Высший орган управления – конференция членов общества, постоянно действующий орган управления – Совет. В его состав входят известные исполнители (Ю. Антонов, Л. Долина, А. Кутиков, С. Мазаев и др.), представители компаний звукозаписи: А. Бочков (ООО «Студия Союз»), М. Дмитриев (ООО «Первое музыкальное издательство»), А. Лукинов (ООО «Мэйнстрим Продакшн»), А. Никитин (ООО «Фирма грамзаписи «Никитин»). На 2012 г. размер сборов ВОИС и выплат вознаграждения правообладателям составил, соответственно, млн руб – 531,7 млн руб. и 255,3 млн руб (48%)
4	Некоммерческое партнерство по защите и управлению правами в сфере искусства «УПРАВИС»	Создано 27.02. 2008 г для осуществления права следования при перепродаже произведений изобразительного искусства, а также авторских рукописей (автографов), литературных и музыкальных произведений. Директор – А.Л. Сухотин, главный эксперт – А.В. Логунов. С 2008 г. аккредитовано государством в сфере управления правом следования в отношении произведений изобразительного искусства, а также авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений. В 2013 г. в соответствии с приказом Минкульта РФ от 16.12.2013 г. № 2105 г. получило повторную аккредитацию сроком на 10 лет (Свидетельство № МК-03/13 от 16.12.2013 г.). Функции НП «УПРАВИС»: 1) сбор, распределение и выплата авторского вознаграждения; 2) представление интересов обладателей права следования в государственных учреждениях и судах; 3) сотрудничество с зарубежными партнерами (организациями по коллективному управлению правами). С декабря 2012 г. – предварительный член CISAC – Международной конфедерации обществ авторов и композиторов

Организации и ассоциации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе, действуют лишь в пределах полученных от авторов полномочий. Сами обладателями авторских прав они не становятся, являясь лишь представителями авторов и действуя в их интересах<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Не путать с Всемирной Организацией Интеллектуальной Собственности (ВОИС).

<sup>2</sup> Приведем их расширенный список: Российская фонографическая ассоциация – РФА (управляет имущественными правами производителей фонограмм); Российское общество прав исполнителей – РОУПИ; Российское общество мультимедиа и цифровых сетей – РОМС; Российское общество прав в аудиовизуальной сфере – РОПАС; Российское авторское общество КОПИРУС (управляет авторскими правами при репрографическом воспроизведении и иных видах воспроизведения (копирования) произведений, включая осуществляемых с использованием современных технологий).

Защиту прав авторов осуществляют также различные академии наук<sup>1</sup>. В России действует несколько десятков общественных академий<sup>2</sup>. Эта категория общественных объединений предусмотрена Федеральным законом от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике». Защита интересов авторов (ученых, писателей, художников), состоящих в академиях, осуществляется через квалифицированных юристов этих академий путем обращения с требованиями в суд, причем эти требования организация вправе предъявить как от имени правообладателей, так и от своего имени, а также путем совершения иных юридических действий, необходимых для защиты прав.

**Виды авторских прав и срок их действия.** Самой распространенной и в то же время самой спорной классификацией авторских прав является деление их на **личные неимущественные и имущественные**.

Последние могут принадлежать в силу закона, договора или наследования любым субъектам авторского права. Личными же неимущественными правами могут обладать лишь авторы произведений. Данные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже в случае уступки исключительных прав на использование произведения. К личным неимущественным правам относятся следующие права (табл. 22).

Повторим, что авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

Что касается имущественных прав, то в соответствии с ГК РФ автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

Во-первых, это исключительные имущественные права. Само определение таких прав как «исключительных» говорит о том, что автору принадлежат исключительно все права на произведение.

Во-вторых, правообладатель исключительных прав вправе использовать произведение в любой форме и любым способом, хотя «любая форма и способ» фактически все же ограничиваются законодателем перечнем правомочий перечисленных в ГК РФ.

---

<sup>1</sup> Эту деятельность ведут государственные и общественные академии наук. На 2017 г. в России, согласно ст. 6 ФЗ № 127, есть 4 академии наук – некоммерческие организации в форме федеральных государственных бюджетных учреждений: академия образования (РАО), академия архитектуры и строительных наук (РААСН), академия художеств (РАХ) (их называют отраслевыми). Статус Российской академии наук (РАН) определяется ФЗ № 253. Российская академия медицинских наук (РАМН) и Российская академия сельскохозяйственных наук (РАСХН) были влиты в РАН в 2013 г.

<sup>2</sup> Среди них: Академия военных наук, Международная инженерная академия, Российская академия естественных наук (РАЕН), Российская академия космонавтики имени К.Э. Циолковского, Российская инженерная академия (РИА), Российская академия художественной критики, Петровская академия наук и искусств и др.

## Личные неимущественные права

№	Право	Комментарий
1	Авторства	Неотделимо от личности автора, принадлежит лишь создателю произведения, неотчуждаемо, от него нельзя отказаться, действует в течение всей жизни автора и прекращается с его смертью. В дальнейшем существует как юридический факт, с которым все должны считаться. После смерти автора авторство признается и охраняется законом, но уже не как субъективное право (субъекта больше нет), а как общественный интерес, нуждающийся в признании и защите
2	На имя	Право использовать, разрешать использование произведения под своим именем, вымышленным (псевдонимом) либо без указания имени (анонимно), неотчуждаемо и непередаваемо, в т.ч. при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен
3	Обнародования / разрешения обнародования произведения в любой форме, включая право отзыва	Обнародование произведения – это осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом. <b>Отзыв произведения</b> предполагает отказ от обнародования. Исследователи говорят как о сохранении (ещё не обнародованного), так и о восстановлении (уже обнародованного) произведения. При этом такой отказ может быть совершен на любой стадии (до тех пор, пока произведение не было обнародовано). Например, если был напечатан тираж книжной продукции, но еще не поступил в продажу, автор вправе отказаться от обнародования. При этом он будет обязан возместить пользователю как убытки, так и упущенную выгоду
4	На неприкосновенность произведения (на защиту репутации автора)	Речь идет о праве на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора. Не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения). Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с ГК РФ. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти

В соответствии со ст. 1270 ГК РФ **использованием произведения** независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, **считается**: 1) воспроизведение произведения, т.е. изготовление одного и более экземпляра произведения

или его части в любой материальной форме; 2) распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров; 3) публичный показ произведения, т.е. любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения; 4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения; 5) прокат оригинала или экземпляра произведения; 6) публичное исполнение произведения, т.е. представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения; 7) сообщение в эфир, т.е. сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю; 8) сообщение по кабелю, т.е. сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в т.ч. путем ретрансляции); 9) перевод или другая переработка произведения; 10) практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта; 11) доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

**Иные права.** К этой категории прав относятся следующие права.

1) **Право на вознаграждение за использование служебного произведения.** Если работодатель в срок, предусмотренный законом, начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение. У автора указанное право на вознаграждение есть и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом.

2) **Право следования.** В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи. Размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты определяются Правительством РФ. Право следования неотчуждаемо, оно переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

3) **Право доступа** означает правомочие автора произведения изобразительного искусства требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения. При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору. Автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено иное. Например, автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и право авторского надзора за строительством здания или сооружения либо иной реализацией соответствующего проекта. Порядок осуществления авторского контроля и надзора устанавливается федеральным органом исполнительной власти по архитектуре и градостроительству.

4) **Право на вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях** принадлежит авторам, исполнителям, изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений. Такое вознаграждение имеет компенсационный характер и выплачивается правообладателям за счет средств, которые подлежат уплате изготовителями и импортерами оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения. Вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях распределяется между правообладателями в следующей пропорции: **40% – авторам, 30% – исполнителям, 30% – изготовителям** фонограмм или аудиовизуальных произведений.

Распределение вознаграждения между авторами, исполнителями, изготовителями фонограмм или аудиовизуальных произведений осуществляется пропорционально фактическому использованию соответствующих фонограмм или аудиовизуальных произведений. Порядок распределения вознаграждения и его выплаты устанавливается Правительством России.

В ГК РФ оговорены специальные **случаи свободного использования произведения**, в частности: 1) использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях; 2) использование произ-

ведения путем репродуцирования; 3) использование произведений, расположенных в местах, открытых для свободного посещения; 4) публичное исполнение музыкальных произведений; 5) воспроизведение произведений для судебных целей; 6) запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования; 7) воспроизведение произведения в личных целях; 8) воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных.

**Общий срок действия авторского права.** Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. По истечении срока действия исключительного права произведение, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние. Такое произведение может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения; при этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

**Смежные права.** Смежные права – совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по охране исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного и кабельного вещания, установлению режима их использования, наделению исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций личными неимущественными и имущественными правами и защите этих прав. К отношениям в сфере смежных прав применяются многие нормы ГК РФ и специальные подзаконные правовые акты, касающиеся охраны и использования фонограмм, а также некоторые международные соглашения, в частности Римская конвенция об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (1961 г.) и Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (1971 г.).

Необходимо знать, что смежные права производны и зависимы от авторских прав. Нельзя сделать фонограмму исполнения песни, не используя её слова и музыку, сочиненные поэтом и композитором. Точно так же невозможно осуществить радио или телепередачу без вторжения в сферу труда артистов-исполнителей, драматурга, хореографа, чтеца-декламатора или иного носителя авторского либо смежного права. Поэтому (согласно закону) производитель фонограммы и вещательные организации осуществляют свои права лишь в пределах прав, полученных по договору с исполнителями и авторами записанных на фонограммах или передаваемых в эфир либо по кабелю произведений. Более того, чтобы, к примеру, передать в эфир или по кабелю постановку спектакля, вещательная организация должна получить разрешение не только от режиссера-постановщика, но и от занятых в спектакле исполнителей, а также от автора исполняемого литературного произведения.

**Объектами смежных прав** являются: 1) исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спек-

таклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств; 2) **фонограммы**, т.е. любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение; 3) **сообщения передач** организаций эфирного или кабельного вещания, в т.ч. передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по её заказу за счет её средств другой организацией; 4) **базы данных** в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов; 5) **произведения** науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

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

- исполнители (музыканты, певцы, пародисты, актеры, танцоры и т.д.);
- производители фонограмм (изготовители фонограмм);
- организации эфирного или кабельного вещания;
- изготовители баз данных;
- публикаторы.

В качестве исполнителей, прежде всего, выступают артисты: актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, исполняющие произведения литературы или искусства, в т.ч. эстрадные, цирковые или кукольные номера. В число исполнителей входят также режиссеры-постановщики спектаклей и дирижеры. По аналогии с соавторством в сфере смежных прав существует термин **«совместное исполнение»**.

Смежные права на совместное исполнение принадлежат совместно принимавшим участие в его создании членам коллектива исполнителей (актерам, занятым в спектакле, оркестрантами другим членам коллектива исполнителей) независимо от того, образует такое исполнение неразрывное целое или состоит из элементов, каждый из которых имеет самостоятельное значение. исполнителю, в т.ч. режиссеру-постановщику и дирижеру, в отношении его исполнения или постановки принадлежат личные неимущественные и имущественные права.

В число **личных неимущественных прав** входят:

- 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;
- право на неприкосновенность исполнения – право на защиту исполнения от всякого искажения, т.е. от внесения в запись, в сообщение в эфир или по кабелю изменений, приводящих к извращению смысла или к нарушению целостности восприятия исполнения.

**Исключительные имущественные права** выражаются в праве на использование исполнения или постановки, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования данных объектов смежных прав. Реализуя исключительное право на использование исполнения или постановки, обладатель смежных прав может осуществлять сам или разрешать третьим лицам осуществление передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю исполнения либо постановки (если они не были ранее переданы либо сообщены либо если передачи не идут в записи).

**Производителями фонограмм** называются лица, осуществляющие звуковую запись исполнения или иных звуков на любом материальном носителе. Под записью понимается фиксация звуков с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, например, в форме кассеты или компакт-диска, позволяющих осуществлять неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение данных звуков. Производителем фонограммы может быть как юридическое, так и физическое лицо, **взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись** исполнения или иных звуков. При отсутствии доказательств иного производителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого обозначено на фонограмме и содержащем её футляре обычным способом.

**Изготовителю фонограммы принадлежат:** 1) исключительное право на фонограмму; 2) право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования; 3) право на защиту фонограммы от искажения при её использовании; 4) право на обнародование фонограммы, т.е. на осуществление действия, которое впервые делает фонограмму доступной для всеобщего сведения путем её опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо иным способом. При этом опубликованием является выпуск в обращение экземпляров фонограммы с согласия изготовителя в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики.

Изготовитель фонограммы осуществляет свои права с соблюдением прав авторов произведений и прав исполнителей. Хотя изготовление звуковой записи не является особой формой искусства, от качества фонограммы зависит успех или провал исполнителя песенного жанра. Важно, чтобы голос на фонограмме звучал не хуже живого исполнения. Широкое применение высококачественной фонограммы затрагивает также интересы её изготовителя, в т.ч. в его конкуренции с другими производителями фонограмм. Этим объясняется предоставление производителю исключительных прав на использование его фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования.

Производитель фонограммы вправе осуществлять сам или разрешать воспроизведение другими лицами фонограммы, её переделку или иную переработку, продавать, сдавать в прокат или импортировать экземпляры фонограммы. Поскольку в коммерческом плане интересы производителя



наиболее остро затрагивает воспроизведение фонограммы, важно отметить что под воспроизведением понимается изготовление одного или более экземпляров фонограммы либо её части на любом материальном носителе.

Под экземпляром фонограммы понимается её копия на подобном носителе, изготовленная как непосредственно, так и косвенно с фонограммы и включающая все звуки или часть звуков, зафиксированных в этой фонограмме. При этом, однако, следует иметь в виду, что произведенные и проданные с ведома производителя фонограммы распространяются далее без его согласия и без выплаты вознаграждения.

Что касается сдачи в **прокат**, то распространение экземпляров фонограммы в такой форме всегда принадлежит её производителю независимо от того, кто является собственником этих экземпляров. Фонограмма, опубликованная в коммерческих целях, может быть использована без согласия её производителя и исполнителя, но с выплатой вознаграждения. Коль скоро продаже такой фонограммы уже предшествовало согласие и исполнителя, и производителя фонограммы, нет оснований препятствовать её дальнейшему широкому использованию на коммерческих началах. В подобном порядке допускается также публичное исполнение фонограммы, передача её в эфир и сообщение по кабелю.

Под организациями эфирного и кабельного вещания понимаются радиостанции, телевизионные компании (ОРТ, НТВ и др.), различные государственные и частные компании, ведущие передачи по каналам кабельного телевидения, как правило, за дополнительную абонентную плату.

Обладая исключительным правом, организация эфирного вещания может разрешить другим лицам одновременно с ней транслировать её передачу, записывать и воспроизводить запись передачи, сообщать её для всеобщего сведения по кабелю, сообщать передачу в тех же целях в местах с платным входом. В последнем случае вещательная организация не имеет исключительных прав, если запись была сделана с её согласия и воспроизведение передачи осуществляется в целях обучения, информационных и тому подобных указанных в законе целях. Возникшее сравнительно недавно кабельное вещание стало активно конкурировать с эфирным.

Функционируя на базе тех же телеприемников, что и эфирное, кабельное телевидение обладает более высокой избирательностью, адресностью и целенаправленностью своего воздействия на аудиторию, достигаемыми с помощью несложных дополнительных приставок и тому подобных технических средств. Организация кабельного вещания обладает исключительным правом использования своей передачи в любой форме. Она вправе также давать разрешение на трансляцию передачи за вознаграждение. Пользуясь своим правом, организация кабельного вещания, подобно эфирной вещательной организации, может позволить другим лицам в одно время с нею сообщать её передачу в эфир, записывать и воспроизводить запись, а также транслировать передачу в места с платным входом.

**Изготовителем базы данных** признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. Изготовителю базы данных принадлежат:

- исключительное право изготовителя базы данных;
- право на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования.

**Публикатором** признается гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом. Публикатору принадлежат:

- исключительное право публикатора на обнародованное им произведение;
- право на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в т.ч. при переводе или другой переработке произведения.

**Исключительное право публикатора** на произведение возникает в момент обнародования этого произведения и действует в течение **25 лет**, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования.

Как и авторские права, смежные права возникают у их обладателей независимо от соблюдения каких-либо формальностей. Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах может использовать знак охраны смежных прав, помещаемый на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре. Данный знак состоит из трех элементов: латинской буквы «R» в окружности; имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав; года первого опубликования фонограммы.

**Права исполнителя действуют в течение 50 лет** после первого исполнения или постановки. Исключение составляют право на имя и на защиту исполнения от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. Эти права охраняются бессрочно.

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

Сходным образом **права вещательных организаций действуют в течение 50 лет** после осуществления первой передачи в эфир или по кабелю.

По общему правилу 50-летние сроки действия смежных прав исчисляются с 1 января года, следующего за годом, в котором имели место первое исполнение, первое опубликование фонограммы, первая передача. Однако в порядке исключения для некоторых правообладателей эта «нижняя планка» отсчета может быть значительно изменена в случае, если исполнитель

был репрессирован и реабилитирован посмертно, срок охраны начнет действовать лишь с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

**Исключительное право изготовителя базы данных** возникает в момент завершения её создания и **действует в течение 15 лет**, считая с 1 января года, следующего за годом её создания. Исключительное право изготовителя базы данных, обнародованной в этот период, действует в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом её обнародования.

Наряду с исполнителями, производителями фонограмм и организациями эфирного и кабельного вещания смежными правами могут воспользоваться их правопреемники, в том числе наследники.

В пределах остающейся части сроков действия смежных прав к правопреемникам переходит право разрешать использование исполнений, постановок, фонограмм, передач и право на получение вознаграждения.

#### **4.2. Открытый режим. Патентное право (промышленная собственность)**

Патентное право – составная часть законодательства сферы интеллектуальной собственности, она регулирует отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием РИД, являющихся решениями технических или художественно-конструкторских задач.

##### **Субъекты патентного права.**

**Автор** – ключевая фигура в создании РИД: благодаря знаниям и уму, а иногда просто стечению обстоятельств именно он формулирует новый результат решения конкретной задачи. Автор – физическое лицо, творческим трудом которого создан соответствующий РИД. Авторы результата должны быть в обязательном порядке указаны в заявлении на выдачу патента. Гражданское законодательство не ограничивает возраст автора, но надо иметь в виду следующее: а) для лиц, не достигших 14 лет, а также для лиц, признанных недееспособными, реальное осуществление принадлежащих им прав сопряжено с действиями законных представителей (родителей или опекунов; б) несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не только приобретают, но и самостоятельно осуществляют принадлежащие им права, вытекающие из факта создания РИД.

Наряду с гражданами РФ авторскими правами на РИД пользуются лица без гражданства, проживающие на территории РФ. Иностранцы, граждане без гражданства, проживающие за пределами РФ, имеют такие же права, как и российские авторы, но при условии, что законодательство страны, гражданами которой они являются или на территории которого имеют местонахождение, предоставляет аналогичные права гражданам РФ.

В создании научного результата могут принимать участие несколько лиц, все они будут признаваться **соавторами**.

Автору принадлежат следующие права: **исключительное право (1), право авторства (2), право на получение патента (3), право на вознаграждение (4) за использование служебного И, ПМ или ПО.**

Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо, в т.ч. при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец и при предоставлении другому лицу права его использования. Отказ от этого права ничтожен. Право на получение патента на И, ПМ или ПО первоначально принадлежит автору И, ПМ или ПО.

**Патентообладатель.** Наряду с авторами не менее важным субъектом патентного права является патентообладатель – лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов. Им может быть **автор разработки, его наследники, работодатель или иные лица.** Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей ГК РФ любым не противоречащим закону способом.

**Наследники.** В случае смерти автора разработки или владельца патента субъектами патентного права становятся их наследники. Наследование изобретательских и патентных прав осуществляется в общем порядке и происходит как по закону, так и по завещанию. Однако при наследовании авторских прав к наследникам переходят не все права автора разработки, а лишь те, которые обеспечивают имущественные интересы наследников. К ним относятся права на подачу заявки, на выдачу патента и на получение вознаграждения или компенсации, если патент вправе получить работодатель умершего автора. Личные неимущественные права создателя разработки, в частности право авторства и право на авторское имя, по наследству не переходят и погашаются смертью автора. Это, конечно, не означает, что авторство и другие личные неимущественные права умершего изобретателя не охраняются после его смерти. Напротив, они охраняются бессрочно, но уже не в качестве субъективных прав, а в качестве общественно значимого интереса и защищаются в случае их нарушения по иску прокурора или общественной организации, объединяющей изобретателей.

В случае отсутствия у автора (патентообладателя) наследников по закону и отсутствия завещания наследником выступает государство.

Оформление наследственных прав в рассматриваемой области имеет некоторые особенности по сравнению с общим порядком.

В настоящий момент федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным предоставлять, регистрировать и поддерживать на территории России права на изобретения и полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, а также осуществлять регистрацию программ для ЭВМ,

БД и ТИМС, является **Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент, г. Москва)**. Роспатент находится в ведении Правительства Российской Федерации.

Роспатент имеет следующие подведомственные организации:

1. «Федеральный институт промышленной собственности» (ФГБУ ФИПС) (прием и экспертиза заявок на объекты патентного права, в т.ч. международных заявок на изобретения и полезные модели, выпуск официальных бюллетеней о зарегистрированных объектах патентных прав, поданных заявках и выданных по ним патентах, справочно-информационное обслуживание на базе государственного патентного фонда и единой системы автоматизированных банков данных и др.).

2. «Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения» (ФГБУ ФАПРИД) (государственный учет результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, экспортный контроль результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения, права на которые принадлежат государству и др.).

3. «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (ФГБОУ ВПО РГАИС)) (подготовка юристов со специализацией в области правовой охраны интеллектуальной собственности).

**Суд по патентным правам** – специализированный арбитражный суд, рассматривающий в пределах своей компетенции дела по спорам, связанным с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, в качестве суда первой и кассационной инстанции. Этот суд начал свою работу 3 июля 2013 г.

**Патентный поверенный** – гражданин, получивший в установленном порядке статус патентного поверенного и осуществляющий деятельность, связанную с правовой охраной РИД и средств индивидуализации, защитой интеллектуальных прав, приобретением исключительных прав на РИД и средства индивидуализации, распоряжением такими правами. В ряде стран для обозначения таких лиц используется термин патентный агент (patent agent) и патентный юрист (patent lawyer)<sup>1</sup>.

В каждой стране или региональной патентной организации имеются свои квалификационные требования, предъявляемые к патентным поверенным. Отношения, связанные с деятельностью патентных поверенных на территории РФ, требования к ним, порядок их аттестации и регистрации, а также обязанности и ответственность определяются и регулируются Федеральным законом от 30.12.2008 г. № 316-ФЗ в соответствии с ГК РФ.

**Всероссийское общество изобретателей и рационализаторов (ВОИР)**. На протяжении многих лет в России действуют различные научно-

---

<sup>1</sup> Патентных поверенных в РФ сегодня 1,8 тыс., в Германии – 10,1, а в США – 40(!)

технические общества как всероссийского, так и регионального характера, активно участвующие в изобретательских отношениях и являющиеся их самостоятельными субъектами. Наиболее известная организация такого рода – ВОИР, объединяющая более 1 млн человек. Её основные цели и задачи: создание организационных, социально-экономических и правовых условий для проявления и реализации творческих возможностей членов общества, усиления их социальной защищенности; оказание практической помощи членам общества в разработке и внедрении их предложений.

**Субъекты патентного права при создании служебного результата.** К числу субъектов патентного права относится также предприятие-работодатель, если работник (автор) создает объект в порядке служебного задания. Если работодатель в течение 4 мес. со дня уведомления его работником не подаст заявку на выдачу патента на соответствующий служебный объект в Роспатент, не передаст право на получение патента на служебный объект другому лицу или не сообщит работнику о сохранении информации о соответствующем РИД в тайне, право на получение патента на такие объекты переходит к работнику.

**Исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец.** Патент предоставляет владельцу объекта промышленной собственности исключительное право на изготовление, применение, ввоз на территорию России, предложение к продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец. Совершение указанных действий также распространяются в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом и в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ. **Выдача патента означает предоставление патентообладателю всех экономических и юридических прав,** связанных с последующей реализацией запатентованного объекта в процессе производства и в обороте, и одновременно права запрещать использовать объект промышленной собственности любому, кто на это не получил разрешения патентообладателя.

Исключительное право патентообладателя ограничивается в силу территориального характера патента, поскольку он действует в границах того государства, где выдан. Патент предоставляет правообладателю исключительное право использовать объект ПС, извлекая из этого пользу для себя, или разрешать использовать его другому лицу путем отчуждения прав или предоставления соответствующей лицензии. Нарушители исключительного права патентообладателя преследуются по суду. Поэтому обязанность третьих лиц – воздерживаться от совершения любых действий, которые бы противоречили исключительным правам патентообладателя.

В соответствии с ГК РФ исключительное право патентообладателя в ряде случаев ограничивается:

1. **В случае неиспользования или недостаточного использования** патентообладателем запатентованного объекта ПС (И, ПО – в течение 4 лет, а ПМ – 3 лет с даты выдачи патента) любое лицо, желающее и готовое использовать указанный объект, вправе потребовать у патентообладателя заключения лицензионного договора, а в случае отказа может обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении ему **принудительной неисключительной лицензии** (ст. 1362 ГК РФ).

2. Исключительное право патентообладателя также ограничивается **правом преждепользования** (ст. 1361 ГК РФ). Его суть – в том, что любое лицо (физическое или юридическое), которое независимо от автора правомерно использовало тождественное решение или предприняло необходимые меры для его использования до подачи заявки на получение патента, сохраняет право использовать его в будущем.

3. Использование объекта ПС может быть **разрешено Правительством РФ** без согласия патентообладателя в случае, если указанный **объект затрагивает интересы национальной безопасности** (ст. 1360 ГК РФ). При этом патентообладателю выплачивается соразмерная компенсация.

Кроме того, имеется еще ряд случаев **ограничения исключительных прав патентообладателя** (ст. 1359 ГК РФ). К ним относятся действия третьих лиц, направленные на:

– применение продукта, в котором использованы запатентованные И, ПМ или изделия, в котором использован запатентованный ПО, в конструкции, во вспомогательном оборудовании или при эксплуатации транспортных средств иностранных государств (водного, воздушного, автомобильного и железнодорожного транспорта и космической техники) при условии, что эти транспортные средства временно или случайно находятся на территории РФ и указанные продукт или изделие используются исключительно для нужд транспортного средства. Такое действие не признается нарушением исключительного права патентообладателя в отношении транспортных средств иностранных государств, предоставляющих такие же права в отношении транспортных средств, зарегистрированных в РФ;

– проведение научного исследования продукта, способа, в которых использованы запатентованные И, ПМ или изделия, в котором использован запатентованный ПО, либо эксперимента над этими продуктом, способом или изделием;

– использование запатентованных И, ПМ или ПО при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии) с уведомлением в кратчайший срок патентообладателя и последующей выплатой ему соразмерной компенсации;

– использование без получения прибыли (дохода) запатентованных И, ПМ или ПО для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд;

– разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием запатентованного И;

– ввоз на территорию России, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные И, ПМ, или изделия, в котором использован запатентованный ПО, если эти продукт или изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории РФ патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

ГК РФ установлены следующие основания для прекращения исключительных прав на использование объекта ПС, вытекающих из патента:

а) **истечение срока действия патента.** По истечении срока действия патента И, ПМ, ПО переходит в общественное достояние, т. е. могут свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование;

б) **отказ патентообладателя от патента;**

в) **при неуплате в установленный срок патентной пошлины** за поддержание патента в силе (ст. 1399 ГК РФ).

Вместе с тем необходимо заметить, что в ГК РФ определены положения, касающиеся восстановления действия патента по ходатайству лица, которому принадлежал патент. Ходатайство подается в течение 3 лет с даты истечения срока уплаты патентной пошлины, но до истечения установленного срока действия патента. Патентообладатель может не только самостоятельно использовать охраняемый патентом объект, но и вправе распорядиться своим исключительным правом путем уступки третьим лицам своих прав, вытекающих из патента, либо на основе выдачи лицензий.

Патентообладатель может воспользоваться основными формами договоров, которые определяет ГК РФ:

1. Договор об отчуждении исключительного права (ст. 1365 ГК РФ). В данном случае происходит полное отчуждение (уступка) исключительного права от правообладателя третьему лицу.

2. Публичное предложение заключить договор об отчуждении патента на изобретение (ст.1366 ГК РФ). Заявитель – автор изобретения, при подаче заявки на выдачу патента на изобретение может приложить к документам заявки заявление о том, что в случае выдачи патента он обязуется заключить договор об отчуждении патента на условиях, соответствующих установившейся практике, с любым гражданином РФ или российским юридическим лицом, кто первым изъявит такое желание и уведомит об этом патентообладателя и Роспатент.

3. Заключение лицензионного договора (ст. 1367 ГК РФ). В этом случае исключительное право передается третьему лицу лишь в установленных



договором пределах, само же исключительное право остается у правообладателя.

4. Открытая лицензия (ст. 1368 ГК РФ) – лицензия на использование объекта ПС, предоставляемая любому заинтересованному лицу на основании заявления, поданного правообладателем в Роспатент.

**Получение патента.** В мире есть три основных процедуры получения охранного документа (традиционная, региональная, международная).

**1. Традиционная процедура,** предусматривающая подачу заявки непосредственно в то национальное патентное ведомство, на территории которого заявитель заинтересован в получении охранного документа. В этом случае заявители используют права, которые им могут быть предоставлены в соответствии с Парижской конвенцией. Такая процедура оправдывает себя в тех случаях, когда заявители заинтересованы в быстрой охране своих изобретений на территории государств, число которых, как правило, не превышает 3–4, и в которых для заявителя уже определена перспектива реализации патентуемых изобретений.

**2. Региональная процедура,** в соответствии с которой зарубежное патентование осуществляется посредством подачи заявки в региональное патентное ведомство. в этом случае заявители используют те права, которые им могут быть предоставлены в соответствии с той или иной региональной конвенцией. Такая процедура оправдывает себя в тех случаях, когда заявители заинтересованы в охране своей промышленной собственности на территории ряда государств, являющихся участниками одного и того же регионального договора или соглашения. К числу таких региональных договоров относятся Европейская и Евразийская патентные конвенции, а также Соглашение о создании африканской организации интеллектуальной собственности и Соглашение о создании африканской региональной организации по охране ПС. Два последних соглашения охватывают практически все страны Африки, причем одно из них – Соглашение о создании африканской организации интеллектуальной собственности – включает франкоязычные страны, а второе – Соглашение о создании африканской региональной организации по охране ПС – англоязычные.

**3. Международная процедура,** которая оправдывает себя при заинтересованности заявителя в охране своего изобретения на территории максимально возможного числа государств, в т.ч. на территории государств, не являющихся участниками какой-либо региональной конвенции или соглашения. В таком случае есть смысл воспользоваться теми преимуществами, которые дают международные договоры. В области охраны таких объектов ПС, как И и ПМ, к числу международных договоров относится и Договор о патентной кооперации (РСТ). Независимо от того, какая из процедур зарубежного патентования будет выбрана, любая из них предполагает знание особенностей как национальных патентных законодательств предполагаемых государств патентования, так и международных догово-

ров и соглашений, регулирующих процедуру зарубежного патентования с их использованием, что, пожалуй, составляет основную сложность для российских заявителей при патентовании за рубежом.

Рассмотрим традиционную процедуру подачи заявочных материалов на объекты патентного права в РФ с целью получения охранных документов.

**Классический вариант заявки.** Приоритет для объектов патентного права – первенство во времени – устанавливается по дате подачи в Роспатент заявки на И, ПМ или ПО.

Патентная заявка составляется по строго определенным правилам, отступление от которых недопустимо. Само понятие «заявка» является собирательным и охватывает ряд отдельных документов. Заявки на И, ПМ или ПО несколько отличаются друг от друга по составу входящих в них документов, хотя в целом принципиальных различий между ними нет.

Любая заявка должна относиться к одному И, ПМ или ПО (**требование единства объекта ПС**).

Так, заявка на И и ПМ должна относиться к одному изобретению (одной полезной модели) или группе изобретений (полезных моделей), связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский (творческий) замысел.

Заявка на ПО должна относиться к одному ПО и может включать варианты этого образца<sup>1</sup>. Заявка может быть подана заявителем непосредственно либо через патентного поверенного, зарегистрированного в Патентном ведомстве.

Согласно ст. 1375–1376 ГК РФ заявки на выдачу патента на изобретение и полезную модель должны содержать: 1) заявление о выдаче патента с указанием автора И или ПМ и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них; 2) описание изобретения или полезной модели, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления специалистом в данной области техники; 3) формулу изобретения или полезной модели, выражающую его сущность и полностью основанную на его описании; 4) чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения или полезной модели; 5) реферат.

Заявка на выдачу патента на ПО помимо заявления и описания должна включать: 1) комплект изображений, отображающих изделий, макет или рисунок, дающие полное детальное представление о внешнем виде изделия; 2) чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца. В состав заявки на ПО не входит реферат, а формулу разработки заменяет перечень существенных признаков промышленного образца, который является составной частью описания.

---

<sup>1</sup> См., например, ниже раздел по ОИС российских ВИП-персон.

Центральным документом заявки является описание, которое должно раскрывать сущность разработки и подтверждать формулу И (ПМ) или содержать перечень существенных признаков ПО. Описание разработки составляется по определенной схеме, отступление от которой недопустимо.

Описания И и ПМ имеют практически совпадающую структуру, но описание ПО составляется по несколько иным правилам. Например, описание И (ПМ) содержит такие разделы, как область техники, уровень техники, перечень фигур, чертежей и иных материалов (если они прилагаются), сведения, подтверждающие возможность осуществления И (ПМ). **Формула для И и ПМ – «сердце» патента**, она предназначается для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом. Формула должна быть полностью основана на описании, **она может быть однозвенной и многозвенной и включать, соответственно, один или несколько пунктов**. Перечень существенных признаков ПО должен включать совокупность этих признаков, определяющих указанные заявителем эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия.

#### **Приложения к заявке:**

– документ, подтверждающий уплату патентной пошлины в установленном размере, или документ, подтверждающий основания освобождения от уплаты патентной пошлины, либо уменьшения её размера, либо отсрочки её уплаты;

– доверенность;

– заверенная копия первой заявки в случае использования права конвенционного приоритета;

– доверенность патентного поверенного или другого представителя.

Есть варианты **льготных заявок** на объекты патентного права (в зависимости от определенных условий).

**1. Самостоятельная заявка** в виде дополнительных материалов к основной. Приоритет И, ПО, ПМ может быть установлен по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки, которая подана до истечения 3-х месячного срока со дня получения заявителем уведомления Роспатента о невозможности принять во внимание дополнительные материалы в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения, и при условии, что на дату подачи такой самостоятельной заявки заявка, содержащая указанные дополнительные материалы, не отозвана и не признана отозванной.

**2. Более ранняя заявка.** Приоритет И, ПМ, ПО может быть установлен по дате подачи тем же заявителем в Роспатент более ранней заявки, раскрывающей эти И, ПМ, ПО при условии, что более ранняя заявка не отозвана и не признана отозванной на дату подачи заявки, по которой испрашивается такой приоритет, и заявка, по которой испрашивается приоритет, подана в течение 12 месяцев со дня подачи более ранней заявки на из и 6 месяцев со дня подачи более ранней заявки на ПМ или ПО.

При подаче заявки, по которой испрашивается приоритет, более ранняя заявка признается отозванной. Приоритет не может устанавливаться по дате подачи заявки, по которой уже испрашивался более ранний приоритет.

**3. Выделенная заявка.** Подача выделенной заявки позволяет получить патент в отношении тех вариантов из, которые не вызывают возражений экспертизы, а в отношении «забракованных» вариантов существует возможность продолжить делопроизводство в рамках самостоятельной заявки. Приоритет таких из будет устанавливаться по дате подачи тем же заявителем в Роспатент первоначальной заявки, раскрывающей эти И, а при наличии права на установление более раннего приоритета по первоначальной заявке – по дате этого приоритета при следующих условиях:

– на дату подачи выделенной заявки первоначальная заявка не отозвана и не признана отозванной;

– выделенная заявка подана до того, как исчерпана предусмотренная законодательством возможность подать возражение на решение об отказе в выдаче патента по первоначальной заявке, либо до даты регистрации изобретения, если по первоначальной заявке принято решение о выдаче патента.

**4. Совокупность нескольких ранее поданных заявок или дополнительных материалов к ним.** Приоритет И, ПМ, ПО может быть установлен на основании нескольких ранее поданных заявок или дополнительных материалов к ним с соблюдением условий, предусмотренных ГК РФ.

**5. Преобразованная заявка** на изобретение или полезную модель. До публикации сведений о заявке на И (п. 1 ст. 1385 ГК РФ), но не позднее даты принятия решения о выдаче патента на И, заявитель вправе преобразовать её в заявку на ПМ путем подачи в Роспатент соответствующего заявления, за исключением случая, когда к заявке приложено заявление о предложении заключить договор об отчуждении патента, предусмотренное п. 1 ст. 1366 ГК РФ.

**6. Конвенционная заявка.** Она предусматривает, что любой заявитель или его правопреемник, подавший правильно оформленную заявку на патент на И, ПМ, ПО в одной стране, может в течение определенного срока истребовать охрану во всех остальных странах-участницах с сохранением приоритета первой заявки. Для патентов на И и ПМ этот срок равен 12 мес. со дня подачи первоначальной заявки, для ПО и ТЗ – 6 мес.

Правило о конвенционном приоритете позволяет заявителю оформить заявочную документацию для подачи ее в патентные ведомства стран-участниц без опасения в течение установленного срока утратить новизну предмета заявки, так как любые действия, совершаемые в период между датами подачи первой и более поздних заявок в пределах оговоренного срока, не лишают заявителя права на получение охранного документа по более поздней заявке.

После подготовки заявочных документов они отправляются в Роспатент. Поступившие в Роспатент документы регистрируются как заявка с постановкой даты их поступления. следующий шаг по получению охранных документов – прохождение экспертизы.

**Отсроченная экспертиза для изобретений в РФ** состоит из двух этапов – формальной экспертизы (1) и экспертизы по существу (2), т.е. проверки соответствия технического решения критериям патентоспособности.

Поступившие в Роспатент заявки регистрируются и передаются на экспертизу. Правила проведения экспертизы заявок на изобретение, полезную модель и промышленный образец существенно отличаются друг от друга. Если заявки на И и ПО проверяются как с точки зрения правильности их составления, так и с точки зрения их существа, то при экспертизе заявок на ПМ проверка соответствия заявленного решения установленным законом критериям патентоспособности не осуществляется. В свою очередь, правила экспертизы заявок на И и ПО также не совпадают. Если в отношении заявок на ПО, успешно прошедших формальную экспертизу, экспертиза по существу проводится без каких-либо изъятий и дополнительных условий, то заявки на изобретения подвергаются подобной экспертизе лишь по специальному ходатайству заявителя или третьих лиц.

По заявке на И проводится формальная экспертиза, в процессе которой проверяются наличие документов, предусмотренных законом, и соблюдение установленных требований к ним. О положительном результате формальной экспертизы и дате подачи заявки на И заявитель уведомляется незамедлительно после завершения формальной экспертизы. Роспатент по истечении 18 мес. с даты подачи заявки на И, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, **публикует в официальном бюллетене сведения о ней**, за исключением случаев, когда до истечения 12 мес. с даты подачи заявки она была отозвана или признана отозванной либо на её основании состоялась регистрация И. Любое лицо после публикации сведений о заявке вправе ознакомиться с её документами, если заявка не отозвана и не признана отозванной на дату публикации сведений о ней.

По ходатайству заявителя или третьих лиц, которое может быть подано в Роспатент в течение 3-х лет с даты подачи заявки на И, и при условии завершения формальной экспертизы с положительным результатом проводится экспертиза заявки на И по существу. О поступивших ходатайствах третьих лиц заявитель уведомляется Роспатентом. Экспертиза заявки на изобретение по существу включает в себя информационный поиск в отношении заявленного И для определения уровня техники и проверку соответствия условиям патентоспособности. В процессе экспертизы принимается решение о выдаче патента либо об отказе.

По заявке на ПМ проводится экспертиза, в процессе которой проверяются **только наличие документов, предусмотренных законом, соблюдение требований к ним и отсутствие нарушения требования единства**

**ПМ, а также рассматривается вопрос о том, относится ли заявленное решение к охраняемому в качестве ПМ. В результате экспертизы принимается решение о выдаче патента или об отказе.**

**По заявке на ПО проводятся формальная экспертиза с проверкой наличия документов, предусмотренных законом и соблюдения установленных требований, и при положительном результате формальной экспертизы – экспертиза заявки по существу, которая включает в себя проверку соответствия заявленного ПО условиям патентоспособности.**

На основании решения о выдаче патента на И, ПМ, ПО Роспатент вносит эти объекты в соответствующий государственный реестр и выдает патент. Государственная регистрация и выдача патента осуществляются при условии уплаты соответствующей патентной пошлины. Если заявителем не представлен в установленном порядке документ, подтверждающий уплату патентной пошлины, регистрация и выдача патента не осуществляются, а соответствующая заявка признается отозванной. **Роспатент публикует в официальном бюллетене сведения о выдаче патента на И, ПМ, ПО, включающие имя автора (если автор не отказался быть упомянутым в качестве такового), имя или наименование патентообладателя, название и формулу И или ПМ либо перечень существенных признаков ПО и его изображение.**

**Заявителям, желающим получить охрану своего РИД на территории зарубежного государства необходимо учитывать следующее.**

Существующий порядок патентования за рубежом изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, созданных на территории РФ, регламентируется ст. 1395 ГК РФ. Требования этой статьи таковы, что зарубежное патентование может быть осуществлено не ранее чем через 6 мес. после подачи заявки в Патентное ведомство России. И это не единственная норма, выполнение которой является необходимым. Заявителю надо убедиться и в том, что его заявка не нарушает требований соблюдения секретности и экспортных ограничений, предусмотренных законом РФ от 21.07.1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне», согласно которым вся ответственность за разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лежит на владельце информации, которым в случае промышленной собственности является заявитель, подающий заявку за рубеж.

**Средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.** Средствами индивидуализации являются, в соответствии с ГК РФ, фирменное наименование, товарный знак и знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческое обозначение. Правовой режим и правовая охрана средств индивидуализации соответствуют объектам промышленной собственности и относится к открытому режиму: во-первых, исчерпывающий перечень подобных объектов приводится в законодательстве; во-вторых, обязательной является специальная регистрация по определенной процедуре в соответствующих орга-

нах; в-третьих, обязательна специальная регистрация всех сделок с указанными объектами.

**Фирменное наименование (ФН)** – наименование, под которым коммерческая организация выступает в гражданском обороте. Оно состоит из двух частей – корпуса и добавлений. По общему правилу, в корпусе фирмы указывается организационно-правовая форма юридического лица, например, «общество с ограниченной ответственностью». Обязательным добавлением является само наименование лица, например, «Вымпел». Однако в качестве добавления могут быть включены и иные обозначения. Таким образом, полное ФН лица представляет соединение обеих частей. В нашем случае им будет «Общество с ограниченной ответственностью «Вымпел». Юридическое лицо вправе иметь также сокращенное наименование, например, «ООО «Вымпел»».

ФН определяется в учредительных документах коммерческой организации и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации организации. При этом есть ряд ограничений в выборе наименования ФН. Оно: 1) не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности; 2) не может включать: а) полные или сокращенные официальные наименования государств, а также слова, производные от таких наименований (для нашей страны: Россия, Российская Федерация, российское и т. п.); б) полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления; в) полные или сокращенные наименования международных межправительственных организаций; г) полные или сокращенные наименования общественных объединений; д) обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали и др.

Интеллектуальные права на ФН состоят из одного исключительного права использования своего ФН в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (в т.ч. путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках).

Распоряжение исключительным правом на ФН, в т.ч. путем его отчуждения или предоставления другому лицу по договору, не допускается. Исключительное право на ФН нельзя передать или предоставить в пользование по договору, оно неразрывно связано с юрлицом также, как неразрывно связано с человеком его имя. Передать право на ФН можно лишь путем передачи (продажи) самого юридического лица.

Срок действия исключительного права не ограничен (равен сроку деятельности правообладателя). Гражданско-правовая защита исключительного права на ФН может осуществляться различными способами. Наиболее распространенными из них являются требование о прекращении использования ФН в отношении аналогичных видов деятельности, осуществляемых

правообладателем, возмещение убытков, причиненных незаконным использованием ФН, обжалование регистрации товарного знака, нарушающего исключительное право на фирменное наименование. Введение в гражданский оборот товаров с незаконным использованием ФН является актом недобросовестной конкуренции, за что предусмотрена административная ответственность. ФН (отдельные его элементы) могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения и в принадлежащем ему товарном знаке.

**Коммерческое обозначение (КО)** – символ, позволяющий отличать одно предприятие от другого. **Если возможность иметь ФН действующее законодательство предоставляет только юрлицам, то КО помимо юридических лиц вправе использовать и предприниматели.** Для индивидуальных предпринимателей КО заменяет ФН, а для юридических лиц оно является дополнительным средством индивидуализации. Определения коммерческому обозначению ГК РФ не дает, но характеризует его посредством следующих признаков (особенностей):

1) наличие достаточных различительных признаков (КО должно обладать различительными признаками – не вводить потребителей и партнеров в заблуждение относительно того, кому принадлежит данное предприятие, и способствовать различению одного предприятия от другого);

2). Известность на определенной территории – локальный характер (используемое КО должно быть известным в пределах некой территории, как правило, той, где осуществляет свою деятельность предприниматель – округ, район, муниципальное образование); КО должно индивидуализировать (выделять среди множества других) не конкретный товар, а предприятие – имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности (ст. 132 ГК РФ).

Для индивидуализации одного предприятия может использоваться только одно КО. В то же время допускается использование единого КО для индивидуализации нескольких предприятий (ст. 1538 ГК РФ)<sup>1</sup>. Не требуется обязательной регистрации КО для возникновения права на него. При соблюдении двух основных условий (различительная способность и известность на определенной территории) ГК РФ наделяет правообладателя исключительным правом использования КО любым способом, не противоречащим закону (ст. 1539 ГК РФ).

Использовать КО можно следующими способами: а) путем указания на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации; б) в объявлениях и рекламе, на товарах или упаковках. Моментом возникновения исключительного права следует считать начало использования коммерческого обозначения. Срок действия исключительного права на КО не ограничен зако-

---

<sup>1</sup> В современной сетевой экономике стало привычным использование сочетание «группа предприятий» (на англ. group).



ном, однако исключительное право прекращается, если обозначение **не используется непрерывно в течение года** (ст. 1540 ГК РФ). Инициаторами прекращения в судебном порядке действия исключительного права на КО могут выступить конкуренты. В таком случае необходимо будет доказать факт использования обозначения, предъявив бланки, отчеты, рекламные материалы и т. п. с указанием КО.

Для смены КО достаточно начать использовать новое обозначение, а право на прежнее автоматически прекратится через год. Переход права на КО возможен лишь в составе предприятия, для индивидуализации которого оно используется (ст. 1539 ГК РФ), в случаях продажи предприятия и в порядке универсального правопреемства (при наследовании или реорганизации юридического лица, собственника предприятия). Кроме того, в п. 5 ст. 1539 ГК РФ указывается возможность предоставить право использования КО в порядке и на условиях, предусмотренных договором аренды предприятия и договором коммерческой концессии (франчайзинга).

Исключительное право на КО носит самостоятельный характер и не зависит от исключительных прав на иные средства индивидуализации – фирменное наименование и товарный знак. При этом допускается, что КО может включать ФН правообладателя или отдельные его элементы. КО или отдельные его элементы могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке.

КО в виде вывески предприниматель может зарегистрировать как словесный или изобразительный товарный знак либо как их комбинацию. Оно, включенное в товарный знак, охраняется независимо от охраны товарного знака. Отдельно оговаривается запрет использовать КО, сходные до степени смешения с ФН, товарными знаками или КО, принадлежащими другому лицу, если право на эти обозначения возникло у него ранее (ст. 1539 ГК РФ).

Лицо, нарушившее данное правило, обязано по требованию правообладателя прекратить использование КО и возместить правообладателю причиненные убытки. При разрешении споров о том, какое право возникло ранее (на КО или иное средство индивидуализации), необходимо руководствоваться принципом «старшинства прав». Данный принцип закреплен в п. 6 ст. 1252 ГК РФ: если разные средства индивидуализации оказываются сходными до степени смешения или тождественными и в результате такого тождества или смешения могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество приобретает средство индивидуализации, право на которое возникло ранее.

Примеры КО: «сеть магазинов «Пятерочка»», «Дикси», «клуб любителей пива «Мюнхен» и др.

**Наименование места происхождения товара (НМПТ)** – обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого геогра-

фического объекта (далее – географический объект) или производное от такогонаименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

К НМПТ относят названия народных промыслов, пищевых продуктов, минеральных вод, спиртных напитков и т. п. Эти названия географической местности, в которой производятся определенные товары, обладают характерными свойствами, выделяющими их среди товаров такого типа: между условиями производства в данной местности и свойствами товаров существует установленная связь. Человеческий фактор наименования географических, культурных и промышленных объектов – это традиции производства, природный фактор – климат, почва и прочие внешние условия, а также особенности самого товара (например, химический состав минеральной воды). Не может быть признано НМПТ такое обозначение, которое хотя и содержит название географического объекта, но вошло в РФ во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления. Необходимым условием предоставления правовой охраны НМПТ является его государственная регистрация в установленном порядке. Обязательность регистрации, в силу которой возникает охрана наименования, устанавливается ст. 1518 ГК РФ. Регистрация осуществляется на основании заявки, которая подается в Роспатент.

Исключительное право использования НМПТ товара в отношении того же наименования может быть предоставлено любому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же особыми свойствами. Правообладатель может использовать НМПТ любым способом, в том числе:

- на товарах, этикетках, упаковках товаров, что производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках-ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории России, либо хранятся, перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию РФ;
- на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- в Интернет, в доменном имени и при других способах адресации.

Заявки на регистрацию НМПТ и на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием, как и прилагаемые к ним документы, составляются в основном по тем же правилам, что и заявки на ТЗ: Существующие различия обуславливаются особенностями, присущими каждому объекту ПС. Заявка на НМПТ должна:

- 1) относиться к одному месту происхождения товаров; в ней должны быть указаны границы данного географического объекта. Границы объек-

та, который регистрируется в качестве НМПТ, могут быть указаны с помощью административных или естественных границ, например, рек, озер;

2) содержать заявления о государственной регистрации НМПТ и о предоставлении исключительного права на такое наименование (или только о предоставлении исключительного права на ранее зарегистрированное наименование) с обязательным указанием заявителя и места его проживания;

3) содержать заявляемое обозначение;

4) включать указание товара, в отношении которого испрашивается государственная регистрация и предоставление исключительного права (или только предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное наименование), указание природных условия и (или) людские факторы которые исключительно или главным образом определяют или могут определять особые свойства товара;

5) описание особых свойств товара – основное условие регистрации.

Исключительное право использования НМПТ в РФ предоставляется на основании его государственной регистрации в государственном реестре НМПТ и получения свидетельства о государственной регистрации. Владелец свидетельства об исключительном праве на НМПТ для оповещения о своем исключительном праве может помещать рядом с НМПТ знак охраны в виде словесного обозначения «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ».

Процедура регистрации НМПТ включает в себя две экспертизы: формальную экспертизу заявки и экспертизу заявленного обозначения.

Первая проводится в течение 2-х месяцев со дня её подачи в Роспатент. В ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие необходимых документов заявки, а также их соответствие установленным требованиям. По её результатам заявка принимается к рассмотрению или принимается решение об отказе в принятии заявки к рассмотрению. Заявитель уведомляется о результатах формальной экспертизы.

Экспертиза обозначения проводится по заявке, принятой к рассмотрению в результате формальной экспертизы. В ходе проведения экспертизы заявленного обозначения проверяется также обоснованность указания места происхождения (производства) товара на территории России. После проведения экспертизы обозначения принимается решение о регистрации НМПТ либо об отказе в регистрации. В случае принятия решения о регистрации заявителю выдается свидетельство об исключительном праве на НМПТ. Известные примеры НМПТ: минеральные воды «Кургазак» и «Лесники», «Дымковская игрушка», «Сыр Адыгейский» и др.

**Товарный знак и знак обслуживания.** Товарный знак (ТЗ) – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Знак обслуживания (ЗО) – обозначение, служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями **работ или оказываемых ими**

**услуг.** Положения, которые будут приведены ниже для ТЗ, соответственно применяются и к знакам обслуживания. Понятие «товарный знак» близко по своему значению таким понятиям, как «торговая марка», «бренд», «логотип», но есть некоторые различия в этих понятиях.

**Торговая марка (ТМ)** – то же, что и товарный знак, т.е. обозначение, способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однотипных товаров других юридических или физических лиц, однако в России не регистрируется и, соответственно, не имеет правовой охраны. Служит средством индивидуализации, которое используется в рекламных компаниях.

**Логотип** – специально разработанная, стилизованная или сокращенная форма названия фирмы, часто в оригинальном начертании.

**Фирменный знак** – это уникальный графический элемент, который обычно располагается рядом с названием компании, но может использоваться и отдельно.

**Слоган** – рекламная формула в виде афористичной, легко запоминающейся короткой фразы (например, слоган юридической компания «Амант» (сопровождение сделок с недвижимостью): «Движем недвижимое»).

**Бренд** – хорошо известная потребителям раскрученная торговая марка, уже завоевавшая определенную долю рынка.

Согласно ст. 1478 ГК РФ обладателем исключительного права на ТЗ (правообладателем) может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Субъектами прав на ТЗ могут быть и объединения лиц.

Такая возможность допускается благодаря легализации коллективных обозначений, предназначенных для индивидуализации товаров, производимых и (или) реализуемых участниками объединения и обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками. Эти коллективные обозначения известны как **коллективные знаки**.

Выше нами уже обсуждались различные ТЗ, вплоть до звуковых и световых. Последние представляют собой различные световые эффекты, обладающие различительной способностью. В РФ эти товарные знаки практически не применяются, хотя из содержания ст. 1482 ГК РФ вытекает, что такая возможность не исключается, поскольку в ней упоминаются «другие обозначения». В частности, на имя иностранных правообладателей регистрировались в качестве товарных знаков звуковые обозначения (музыкальные мелодии, шумовые эффекты<sup>1</sup>), световые обозначения (различные световые эффекты), обонятельные обозначения (оригинальный запах товара).

---

<sup>1</sup> Фирма «Харлей Давидсон» зарегистрировала в качестве ТЗ специфический и присущий только этой фирме звук мотора мотоцикла, попытки подражать которому делали многие фирмы-конкуренты, производящие мотоциклы, но, однако, никому это не удалось.

В отличие от индивидуальных, регистрируемых на имя отдельного предпринимателя, коллективные ТЗ служат для целей обозначения товара, производимого не одним хозяйствующим субъектом, а объединением субъектов. Таким образом, коллективный знак индивидуализирует продукцию, полученную в результате совместных усилий нескольких лиц. Объединение этих лиц должно быть зарегистрировано как юрлицо.

Общеизвестные ТЗ чаще всего предполагают наличие специальных условий их охраны. Под общеизвестностью ТЗ понимается степень известности обозначения, служащего для индивидуализации товаров, кругу их потребителей. Фактор известности ТЗ в сочетании с его репутацией автоматически делает популярными товары, на которых применены данные знаки, в том числе и в странах, где они не были зарегистрированы. Указанное обстоятельство вызывает необходимость принятия мер, направленных на обеспечение защиты прав владельцев подобных обозначений и установление правового режима их использования.

Согласно ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован ТЗ, принадлежит исключительное право использования ТЗ любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на ТЗ, а также запрещать его использование другими лицами (негативное правомочие). Таким образом, исключительное право на товарный знак – это абсолютное имущественное право, возникающее на основании государственной регистрации и включающее комплекс прав разрешительного и запретительного характера.

Согласно п. 2 ст. 1484 ГК РФ исключительное право на ТЗ может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, путем размещения товарного знака: 1) на товарах; 2) при выполнении работ, оказании услуг; 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; 5) в сети Интернет, в т.ч. в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его ТЗ обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Право на использование ТЗ действует только в отношении определенной группы товаров. В связи с этим исключительное право на определенный ТЗ не препятствует другому лицу зарегистрировать аналогичный ТЗ на собственное имя в отношении другой группы товаров или услуг.

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены ТЗ или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются **контрафактными**. Введение их в оборот – незаконно. Следует иметь в виду,

что исключительное право на ТЗ определяется только в отношении товаров, указанных в свидетельстве на товарный знак.

Согласно п. 1 ст. 1486 ГК РФ правовая охрана ТЗ может быть прекращена досрочно в отношении всех или части товаров в связи с неиспользованием ТЗ непрерывно в течение любых 3-х лет после его регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны ТЗ в связи с его неиспользованием может быть подано любым лицом в Роспатент по истечении указанных 3-х лет при условии, если этот товарный знак не используется до подачи такого заявления. Таким образом, использование ТЗ является не только правом, но и обязанностью правообладателя.

Согласно ст. 1485 ГК РФ правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на ТЗ вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с ТЗ, состоит из латинской буквы «R» или латинской буквы «R» в окружности, либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение – ТЗ, охраняемый на территории России. Буква R – это начальная буква слова «Registered» (зарегистрировано).

Использование знака охраны ТЗ не является обязательным. Отсутствие знака не приводит к лишению правообладателя каких-либо исключительных прав, в т.ч. прав на их защиту. Государственная регистрация ТЗ – административная процедура, в ходе которой заявитель доказывает наличие у него гражданского права на этот знак. При наличии всех требований, предъявляемых к обозначению, заявляемому в качестве ТЗ, Роспатент обязан произвести государственную регистрацию и выдать заявителю свидетельство (ст. 1481 ГК РФ) на него.

Заявка на государственную регистрацию ТЗ подается в Роспатент и должна относиться к одному знаку. Даже при незначительных отличиях заявляемых обозначений необходимо оформлять несколько заявок на регистрацию, поскольку эти обозначения являются разными товарными знаками. Невозможна подача одной заявки на несколько вариантов ТЗ.

Заявка на товарный знак должна содержать: 1) заявление о государственной регистрации обозначения в качестве ТЗ с указанием заявителя, его места жительства или места нахождения; 2) заявляемое обозначение; 3) перечень товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) для регистрации знаков; 4) описание заявляемого обозначения. Заявка на товарный знак подписывается заявителем, а в случае подачи заявки через патентного поверенного или иного представителя – заявителем или его представителем, подающим заявку. К заявке на товарный знак должны быть приложены: 1) документ, подтверждающий уплату пошлины за подачу заявки в установленном размере; 2) устав коллективного знака, если заявка подается на коллективный знак. Заявка на товарный знак подается на русском языке.

После получения заявки на регистрацию товарного знака регистрирующий орган осуществляет следующие действия: устанавливает приоритет; проводит формальную (предварительную) экспертизу заявки, в ходе которой проверяются содержание заявки, наличие необходимых документов, а также их соответствие установленным требованиям (по её результатам заявка принимается к рассмотрению либо принимается решение об отказе в принятии её к рассмотрению); проводит экспертизу заявленного обозначения. В ходе проверки ТЗ на предмет наличия «старших прав» осуществляется поиск тождественных или сходных до степени смешения обозначений, определяется степень сходства, а также проверяется однородность товаров, содержащихся в заявке, с товарами, в отношении которых зарегистрированы либо заявлены выявленные ТЗ или обозначения.

Экспертиза заявленного обозначения производится в соответствии с Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденными Приказом Роспатента от 05.03.2003 г. № 32. По результатам экспертизы принимается решение о регистрации ТЗ или об отказе в его регистрации. Фактической выдаче свидетельства, предшествуют стадии регистрации ТЗ и публикации сведений о его регистрации. Решение о регистрации не является достаточным основанием для предоставления правовой охраны ТЗ, поскольку в соответствии со ст. 1479 ГК РФ эта охрана распространяется только на зарегистрированные в установленном порядке ТЗ, а также знаки, признаваемые таковыми на базе международных договоров РФ. Для включения ТЗ в Государственный реестр ТЗ России заявителем должна быть уплачена соответствующая пошлина. Если заявитель не представит документ об уплате пошлины, Роспатент принимает решение о признании заявки отозванной.

### **4.3. Закрытый режим (режим коммерческой тайны)**

У охранного документа (патента, свидетельства) и коммерческой тайны одна цель – не допустить использования инновации конкурентами и получить выгоду от монопольного использования.

Принципиально отличаются только методы защиты: **открытый режим** охраны подразумевает раскрытие сведений и дальнейшую защиту со стороны закона, в том числе право запрещать иным лицам использовать такое же решение без согласия держателя охранного документа под угрозой судебного преследования.

**Закрытый режим** подразумевает защиту ноу-хау при помощи тайны. Сведения никому не раскрываются, но в случае разглашения или независимого открытия иным лицом запретить использование ранее засекреченного способа (технического решения) уже невозможно<sup>1</sup>. Права на ноу-хау

---

<sup>1</sup> Любопытно, но некоторые чертежи Леонардо да Винчи имеют намеренные ошибки, чтобы никто кроме него не мог изготовить по ним изделия. Так, редуктор его «тан-

действуют до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность. Для защиты монопольных прав на технологию полезно использовать оба метода: патентом (лучше «зонтичным»<sup>1</sup>) защищают самые общие технологические параметры, а остальные тонкости производства хранят в режиме коммерческой тайны.

Четвертая часть ГК РФ впервые узаконила нормы правового регулирования отношений, возникающих в связи с возникновением, оборотом и прекращением прав на секреты производства. Сам объект гражданских прав и собственно термин «ноу-хау» впервые был легализован США и Великобританией. в буквальном переводе с английского языка «know-how» означает «знать, как», что является сокращением выражения «знать, как это сделать». До принятия части четвертой ГК РФ понятие секрета производства **укладывалось в понятие коммерческой тайны**, иного способа обеспечить правовую защиту секретов производства не было.

В настоящее время нормативная основа регулирования отношений, возникающих в связи с возникновением, оборотом и прекращением прав на секреты производства, представлена в гл. 75 «Право на секрет производства (ноу-хау)» ГК РФ (табл. 23), в ФЗ «О коммерческой тайне», ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

Таблица 23

Право на секрет производства (ноу-хау) (структура главы 75 ГК РФ)

Статья	Название
1465	Секрет производства (ноу-хау)
1466	Исключительное право на секрет производства
1467	Действие исключительного права на секрет производства
1468	Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства
1469	Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства
1470	Служебный секрет производства
1471	Секрет производства, полученный при выполнении работ по договору
1472	Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства

Ноу-хау или секрет производства – это сведения любого характера (оригинальные технологии, знания, умения и т.п.), которые охраняются режимом коммерческой тайны и могут быть предметом купли-продажи или использоваться для достижения конкурентного преимущества над другими субъектами предпринимательской деятельности.

---

ка» (1485 г.) вращает колеса в разные стороны! В этом нетрудно усмотреть сокрытие ноу-хау, получившим широкое распространение в настоящее время (см.: Уоллэйс, Р. Мир Леонардо / Р. Уоллэйс. – М.: Терра. 1997. – 192 с.).

<sup>1</sup> Гринберг, Я.С. «Зонтик» над проблемой / Я.С. Гринберг // Журнал ТРИЗ. – 1994. – №1(9). – С.50–55.



Критерием отнесения сведений к секретам производства в соответствии с законом являются следующие свойства: 1) наличие действительной или потенциальной коммерческой ценности: сведения имеют стоимость, что предопределяется их характером; 2) неизвестность этих сведений третьим лицам; 3) отсутствие законных оснований для свободного доступа к сведениям третьих лиц (под ними следует понимать участников гражданского оборота, за исключением уполномоченных органов государственной власти, которые в силу своих полномочий вправе требовать предоставления тех или иных сведений); 4) введение в отношении таких сведений режима коммерческой тайны.

От всех иных видов объектов интеллектуальной собственности ноу-хау отличается рядом присущих исключительно ему признаков.

1. Среди других ОИС важной особенностью ноу-хау является его **универсальность**. Под данное понятие могут быть подведены самые разнообразные сведения, связанные с производством, технологической информацией, управлением, финансами и другой деятельностью субъекта предпринимательской деятельности.

2. Ноу-хау как объект интеллектуальной собственности **не требует официального признания** его охраноспособности, государственной регистрации или выполнения каких-либо иных формальностей, а также уплаты государственных пошлин. Коммерческой тайной могут быть объявлены вполне потенциально патентоспособные решения, которые правообладатель по каким-либо причинам не желает обнародовать и патентовать в установленном порядке. Таким образом, основной критерий отличия ноу-хау от изобретения – наличие или отсутствие правовой охраны в форме охранного документа (патента). В качестве примеров ноу-хау можно назвать **технические** (незапатентованные изобретения или полезные модели, технологии, формулы, рецепты), **научные** (результаты НИОКР), **коммерческие** (методики работы с клиентами для эффективного сбыта продукции, методики оценки коммерческих предложений) и проч.

3. **В мировой практике отсутствует какое-либо специальное законодательство по защите ноу-хау**, подобное тому, которое имеется в отношении изобретений и ряда других объектов промышленной собственности. Защита ноу-хау обеспечивается на основе общих норм гражданского законодательства (норм, направленных на борьбу с недобросовестной конкуренцией, норм договорного и деликтного права), а также норм уголовного законодательства.

4. Ноу-хау является объектом исключительного права, однако необходимо учитывать следующее. **Любое физическое или юридическое лицо признается правомочным обладателем ноу-хау, если разработало его самостоятельно, либо позаимствовало из открытой информации, либо добросовестно приобрело у другого владельца.** Ничто не мешает двум или нескольким самостоятельным разработчикам на равных законных ос-

нованиях пользоваться и распоряжаться одним и тем же ноу-хау. В эпоху научно-технического прогресса при расширении и интенсификации научных и технических работ становятся обычными случаи, когда несколько фирм независимо друг от друга приходят к созданию идентичного ноу-хау, которое хранят как производственную или коммерческую тайну. Каждому из таких добросовестных владельцев обеспечивается юридическая возможность защиты своего производственного или коммерческого секрета.

5. Специфической чертой ноу-хау, выделяющей их среди других ОИС, является **неограниченность срока её охраны**. Право на коммерческую тайну действует до тех пор, пока сохраняется фактическая монополия лица на информацию, которая ее образует, а также имеются предусмотренные законом условия ее охраны. Например, китайцы хранили в тайне секрет изготовления фарфора не одно столетие, пока он не был случайно разгадан саксонским алхимиком. Это обстоятельство делает избрание данной формы охраны привлекательной для предпринимателей в тех случаях, когда их не удовлетворяет принцип срочности патентной охраны.

Глава 75 ГК РФ оперирует понятием «обладатель секрета производства», не вводя при этом специальных ограничений по кругу субъектов права в виде наличия статуса предпринимателя. К отношениям по поводу прав на ноу-хау применяются общие положения гл. 69 ГК РФ, и в частности ст. 1227–1229, исходя из которых обладателем секрета производства может быть как физическое, так и юридическое лицо. в случае, когда ноу-хау получено при выполнении договора подряда, договора на НИОКР по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, исключительное право на такой секрет производства принадлежит подрядчику (исполнителю), если соответствующим договором (государственным или муниципальным контрактом) не предусмотрено иное. Субъектами правоотношений здесь являются подрядчик и заказчик. Иностранцы лица могут выступать субъектами прав как на информационные ресурсы, так и на служебную и коммерческую тайну наравне с отечественными участниками гражданского оборота. Также в соответствии со ст. 1470 ГК РФ исключительное право на секрет производства, созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (служебный секрет производства), принадлежит работодателю.

В связи с тем, что работник работает по трудовому договору и выполняет свои трудовые обязанности, законодатель уточняет, что в этом случае исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, способный к правовой охране в качестве секрета производства, будет принадлежать работодателю. Это императивная норма и стороны не имеют право изменить данное положение. В целом это правило не отличается от других правил, предусмотренных ГК РФ в отношении иных РИД.

Сущность исключительного права на секрет производства состоит в

обеспеченной обладателю информации возможности засекречивать эту информацию от широкой публики, пользоваться ею в своих коммерческих целях и требовать, чтобы третьи лица воздерживались от использования незаконных методов получения данной информации. К числу правовых возможностей обладателя секрета производства относятся также его права по распоряжению принадлежащим ему объектом интеллектуальной собственности. Прежде всего, он может в любой момент раскрыть перед публикой те сведения, которые составляют секрет производства, если это не нарушает принятых им обязательств перед контрагентами. Обладатель конфиденциальной информации может продать, переуступить эту информацию заинтересованному лицу, используя стандартные инструменты: договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор.

Режим коммерческой тайны считается установленным после принятия обладателем информации, составляющей эту тайну, следующих мер:

1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну. Данный перечень принимается как отдельный документ, но может быть составной частью другого документа (Положения, стандарта), его утверждение и введение в действие осуществляется приказом, распоряжением руководителя. С этим перечнем необходимо под роспись ознакомить всех сотрудников, а также указать места хранения носителей секретных данных, список секретосодержащих документов и работников, имеющих доступ к тайным сведениям;

2) ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка. функция контроля обычно возлагается либо на службу безопасности, либо на службу информационных технологий, либо на руководителей подразделений;

3) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана. утверждается должностной список с указанием, какие должности в штате связаны с доступом к коммерческой тайне. Он должен четко указывать на то, на каких должностях и к каким именно сведениям работники имеют доступ. Разные группы должны обладать разными объемами информации. Руководители предприятия в целом должны иметь доступ к любой информации, касающейся деятельности предприятия, руководители подразделений – к информации, касающейся работы вверенного им подразделения, специалисты – к такому объему информации, который им необходим для профессионального и добросовестного выполнения своих обязанностей, технический персонал – минимум доступа к конфиденциальной информации. При допуске рабочего персонала к конфиденциальной информации необходимо помнить золотое правило: «чем меньше человек о чем-то знает, тем меньше он может об этом рассказать»;

4) регулирование отношений по использованию информации, состав-

ляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданскоправовых договоров;

5) нанесение на материальные носители, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, или включение в состав реквизитов документов, содержащих такую информацию, грифа «коммерческая тайна» с указанием обладателя такой информации (для юридических лиц – полного наименования и местонахождения, для индивидуальных предпринимателей – фамилии, имени, отчества гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и места жительства).

Меры по охране конфиденциальности информации признаются разумно достаточными, если: а) исключается доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, любых лиц без согласия ее обладателя; б) обеспечивается возможность использования информации, составляющей коммерческую тайну, работниками и передачи её контрагентам без нарушения режима коммерческой тайны.

Работник может нести два вида ответственности за свои действия или бездействия, результатом которых стало нарушение конфиденциальности информации: дисциплинарную (риск увольнения) и материальную (риск погашения убытков). В первом случае речь идет о возможности прекращения трудового договора с работником, разгласившим сведения, составляющие коммерческую тайну, согласно ст. 81 ТК РФ, во втором – о возможности возложить на работника полную материальную ответственность: право работодателя взыскать с работника материальный ущерб в полном объеме, если таковой ущерб причинен в результате разглашения коммерческой тайны, установлено ст. 243 ТК РФ. Пункт 7 ст. 243 ТК РФ узаконивает полную материальную ответственность работника за последствия такого разглашения, однако ч. 1 ст. 238 ТК РФ ограничивает ответственность работника прямым действительным ущербом, исключая возмещение упущенной выгоды.

Поскольку разглашением коммерческой тайны прямой ущерб, как правило, не причиняется, указанное правило практически сводит на нет материальную ответственность работников за данное правонарушение. Здесь следует отметить, что в настоящее время в России практически отсутствует арбитражная практика по таким видам споров, поэтому в большинстве случаев работники не несут никакой материальной ответственности перед работодателем за разглашение коммерческой тайны.

### **Вопросы для самопроверки**

1. В чем состоит новизна объектов авторского права (АП) и какую объективную форму они обретают в процессе творчества?
2. Назовите основную форму обнародованных произведений.
3. Назовите субъектов АП и поясните какое соавторство именуется неразделенным. Приведите примеры.

4. Что понимается под служебным произведением и кого относят к составителям?
5. Назовите основные российские организации управления имущественными правами авторов на коллективной основе. Какие организации также помогают авторам (ученым, писателям, художникам, музыкантам и исполнителям) в защите их интеллектуальных прав?
6. Назовите личные неимущественные права авторов.
7. Раскройте смысл права на вознаграждение за использование служебного произведения, права следования, права доступа и права на вознаграждение за свободное воспроизводство фонограмм.
8. Каков срок действия исключительных прав на произведения?
9. Что такое смежные права? Назовите объекты и субъекты этих прав.
10. Каковы личные неимущественные, а также исключительные имущественные права в сфере смежных прав?
11. Какие права принадлежат: изготовителю фонограмм, изготовителю баз данных, публикатору (издателю)?
12. Каков срок действия права публикатора, исполнителя, производителей фонограмм и баз данных, а также вещательных организаций?
13. Какие права принадлежат актору И, ПМ, ПО (в т.ч. служебного)?
14. Кто может быть правообладателем объекта ПС?
15. Какие права на объекты ПС переходят к наследникам?
16. Чем занимаются ФГБУ ФИПС и ФАПРИД, а также ФГБОУ ВПО РГАИС?
17. Когда начал работу Суд по патентным правам?
18. Какие права получает владелец объекта ПС?
19. Что можно предпринять в случае неиспользования или недостаточного использования патентообладателем в отношении объекта ПС (и в какие сроки)?
20. Что понимается под правом преждепользования и послепользования?
21. Назовите случаи ограничения исключительных прав патентообладателя по ст. 1359 ГК РФ.
22. Расскажите о трех основных процедурах получения охранного документа на объект ПС.
23. Каково содержание заявки на И и ПМ, что включает заявка на ПО?
24. Что такое формула И (ПМ) и зачем она нужна? Есть ли она в патентах англо-саксонской правовой семьи?
25. Каковы варианты льготных заявок на объекты ПС?
26. Что такое отсроченная экспертиза изобретений, из каких этапов она состоит и почему?
27. Как проводится экспертиза заявок на ПМ и ПО?
28. Раскройте смысл фирменных наименований (ФН) и коммерческих обозначений (КО) как средств индивидуализации.

29. Что содержит заявка на НМПТ?
30. В чем отличие товарного знака от знака обслуживания, торговой марки от логотипа, фирменного знака от слогана?
31. Что понимается под контрафактной продукцией?
32. Какие документы содержит заявка на товарный знак?
33. Каковы плюсы и минусы ноу-хау? Как соединить достоинства и убрать недостатки закрытого и открытого режимов правовой защиты ОИС?
34. В каких случаях режим коммерческой тайны считается на предприятии установленным?

## **5. ПОНЯТИЕ О ПОРЯДКЕ ВОВЛЕЧЕНИЯ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ХОЗЯЙСТВЕННЫЙ ОБОРОТ**

### **5.1. Оценка объектов интеллектуальной собственности**

Сложность решения проблем коммерциализации РИД связана с различием взглядов специалистов на методологию обоснования рыночной стоимости ОИС, необходимостью одновременного комплексного решения ряда экономико-юридических и бухгалтерских проблем, связанных с введением ОИС в хозяйственный оборот. Один из наиболее распространенных способов коммерциализации ОИС – лицензирование, т.е. предоставление прав на использование РИД на основе лицензионных договоров. В связи с этим целесообразен краткий обзор основных методов оценки стоимости ОИС.

В соответствии с международной практикой под оценочной деятельностью понимается деятельность субъектов оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной или иной стоимости. Под **рыночной стоимостью** объекта оценки обычно понимается наиболее вероятная цена, по которой объект оценки может быть отчужден на открытом рынке в условиях конкуренции, когда стороны сделки действуют разумно, располагая всей необходимой информацией, а на величине цены сделки не отражаются какие-либо чрезвычайные обстоятельства, т.е. когда: 1) одна из сторон сделки не обязана отчуждать объект оценки, а другая сторона не обязана принимать исполнение; 2) стороны хорошо осведомлены о предмете сделки и действуют в своих интересах; 3) объект оценки представлен на открытом рынке в форме публичной оферты; 4) цена сделки представляет разумное вознаграждение за объект оценки и принуждения к сделке в отношении сторон сделки с чьей-либо стороны не было; 5) платеж за объект оценки выражен в денежной форме<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> Новосельцев, О.В. Оценка интеллектуальной собственности / О.В. Новосельцев // Коммерциализация интеллектуальной собственности: мат-лы семинара (Челябинский ЦНТИ, 26-28 марта 2002 г.). – Челябинск, ЦНТИ, 2002.

В литературе приводятся следующие виды стоимости ОИС<sup>1</sup> (табл. 24).

Таблица 24

### Виды стоимости ОИС

№	Вид	Характеристика
1	Предварительная расчетная	Полученное в результате расчета значение прогнозируемой стоимостной оценки ОИС, которое затем уточняется в процессе переговоров между субъектами оценки (сторонами). Методика расчета приводится ниже
2	Обоснованная рыночная	Цена, которая объективно отражает объем денежных средств, при уплате которых собственность может без принуждения и в условиях свободного рынка переходить из рук продавца, готового её продать, в руки покупателя, готового её купить. При этом обе стороны в равной мере располагают информацией о предстоящей сделке и ранее заключенных на рынке сделок на аналоги оцениваемого ОИС. В сделках с ОИС важным является условие максимальной информированности продавца и покупателя ввиду того, что ОИС – низколиквидный актив и максимальную выгоду пользователю может приносить только при определенных условиях
3	Договорная цена	Является ценой объекта оценки, которая зафиксирована в договоре его сторонами. Она определяется в результате переговоров сторон на основе расчетной и обоснованной рыночной стоимости, предварительно подсчитанных, и корректируется в процессе переговоров между сторонами
4	Инвестиционная	Стоимость ОИС, скорректированная для конкретного инвестора или группы инвесторов с учетом конкретного варианта использования этого объекта
5	Реализационная цена	Денежные суммы, фактически выплачиваемые в течение срока действия договора о реализации ОИС
6	Балансовая	Стоимость ОИС в денежном выражении, находящаяся на балансе предприятия в разделе «Нематериальные активы (НМА)»
7	Фундаментальная	Доля стоимости ОИС в стоимости предприятия или его активов, которая устанавливается на основании аналитических оценок специалистов, изучивших специфические особенности объекта оценки
8	Ликвидационная	Стоимость ОИС, определяемая при продаже предприятия в случае, если данный объект может быть продан отдельно от остальных активов предприятия

Стоимость ОИС определяется различными методами, выбор которых зависит от цели оценки и вида конкретной коммерческой операции. Так, оценка проводится в следующих случаях: 1) при внесении ОИС в уставный капитал и определении приходящихся на ОИС имущественных долей учредителей; 2) в случае проведении залоговых операций и страховании имущества; 3) при определении доли ОИС в намеченных к реализации инвестиционных проектах; 4) в ситуации определения экономического эффекта от использования ОИС в собственном производстве; 5) при опреде-

<sup>1</sup> Бромберг, Г.В. Основы патентного дела: учебное пособие / Г.В. Бромберг. – М.: Экзамен, 2003. – 224 с.

лении размера вознаграждения авторам ОИС – работникам предприятия, использующего ОИС; 6) в случае определения цены лицензии, предметом которой является объект ИС; 7) при включении ОИС в нематериальные активы (НМА) для постановки на баланс предприятия; 8) в случае определения размера ущерба, нанесенного нарушением исключительных прав обладателя ОИС; 9) при продаже предприятия (смена собственника, банкротство и др.).

В соответствии с международными стандартами при оценке рыночной стоимости объектов оценки рекомендуется использовать три основных подхода: 1) затратный подход; 2) рыночный подход; 3) доходный подход.

В международной практике оценки для получения обоснованного значения рыночной стоимости считается корректным и одновременное выполнение оценочных расчетов разными методами, в рамках всех подходов с последующим согласованием результатов расчетов и получением одного значения обоснованной рыночной стоимости объекта оценки. Выбор конкретных методик оценки на практике определяется целями оценки и имеющимися в наличии или доступными исходными данными.

В связи с этим целесообразно охарактеризовать наиболее часто используемых на практике методов оценки интеллектуальной собственности в рамках затратного, рыночного и доходного подходов.

**1. Метод «фактических затрат».** Расчет стоимости объекта оценки методом суммирования фактических затрат чаще всего применяется для определения балансовой (бухгалтерской) стоимости результатов интеллектуальной деятельности для целей постановки их на бухгалтерский учет и отражения стоимости объектов интеллектуальной собственности на балансе предприятия в качестве его имущества на дату постановки этого имущества на бухгалтерский учет или на дату его ввода в эксплуатацию. На практике данный метод иногда еще называют методом расчета балансовой (книжной) стоимости имущества.

В состав фактически произведенных затрат включаются затраты на изготовление или приобретение самого объекта имущества, уплачиваемые проценты по предоставленному по приобретению коммерческому кредиту, наценки (надбавки), комиссионные вознаграждения (стоимость услуг), уплачиваемые снабженческим, юридическим, оценочным, аудиторским, внешнеэкономическим и иным организациям, таможенные пошлины и иные платежи, затраты на транспортировку, хранение и доставку.

Под стоимостью изготовления признаются фактически произведенные затраты, связанные с использованием в процессе изготовления имущества основных средств, сырья, материалов, топлива, энергии, информации, трудовых ресурсов и других затрат на изготовление объекта имущества.

Таким образом, основным методом для определения балансовой стоимости ИС в нематериальных активах является затратный метод прямого суммирования фактических затрат без учета времени их совершения, то



есть без учета изменения стоимости денег во времени.

Обязательным условием использования данного метода оценки (особенно для целей бухгалтерского учета) является наличие первичных бухгалтерских документов, подтверждающих фактические затраты (расходы).

**2. Метод «стоимости восстановления».** Расчет полной восстановительной стоимости по методу «стоимости восстановления» заключается в определении на дату оценки всех затрат, необходимых для воспроизводства (воссоздания, восстановления) идентичного по назначению и качеству объекта оценки. Методология расчета полной восстановительной стоимости достаточно подробно отражена в нормативных документах, регулирующих переоценку основных фондов (основных средств) предприятий.

Расчет полной восстановительной стоимости объектов оценки, в частности, может производиться: 1) индексным методом; 2) по данным торгующих организаций и предприятий; 3) по данным предприятий-изготовителей; 3) экспертными методами, включая привлечение независимых оценщиков.

**3. Метод «приведенных затрат».** Расчет текущей рыночной стоимости объекта оценки методом «приведенных затрат» заключается, в общем случае, в пересчете фактических прошлых затрат на создание и подготовку к использованию объекта оценки в текущую стоимость, т.е. в их стоимость на дату оценки с учетом изменения стоимости денег во времени.

При расчете стоимости объекта оценки по методу «приведенных затрат» обобщенная формула текущей стоимости объекта оценки может быть выражена в следующем виде:

$$PV \text{ пр.затр.} = \sum (R_i \times K_{пр_i}), \quad (1)$$

где:  $PV \text{ пр.затр.}$  – текущая стоимость (present value) объекта оценки по методу «приведенных затрат»;  $R_i$  – расходы на создание (приобретение) оцениваемого объекта на дату их совершения;  $K_{пр_i}$  – коэффициенты приведения, учитывающие изменение стоимости денег во времени и инфляцию за период с даты совершения затрат до даты оценки.

При практических расчетах обычно учитывают весь спектр различных расходов (затрат), которые так или иначе были связаны с проведением научных исследований и изысканий в данной области техники, с созданием, освоением и подготовкой к использованию оцениваемой ИС, основными из которых являются: расходы на приобретение (создание) информации или прав на её использование в данном ОИС; расходы на теоретические (технические, патентно-информационные и т.п.) исследования; организационные расходы предприятия; расходы на проведение опытов, испытаний и изысканий; расходы на разработку (приобретение) различной технической, нормативной, технологической и другой документации; расходы на приобретение необходимого оборудования; расходы на основную и допол-

нительную заработную плату, отчисления внебюджетные фонды, служебные командировки, накладные расходы, электроэнергию, водоснабжение, отопление, эксплуатацию производственных помещений или их аренду; другие расходы, относящиеся к созданию ИС и подготовке её к использованию в запланированных целях.

По налоговому законодательству ряда стран основным источником финансирования затрат на проведение научно-исследовательских и проектно-изыскательских работ (аналогично расходам на капитальные и долгосрочные финансовые вложения) являются собственные средства предприятия (чистая прибыль предприятия после уплаты всех налогов). Поэтому для расчета полной рыночной стоимости приведенных затрат в некоторых случаях иногда учитывают дополнительные расходы на налог на прибыль и налог на добавленную стоимость (стоимость собственного капитала) или проценты по коммерческому кредиту (стоимость заемного капитала).

**4. Метод «стоимости замещения».** Расчет стоимости ИС методом замещения основывается на изучении возможностей инвестора в приобретении альтернативных объектов собственности и основан на том, что покупатель, проявляя должную осведомленность, никогда не заплатит за объект оценки большую сумму, чем та, в которую обойдется получение соответствующего аналогичного по назначению и качеству объекта в обозримый период без существенных задержек.

Этот метод оценки может привести к объективным результатам тогда, когда можно точно оценить величину затрат на создание (приобретение) альтернативного ОИС за счет собственных усилий покупателя (инвестора) или тогда, когда на рынке есть альтернативные предложения аналогичных по назначению и качеству объектов при обязательном условии наличия конкурентного рынка и относительного равновесия спроса и предложения.

Этот метод оценки широко используется при оценке ОИС массового спроса: при оценке программного обеспечения для ЭВМ или специализированного программного обеспечения – программ автоматизированного ведения бухгалтерии или программ автоматизированного проектирования.

**5. Метод «капитализации дохода».** Расчет текущей рыночной стоимости объекта оценки по методу «капитализации дохода» обычно выполняют путем деления фактического или планируемого ежегодного дохода (чистой прибыли после налогов или чистого операционного дохода) получаемого от коммерческого использования объекта оценки на ставку капитализации по формуле:

$$PV \text{ кап.} = CF/K, \quad (2)$$

где  $PV \text{ кап.}$  – текущая стоимость объекта оценки;  $CF$  – денежный поток среднегодового дохода;  $K$  – ставка капитализации.

Использование метода основано на случае инвестиций, называемом в финансовой математике «перпетуитетом» (англ. *perpetuity* – «вечность»),

предполагающем ситуацию бессрочного банковского текущего (сберегательного) счета, процентный доход по которому начисляется по постоянной ставке и полностью изымается сразу после его начисления.

Метод капитализации применим в тех случаях, когда размеры ежегодных денежных потоков роялти (денежных потоков начислений) равномерны по величине и поступают в течение неограниченного (вечного) периода времени.

Характерным случаем применения метода капитализации при оценке интеллектуальной собственности может быть оценка принадлежащих предприятию и постоянно используемых в производственной деятельности в течение неограниченного времени объектов, например, конструкторской документации, производственных технологий, товарных знаков, ноу-хау.

**6. Метод «дисконтирования денежных потоков».** Расчет текущей рыночной стоимости объекта оценки по методу дисконтирования денежных потоков (поступлений) прибыли производят путем суммирования ежегодных будущих денежных потоков (поступлений) прибыли, деленных на соответствующий коэффициент дисконтирования:

$$PV = \sum CF_i / (1 + I_i)^n, \quad (3)$$

где PV – текущая стоимость объекта оценки; CF<sub>i</sub> – ежегодные будущие денежные потоки, I<sub>i</sub> – ставка дисконтирования, n – время.

Использование метода дисконтирования денежных потоков базируется на теории изменения стоимости денег во времени при расчетах по сложному проценту. Данный вариант изменения стоимости денег во времени аналогичен ситуации срочного (на определенный срок) текущего (сберегательного) депозита, процентный доход по которому регулярно начисляется по определенной ставке дисконтирования и остается на счете после его начисления (все начисления регулярно капитализируются).

Метод дисконтирования применим в большинстве случаев оценки тогда, когда размеры денежных потоков роялти различны по величине и неравномерно поступают в течение ограниченного или неограниченного периода времени. Характерной ситуацией применения метода при оценке интеллектуальной собственности является оценка ОИС, используемой в производственной деятельности предприятия на основании лицензионного соглашения, по которому предприятие приобретает на определенный срок и на определенных условиях имущественное право на использование объектов лицензии в своей производственной деятельности.

**7. Метод «сравнения продаж».** Оценка рыночной стоимости методом «сравнения продаж» основана на прямом или косвенном сравнении оцениваемого объекта с другими аналогичными ОИС, которые продаются или были проданы (переданы по лицензии права на их использование) в сопоставимое время на аналогичном рынке.

Стоимость интеллектуальной собственности в таком случае определяется ценой, которую платят типичные покупатели типичному продавцу ИС за аналогичный по качеству и полезности объект в данный момент времени на аналогичном рынке. Метод определения рыночной стоимости по сравнению продаж применим тогда, когда имеется достаточное количество достоверной информации о предложениях или недавних сделках купли-продажи аналогичных по назначению и качеству объектов. Поэтому для применения данного метода необходима достоверная информация о ценах, качественных показателях объектов, объеме передаваемых прав и иных ценообразующих факторах, определяющих конечную цену сделки.

**8. Метод «роялти».** Расчет рыночной стоимости ИС этим методом основан на практике международного обмена технологиями и представляет собой процедуру оценки, исходя из международного опыта продажи лицензий. Оценка стоимости методом «роялти» заключается в дисконтировании или капитализации ежегодных денежных потоков (поступлений) роялти по гипотетическому (предполагаемому) или действительному (реальному) лицензионному соглашению.

Чаще всего ежегодные размеры денежных потоков роялти рассчитывают в виде определенного процента отчислений от объемов промышленной реализации продукции по лицензии, затем определяют текущую (приведенную на дату оценки) стоимость ежегодных денежных потоков (поступлений) роялти и их суммированием определяют текущую стоимость цены лицензии (стоимость лицензируемой интеллектуальной собственности):

$$PV = \sum CFR_i / (1 + I_i)^t = \sum (P_i \times V_i \times R_i) / (1 + I_i)^n, \quad (4)$$

где PV – текущая стоимость денежных потоков роялти; P<sub>i</sub> – расчетная цена единицы продукции по лицензии; CFR<sub>i</sub> – прогнозируемые денежные потоки роялти; V<sub>i</sub> – ежегодный объем производства продукции по лицензии; R<sub>i</sub> – расчетная ставка роялти; I<sub>i</sub> – ставка дисконта; n – время.

На размер (величину) ставок роялти влияет ряд обстоятельств, которые на практике принимают во внимание при выборе их конкретного значения. В частности, обычно учитываются: техническая ценность объекта лицензии; экономическая эффективность; стадия разработки и готовность к промышленному использованию; наличие и объем патентной защиты; объем передаваемых прав по лицензии; объем передаваемой документации и ноу-хау; инжиниринговое сопровождение; конъюнктура рынка; конкурентные предложения; другие ценообразующие факторы.

В связи с большим количеством ценообразующих факторов на практике часто возникает проблема поиска подходов к обоснованию размера ставок роялти и методов расчета цены лицензии применительно к конкретным реальным условиям коммерциализации интеллектуальной собственности.

Под ценой лицензии в международной практике лицензионной торговли обычно понимают сумму выплат покупателя (лицензиата) в пользу продавца (лицензиара). По своей сути процедура расчета цены лицензии представляет собой оценку ИС, которая является объектом лицензии.

Таким образом, расчет цены лицензии сводится к определению той текущей рыночной стоимости интеллектуальной собственности (т.е. её стоимости на дату заключения лицензионного договора), по которой лицензиат согласен был бы на условиях лицензионного договора приобрести во временное использование права на интеллектуальную собственность лицензиара, а лицензиар по такой цене согласен был бы на условиях договора эти права передать во временное использование.

Наиболее широко в международной лицензионной торговле используются два основных метода расчета цены лицензии<sup>1</sup>: 1) на основе размера прибыли лицензиата; 2) на базе роялти.

При расчете цены на основе размера прибыли лицензиата обычно исходят из того, что размер выплат лицензиару определяется как часть (определенная доля) прибыли, получаемой лицензиатом от производства и реализации продукции по лицензии. При этом доля лицензиара колеблется в довольно широких пределах от 10 до 50 % прибыли лицензиата и зависит от целого ряда ценообразующих факторов, основными из которых являются объем передаваемых прав, наличие патентной охраны и размеры дополнительной прибыли лицензиата<sup>2</sup>.

При этом считается, что если объект лицензии еще не готов к промышленному или коммерческому использованию, а основную ценность представляют передаваемые по лицензионному соглашению патентные права, то тогда доля лицензиара в прибыли лицензиата составляет до 15–20%. Если объектом является промышленно освоенное изделие или технологический процесс, то при исключительной лицензии (передаче всех прав) доля лицензиара может составлять 35–50 %, а при неисключительной лицензии (лицензиату передается только право на использование с сохранением прав у лицензиара) 20–30 %<sup>3</sup>.

При расчете цены лицензии на базе роялти расчетную цену лицензии и соответственно размер выплат владельцу ИС (лицензиару) традиционно определяют как определенный процент отчислений («роялти») в зависимости от стоимости произведенной и реализованной продукции по лицензии.

В практике международной торговли лицензиями размер роялти обычно определяют не расчетным путем, а эмпирически – путем установленных

---

<sup>1</sup> Мухопад, В.И. Лицензионная торговля: маркетинг, ценообразование, управление / В.И. Мухопад. – М.: ВНИИПИ, 1997. – С. 205–216.

<sup>2</sup> Золотых, Н. Ценообразование в практике международного обмена / Н. Золотых // Интеллектуальная собственность. – 1996. – № 1–2. – С. 17–29.

<sup>3</sup> Как рассчитать цену лицензии». – М.: МП «ДЖИПЛА Лтд», 1992. – С. 11–20.

в мировой практике для различных отраслей промышленности усредненных размеров роялти – так называемых «стандартных» ставок роялти<sup>1</sup>.

Размер известных из литературных источников «стандартных» ставок роялти чаще всего составляет от 0,5 до 14%. Однако в литературе практически отсутствует информация по обоснованию и расчету величины численных значений роялти и предлагается выбрать определенное значение роялти из диапазона «стандартных среднестатистических» значений с учетом «ценообразующих факторов».

Известны «стандартные» ставки роялти для электронной промышленности 4–10%, электротехнической промышленности 1–5%, фармацевтической промышленности 2–7%, самолетостроения 6–10%, автомобильной промышленности 1–3%, станкостроения – 4,5-7,5%, производств потребительских товаров длительного пользования – 5 %, производств потребительских товаров (ТНП) с малым сроком использования 0,2–1,5%<sup>2</sup>.

В практике лицензионной торговли по причине отсутствия достоверных среднестатистических данных для конкретного рынка чаще всего размер роялти выбирают из таблиц ставок роялти, взятых из доступных источников информации без какого либо расчетного обоснования, но с традиционными рекомендациями необходимости учета ценообразующих факторов. Это в большинстве случаев приводит к субъективному, произвольному и недостаточно обоснованному выбору роялти. В частности, в процессе переговоров лицензиар в большинстве случаев настаивает на максимальном значении величины роялти из опубликованного в литературе диапазона, а лицензиат – на минимальном, но при этом, чаще всего, и лицензиар и лицензиат не могут расчетным путем подтвердить обоснованность своих притязаний. Значительно более неопределенная ситуация возникает, когда в литературе вообще отсутствуют данные по конкретной отрасли промышленности или по конкретному объекту лицензии.

Поэтому на практике возникает актуальная проблема поиска подходов к обоснованию значений ставок роялти и методологии расчета цены (оценки) лицензии применительно к реальным условиям коммерциализации ИС.

## **5.2. Понятие о лицензионной торговле**

Торговля ИС и лицензиями на её использование становится все более прибыльным видом деятельности в рамках международных торговых отношений. Она возникла намного позже торговли обычными товарами в период, когда капиталистическая система хозяйства достигла высокого уровня экономического развития, которое сопровождалось разделением обще-

---

<sup>1</sup> Мухопад, В.И. Лицензионная торговля: маркетинг, ценообразование, управление / В.И. Мухопад. – М.: ВНИИПИ, 1997. – С. 209.

<sup>2</sup> Золотых, Н. Ценообразование в практике международного обмена / Н. Золотых // Интеллектуальная собственность. – 1996. – № 1–2. – С. 24.

ственного труда не только в области промышленного производства, но и в области НИОКР и их промышленного освоения.

Торговля научно-техническими достижениями на базе лицензий берет свое начало в XVIII веке, когда были зарегистрированы первые лицензионные сделки. Во второй половине XIX века лицензионная торговля охватывала преимущественно внутренний оборот стран с емким национальным рынком; с конца XIX – начала XX веков она начинает быстро развиваться между отдельными государствами.

Развитие мировой лицензионной торговли шло неравномерно. На неё оказывали значительное влияние не только уровень развития производительных сил и монополизация промышленного производства, но и экономические кризисы, мировые войны и другие факторы международного характера. На сегодняшний день передовые технологии – специфический товар мирового рынка. Производимая с их помощью продукция обладает более высоким уровнем конкурентоспособности, что позволяет обладателям таких технологий получать дополнительную прибыль. Дополнительная прибыль исчезает, как только технические инновации становятся достоянием большинства предприятий данной отрасли или появляются более совершенные технологические новинки.

Общий объем международной торговли лицензиями к середине 80-х гг. ушедшего века превысил 20 млрд долл. Темпы роста объема международной торговли лицензиями продолжают оставаться более высокими, чем темпы роста внешней торговли товарами. Специалисты выделяют, как минимум девять экономических причин, побуждающих компании лицензировать свою ИС<sup>1</sup> (табл. 25).

О мнению экспертов международная торговля лицензиями относится к числу «невидимых» внешнеторговых операций, сведения о которых в полном объеме получить не представляется возможным.

Имеющаяся информация в мировой печати обычно охватывает не более 50% международных лицензионных сделок. Это вызвано тем, что по абсолютному большинству заключенных лицензионных соглашений нет публикаций: наибольшее количество из них заключается в рамках транснациональных корпораций, с зарубежными филиалами, между материнскими, дочерними и внучатыми компаниями, информация о которых зачастую не публикуется; частично сведения являются секретными; за часть фирм-лицензиатов расплачиваются акциями своих промышленных предприятий (лицензиар становится совладельцем предприятий лицензиата); значительное количество лицензионных сделок носит обменный характер без какой-либо доплаты; многие из них носят компенсационный характер, когда

---

<sup>1</sup> Выявление, правовая защита и коммерциализация результатов интеллектуальной деятельности : учеб. пособие / под ред. А.Н. Солдатова, С.Л. Минькова. – Томск : Издательский дом Томского государственного университета, 2014. – 360 с.

фирмы-лицензиаты расплачиваются за лицензии продукцией, изготовленной на их производственной базе.

Таблица 25

Причины, побуждающие компании лицензировать ОИС

№	Пояснение причины
1	Лицензиар получает дополнительные ресурсы в виде тех, что есть в наличии у лицензиата. Предоставляя лицензиату право распространять свою продукцию, он получает возможность проникнуть на рынки, которые раньше были для него закрыты
2	Расширение географии рынков. Большинство экспортных продуктов, требуют определенной адаптации: ярлыки и инструкции должны быть переведены; товары, возможно, потребуется модифицировать для их соответствия местным законам и стандартам; маркетинговая политика будет отличаться
3	Лицензирование расширяет товарные возможности рынков. Фирма может иметь ресурсы для использования своей ИС в рамках только одного продукта, в то время как эта ИС может быть применима по отношению к другим товарам и услугам. Например, продюсеры фильмов и телешоу не всегда обладают ресурсами, необходимыми для производства и распространения DVD и BD дисков. В таком случае они предоставляют свою ИС (авторское право) компании, которая выполнит производство копий и распространит оптические носители
4	Если компании не хватает финансовых ресурсов или персонала для быстрого проникновения на рынок, продажа лицензии существенно ускоряет процесс
5	Некоторые товары продаются лучше, если они продаются вместе или для использования с другим продуктом. Так, программное обеспечение продается лучше вместе с компьютерами, чем в виде отдельного товара
6	Компания может предоставить лицензию по запросу фирмы, оперирующей в неконкурентной сфере. Лицензирование по запросу целесообразно в том случае, если лицензиар не заинтересован в использовании ИС в неконкурентной области. Так, фирма – разработчик программного обеспечения для серверов и рабочих станций может предоставить лицензию производителю программного обеспечения для персональных компьютеров
7	Лицензирование – один из способов для фирмы получить технологии, за которые в другом случае ей пришлось бы заплатить существенно больше. Лицензиар, как правило, имеет право получать информацию об улучшениях, внесенных лицензиатом в интеллектуальную собственность. Перекрестное лицензирование также эффективный метод технологического обмена. Оно заключается в том, что две конкурирующие фирмы с различными научными и технологическими преимуществами могут по договоренности пользоваться разработками друг друга. Перекрестное лицензирование дает тот же эффект, что и совместное предприятие, но без необходимости координации совместных операций
8	В случае, когда наряду с другой ИС объектом лицензии выступает популярная торговая марка, лицензиар получает дополнительные преимущества: известность среди потребителей, хорошую репутацию и т.п.
9	Лицензирование позволяет фирме осуществлять определенный контроль над собственными инновациями и направлением, в котором развивается отрасль в целом

Отсутствует какая-либо информация о лицензионных сделках, заключаемых партнерами при создании совместных предприятий, когда техно-



логия, переданная по лицензии совместному предприятию, является вкладом капитала одного или нескольких партнеров в совместное предприятие.

Зачастую не публикуется информация о передаче научно-технических достижений по лицензиям между фирмами, осуществляющими производство продукции на базе кооперации, при заключении перекрестных международных лицензионных сделок.

Полностью отсутствует информация о лицензиях, заключаемых между фирмами внутри стран, даже когда продукция по ним экспортируется в другие страны, о лицензиях, сопутствующих другим внешнеэкономическим и научно-техническим связям, так как условия о продаже сопутствующих лицензий включаются в условия основного контракта и контрагентами не разглашаются, а сохраняются в тайне.

Не разглашается информация при продаже лицензий под видом иных внешнеторговых сделок и во многих других случаях, встречающихся в практике международной и внутренней торговли лицензиями. Поэтому опубликованные данные об объеме лицензионных поступлений (или платежей) по всем международным лицензионным сделкам следует по крайней мере удваивать. Международная торговля лицензиями ведется, главным образом, между промышленно развитыми странами. По опубликованным данным о международных лицензионных сделках, заключаемых между ними, ежегодные лицензионные поступления в этих странах к середине 80-х годов XX в. достигли 16 млрд долл., а если учесть, как показано выше, что эта сумма базируется на 50% ежегодных поступлений по международным лицензионным сделкам в промышленно развитых странах, то к середине 80-х годов ежегодные поступления в эти страны за лицензии достигли не менее 32 млрд долл.

Уже к 2004 г. объём международных лицензионных сделок лишь внутри транснациональных корпораций (ТНК) составил почти 100 млрд долл.<sup>1</sup>.

В международной практике торговли лицензиями за их приобретение лицензиаты уплачивают лицензиарам в среднем 5% от цены произведенной и реализованной продукции. Следовательно, ориентировочная стоимость продукции, изготовленной на базе иностранных лицензий, к середине 80-х годов по самым скромным оценкам составила 32 млрд долл. /  $0,05 = 640$  млрд долл., или 65,3% от суммарной цены всех готовых изделий: химических продуктов, машин, оборудования, транспортных средств и прочих обработанных изделий, изготовленных в промышленно развитых странах и реализованных на мировом рынке.

Объективно этот процент в настоящее время, несомненно, выше, так как количество заключенных лицензионных соглашений из года в год воз-

---

<sup>1</sup> Графская Н.С. Современное состояние, проблемы и направления развития мировой торговли лицензиями: автореф. дис... канд. экон. наук / Н.С. Графская. – М.: Дипломат. акад. МИД РФ, 2007. – 23 с.

растает: по лицензиям изготавливается конкурентоспособная продукция, отвечающая последним достижениям мировой науки и техники.

### 5.3. Формы и методы международного технологического обмена

В последние десятилетия научно-технический прогресс вызвал большой спрос на передовые технологии, основными потребителями которых становились высокоразвитые страны. Доля, которую в мировом импорте лицензий занимает Япония, составляет 16%. Активно использует мировой рынок технологий Германия (8–10%). Растущим сегментом мирового рынка технологий являются развивающиеся страны.

Международный поток технологий устремляется сначала в Японию, а затем в ряд стран Юго-Восточной Азии – Тайвань, Южную Корею, Китай. Этот поток способствовал перестройке, модернизации их производственной и отчасти управленческой структуры, позволил насытить внутренний товарный рынок и удовлетворить спрос, а затем перейти к экспансии на международный рынок. Названные страны становятся новыми производителями и поставщиками на международный рынок новых (переработанных) технологий.

Важной особенностью международного рынка технологий является монополизация его глобальными – транснациональными компаниями (сокращенно, ТНК).

Процесс обмена технологиями состоит из следующих этапов:

- 1) поиск, отбор и приобретение технологий;
- 2) освоение и адаптация определенной технологии;
- 3) совершенствование технологии и ее использование в пограничных областях науки и техники.

К основным каналам трансферта технологий большинство экспертов относят следующие каналы:

- 1) внешнеторговый канал;
- 2) внутрифирменный канал (технологии поставляются внутри ТНК в 70% случаев);
- 3) межфирменный обмен (передача технологий по лицензионным соглашениям).

Безусловно, основной формой передачи технологий являются лицензионные соглашения, они занимают основную долю международных технологических обменов. Лицензии на ноу-хау составляют основной объем в международной торговле обмена технологиями. По ряду оценок доля таких сделок достигает 65–70% на мировом рынке лицензий.

Эксперты подчеркивают, что для лицензиата с низким (по сравнению с лицензиаром) **инновационным потенциалом** основной выигрыш от покупки лицензии состоит в получении доступа к новым технологиям, открывающим возможности для технологической модернизации, повышения

производительности труда. Для лицензиата со сходным инновационным потенциалом – в возможности сократить расходы на НИОКР (избежав затрат на повторные изобретения и разработки) и выиграть время, а также добиться ускорения собственного инновационного процесса.

Как способ интернационализации деятельности компании международное лицензирование характеризуется низкими издержками выхода на рынки, низким уровнем риска и практически освобождает лицензиара от необходимости проявления собственной активности при освоении рынка.

Подводя итог, можно заключить, что международные лицензии – это механизм получения дохода, механизм стимулирования национальных инноваций, механизм ускорения научно-технического и технологического развития, механизм ускорения экономического роста.

### **Вопросы для самопроверки**

1. Что понимается под рыночной стоимостью объекта оценки?
2. Назовите основные виды стоимости ОИС и в каких случаях производится оценка ОИС?
3. Назовите основные подходы при оценке рыночной стоимости ОИС.
4. Охарактеризуйте методы оценки ОИС.
5. Как определяется цена лицензии, каков размер прибыли лицензиара?
6. Каков размер стандартных ставок роялти?
7. Когда возникла торговля лицензиями и почему темпы её роста опережают темпы роста торговли товарами?
8. Назовите основные причины, побуждающие компании лицензировать ОИС и поясните, почему международную торговлю лицензиями относят к «невидимым» внешнеторговым операциям?
9. Какие страны являются доминирующими в современном технологическом обмене и как реализуется процесс обмена технологиями?
10. Почему лицензии на ноу-хау составляют основной объем в международной торговле обмена технологиями и какой основной выигрыш от покупки лицензии получают лицензиаты с низким и сопоставимым (по сравнению с лицензиаром) инновационным потенциалом.

## **6. ОТ СЕРЬЕЗНОГО ДО СМЕШНОГО В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ (ОТ ЗАЩИТЫ ДО ВВЕДЕНИЯ В ХОЗЯЙСТВЕННЫЙ ОБОРОТ)**

### **6.1. Курьезы в сфере авторского права и смежных прав**

Выше в разделе 2 нами обсуждались вопросы «копилефта». Ниже приводится один из курьезов на эту тему в сфере литературы.

**Пират против пиратов.** Как известно, «пиратские партии» есть практически в любой стране мира. Они борются за отмену авторского

права и распространение любого контента в свободном доступе. Одна из самых известных подобных организаций – Политическая пиратская партия Германии. Примечателен её лидер – Юлия Шрамм. В политике девушка с 20 лет, она добилась определенного влияния в Германии, открыто выступала против закона об авторском праве. Однако в возрасте 26 лет Ю. Шрамм неожиданно оказалась по другую сторону баррикад. Оказалось, что легко выступать за свободное распространение ИС, не имея таковой. В 2012 г. Ю. Шрамм написала и издала книгу «Клики меня. Признания интернет-эксгибиционистки», посвященную актуальным для неё вопросам свободы распространения информации. Девушка заключила контракт с издателем, книгу опубликовали. Но случилась незадача – она стала бестселлером. Произведение быстро распространялось в электронных библиотеках и файлообменниках.

Тут бы Юлии и обрадоваться, но лидер пиратской партии совместно с издательством стала преследовать свой электорат. Незаконные копии книги начали удалять из открытого доступа. Это было совсем не то, чего ожидали от главы пиратской партии и имидж политического движения был изрядно подпорчен. Проблема заключается в том, что по контракту права на книгу принадлежат издательству и перейдут к Ю. Шрамм лишь через 10 лет. А пока девушка успокаивает сторонников своей партии тем, что выдержки из книги размещены в её блоге.

«**Читай легально**». В России пиратских ресурсов больше, чем в любой другой стране мира – чего стоят многочисленные торрент-трекеры, где можно скачать всё, что душе угодно: фильмы, программы, игры, книги. Специально для распространения книг в Интернете существует огромное количество электронных библиотек, где книги находятся в свободном доступе, и где их свободно может скачать любой желающий. Разумеется, существование таких библиотек ежегодно наносит книгопечатному рынку ущерб в размере нескольких миллионов рублей.

В Дании, Норвегии и Швеции специально для поддержки авторов, чьи произведения скачиваются и прочитываются бесплатно, создан специальный механизм, именуемый «право общественной выдачи» – писатели получают компенсацию из государственного или регионального бюджета за свои бесплатно отданные произведения.

В России подобная система вряд ли когда-нибудь будет реализована, зато приняты другие меры. В апреле 2013 г. стартовал проект «Читай легально» – первая в России официальная антипиратская кампания, которую поддерживают такие гиганты, как «Роспечать», Российский книжный союз, компании «ЛитРес» и «Иви», издательство «Эксмо» и другие. Писатели и издатели надеются, что это поможет стабилизировать книжный рынок в России.

Огромное число казусов сферы авторского права связана с **образами героев мультфильмов и мультсериалов**. Приведем известный пример.

**Жадность Айви сгубила.** Все помнят персонажа то ли белки, то ли крысы из мультфильма «Ледниковый период». На протяжении всех частей доисторических приключений зверек пытается добыть желудь. В 2000 г. (за 2 года до выхода мультфильма в прокат) о своих правах на персонажа заявила довольно скандальная нью-йоркская художница Айви Суперсоник (Айви Зильберштейн). По её словам, персонаж крысобелки был создан ею еще в 1999 г., а исполнительные продюсеры компании 20th Century Fox украли у неё идею. Казалось бы, все обстоятельства на стороне Айви. Репортаж о претензиях художницы был показан CNN за два года до появления «Ледникового периода» на экранах. Персонажа Айви зовут Sqrat (squirrel (белка) + rat (крыса)), зверя кинокомпании – Scrat. Fox попыталась решить дело миром, однако Зильберштейн отказалась от предложенной компенсации в 300 тысяч долларов. В итоге художница проиграла в двух инстанциях, включая апелляционную.

**Успенский, его Чебурашка и другие герои мультфильмов.** Япония влюблена в российского Чебурашку. «Неизвестный науке зверь», придуманный в 1966 г. Э. Успенским, покорила японцев. Все газеты – от правой «Асахи» до коммунистической «Акахаты» – посвятили статьи «русскому чуду». В сети Интернет есть сайт, где можно заказать майки и кепки с изображением Чеби, так называют Чебурашку в Стране восходящего солнца. Но триумф Чебурашки в Японии постепенно перерастает в международный скандал. Его суть: российские юристы в Японии готовят иски против японских компаний, которые вместе с компанией Films by Jove тиражируют ширпотреб с лейблом «Чебурашка». Еще в 1992 г. американская компания Films by Jove (принадлежащая бывшему советскому киногерою Олегу Видову и его жене, американке Джоан Борстен), заключила контракт со студией «Союзмультфильм». По нему Films by Jove получила на 30 лет право на прокат лучших советских мультфильмов во всем мире (кроме территории бывшего СССР). По словам Борстен, по условиям контракта фирма платит «Союзмультфильму» 39,5% от прибыли. Однако на «Союзмультфильме» утверждают, что денег от Films by Jove нет. Договор с Видовым заключал С. Скулябин. Став генеральным директором «Союзмультфильма» в начале 90-х гг. он, ныне проживающий в США, акционировал студию, но акций работники студии так и не увидели. Акционерное общество было впоследствии ликвидировано. Студию взяло под опеку государство, создав в 1999 г. ФГУП «Союзмультфильм». Сегодня руководство и работники студии утверждают, что контракт с Видовым не был выгоден российской стороне. Э. Успенский признает, что «фильмы Видов имеет право продавать – у него со студией хоть полузаконный, но договор». Интерес в другом. Видов и его партнеры в Японии незаконно занимаются так называемым мерчандайзингом, т.е. продажей сопутствующих товаров – игрушек, маек с изображением Чебурашки и т.д. Доходы от него значительно превышают доходы от собственно проката фильма. Так, если

кассовый сбор от проката мультфильма «Король Лев» принес 312 млн долл., то продажа сопутствующих товаров – более 2 млрд долл.(!)

Канонический, знакомый миллионам зрителей образ Чебурашки вообще-то создан художником «Союзмультфильма» Леонидом Шварцманом. Однако, став отцом экранного Чебурашки, Шварцман, как штатный художник «Союзмультфильма», не мог защитить право на своего героя – он полностью принадлежал студии. Но именно это изображение Успенский позднее зарегистрировал в Роспатенте в качестве товарного знака (рисунок, который сделал когда-то сам Успенский с помощью циркуля, лишь передавал общую идею образа мультипликационного Чебурашки).

В 1997 г. Э. Успенский создал фирму «ООО «Чебурашка», которая сегодня владеет правами не только на самого Чебурашку, но и на Дядю Федора, Шапокляк и других героев. На российской территории писателю удастся контролировать процесс и заключать выгодные сделки с производителями жевательной резинки, конфет, молока и маргарина<sup>1</sup>.

В ряде случаев Успенский разрешает использовать образ Чебурашки вовсе не в коммерческих целях. Например, одна из идей волонтеров, готовящих агитационные материалы для митинга 24 декабря 2011 г. была воплощена в виде наклейки с изображением Чебурашки с белой лентой на футболке – и надписью «За честные выборы!». Писатель Эдуард Успенский дал согласие на использование образа созданного им героя<sup>2</sup>.

Следующая группа примеров – **свидетельство незаконного «промысла» юридической компании**, созданной для защиты авторских и патентных прав, на Южном Урале. Она также касается образов **героев мультфильмов**.

**Пышка.** Первый инцидент произошел с владелицей челябинской столовой-кулинарии «Пышка». В этой кулинарии неким посетителем (как позже оказалось, юристом УАЗАПиИС) был сделан заказ праздничного торта на день рождения ребенка. Заказчик попросил украсить его фигурками «героев» из мультфильмов «Смешарики»: Лосяша, Кроша и Ежика. При выкупе заказанного торта заказчик попросил отражения на чеке контрольно-кассового аппарата слово «Смешарики» и, получив торт, ушел. На следующий день этот покупатель торта предъявил владелице кулинарии претензию о нарушении прав правообладателя товарных знаков №№ 321870, 321933 и 384581 на этих персонажей мультсериала, с именно компании «Smeshariki GmbH» (Смешарики ГмбХ, Хохбрюкен штрассе 10, 80331 Мюнхен, Германия – DE), причем в порядке урегулирования досудебного спора предложил выплатить компенсацию за нарушение автор-

---

<sup>1</sup> Японские приключения Чебурашки. Писатель Эдуард Успенский и бывший советский актер Олег Видов не поделили доходы от сказочного персонажа. – <http://www.itogi.ru/archive/2001/48/109976.html>

<sup>2</sup> Чебурашка за честные выборы. – <https://www.svoboda.org/a/24431461.html> (23.12.2011).

ских прав данному правообладателю, интересы которого на территории Челябинской области якобы представляет НП «Уральская ассоциация по защите авторских прав и интеллектуальной собственности» (УАЗАПиИС). Предложенная сумма компенсации – 90 тыс. рублей. Вымогательство в этом инциденте удалось предотвратить путем направления встречной претензии-возражения – с указанием отсутствия у НП УАЗАПиИС документов, подтверждающих полномочия представлять интересы компании «Smeshariki GmbH».

**«Смешарики» против «Ватрушки».** Второй инцидент аналогичного характера случился уже в сети более солидных пекарен-кондитерских под брендом «Ватрушка». История повторилась, причем аппетит «защитников» авторских прав существенно вырос. Вместе с увеличением на заказном торте числа персонажей мультсериала (к прежним трем добавились: Совунья, Бараш, Копатыч, Нюша и Пин) также повысился и размер предъявленной компенсации – до 120 тыс. рублей. В итоге понадобилось несколько судебных разбирательств, чтобы отвадить организаторов подобного «интеллектуального рэкета» от найденной ими «кормушки».

**«Наезд» НП «УАЗАПиИС» на магазин детской одежды.** Подобная претензия о нарушении авторских прав была направлена «защитниками» авторских прав упомянутого НП «УАЗАПиИС» также в один из магазинов детской одежды г. Челябинска, где реализовывались детские футболки с изображением героев известного мультсериала «Маша и медведь», причем данный интеллектуальный «наезд» сопровождался показной фиксацией якобы имеющихся «нарушений» средствами фото- и видеосъемки<sup>1</sup>.

## 6.2. Казусы патентования и смешные изобретения

**Непростая история с эволюцией смайлика.** Как известно, смайлик (от англ. smiley – «улыбающийся») – стилизованное изображение улыбающегося человеческого лица; традиционно изображается в виде жёлтого круга с двумя чёрными точками, представляющими глаза, и чёрной дугой, символизирующей рот. Смайлики широко используются в популярной культуре. Слово «смайлик» часто применяется как общий термин для любого эмоджона (изображения эмоции не графикой, а знаками препинания).

Самый древний на сегодня смайлик обнаружен археологами во время раскопок в г. Каркамыш в провинции Газиантеп в Турции. Он нанесен на поверхность глиняного кувшина для шербета (сладкого напитка), который был изготовлен примерно в 1700-х гг. до н.э. Для обозначения положительных эмоций смайл (как пиктограмму) использовали в Словакии в XVII

---

<sup>1</sup> Лихолетов, А.В. Интеллектуальная собственность в системе обеспечения экономической безопасности современного бизнеса / А.В. Лихолетов, В.В. Лихолетов // Проблемы экономической безопасности: поиск эффективных решений: коллект. моногр. / под ред. А.В. Карпушкиной. – Челябинск: Издат. центр ЮУрГУ, 2017. – С.176–189.

веке. Четыре смайла (грустных и весёлых) использовал в нотах эксцентричной пьесы «In Futurum» (1919 г.) Эрвин Шульхоф. Стилизованное изображение человеческого лица для выражения эмоций использовал режиссёр Ингмар Бергман в фильме «Портовый город» (там изображение выражало страдание). Позже уже счастливое лицо использовалось в рекламных кампаниях фильмов «Лили» в 1953 г. и «Жижи» в 1958 г.

В 1958 г. радиостанция WMCA в Нью-Йорке провела конкурс по самому популярному радишоу того времени «Кузен Брюси». Слушатели, ответившие по телефону на вопросы, награждались толстовкой «Хорошие парни!», рисунок на которой включал изображение счастливого лица.

В 1963 г. художник Харви Болл был приглашён в рекламную компанию для создания изображения счастливого лица (его предполагалось использовать на кнопках). Его изображение в виде тёмных овальных глаз и складок по бокам рта на ярко-жёлтом фоне стало наиболее знаковой версией. В 1967 г. изображение использовалось в рекламных кампаниях в Сиэтле.

В 1972 г. Франклин Лауфрани представил изображение счастливого лица европейской аудитории, дав ему название «Смайлик». Французская газета «France Soir» начала промоакцию «Найдите время улыбнуться» (в ней использовался логотип смайлика, чтобы выделить хорошие новости). В 70-е гг. изображение популяризировали братья Бернар и Мюррей Спейн из Филадельфии. Они производили кнопки, кофейные кружки, футболки, наклейки на бампер и др., украшенные смайликом и фразой «Счастливого дня». Фраза позже мутировала в «Хорошего дня».

В 1982 г. американец Скотт Фалман из университета Карнеги-Меллон предложил использовать двоеточие, дефис и закрывающую скобку. Многие считают, что Фалман – вовсе не первооткрыватель. Задолго до него использовать скобку как обозначение улыбки предлагал известный писатель Владимир Набоков. Именно так появился эмотикон, или смайлик.

В 1998 г. японец Шигетака Курита создал изображения эмодзи («э» – «картинка», «модзи» – «знак»), помогающие выразить эмоции.

**Прецеденты правовой защиты смайлика.** В 1971 г. Лауфрани зарегистрировал изображение смайлика как ТЗ во Франции. Была создана компания Smiley Licensing Corporation, Ltd для продажи, лицензирования и рекламирования этого изображения в Европе. В 2001 г. название компании было изменено на SmileyWorld. Ей удалось зарегистрировать знак в более чем 100 странах мира (кроме США) для 25 классов товаров и услуг.

В 1999 г. Харви Болл сформировал свою собственную компанию World Smile Corporation и начал лицензирование изображения счастливого лица с целью благотворительного финансирования. Прибыль использовалась на благотворительные цели по линии Всемирного фонда Харви Болла World Smile Foundation, который спонсирует ежегодный Всемирный день улыбки Болла, начавшийся в 1999 г. с целью поощрения «добрых дел».



В 1997 г. Франклин Лауфрани и SmileyWorld попытались приобрести права на товарный знак с символом (и даже на слово «смайлик» само по себе) в США. Это привело к конфликту Лауфрани с компанией Wal-Mart, которая годом раньше начала использовать заметно отличающееся счастливое лицо в своей кампании «Откат цен». Wal-Mart отреагировала первой, пытаясь заблокировать предложение Лауфрани, а позже пытаясь самим зарегистрировать смайлик. Лауфрани в свою очередь подал иск в суд, чтобы остановить применение смайлика в Wal-Mart. В 2002 г. вопрос дошёл до рассмотрения, но должен был ожидать решения ещё в течение семи лет, прежде чем будет принято решение. Однако, в 2006 г. Wal-Mart начал постепенный отказ от смайлика на жилетах и на своём веб-сайте. Несмотря на это, Wal-Mart подала в суд на онлайн-пародиста по обвинению в «нарушении использования торговой марки» после того, как он использовал этот символ (а также слова-чемоданы из Wal-, такие как Walocaust). Они проиграли в марте 2008 г., когда судья объявил, что смайлик не является «отличительным» знаком, и поэтому не может быть ничьим ТЗ.

Таким образом, Wal-Mart не может иметь на него никаких претензий. Дело Лауфрани против Wal-Mart была закрыто в марте 2009 г., когда судья отклонил претензии Лауфрани на какие-либо права на какой бы то ни было символ улыбающегося лица и слово «смайлик», отметив, что оба они стали «повсеместными» в американской культуре задолго до первой заявки на товарный знак Лауфрани. Эти два судебных решения фактически узаконили смайлик (а также слова «улыбающееся лицо») в качестве общественного достояния, по крайней мере в пределах юрисдикции США. Судебные решения США не распространяются на другие страны, поэтому компания Лауфрани SmileyWorld продолжает утверждать (и применять) свои права на товарный знак в большей части остального мира.

**Смайлик в России.** Интересно, что 2 августа 2005 г. Октябрьским районным судом Санкт-Петербурга было вынесено беспрецедентное решение по удовлетворению иска 45-летнего жителя Гатчины Виктора Петрова к российскому филиалу фирмы «Сименс» о нарушении права интеллектуальной собственности<sup>1</sup>. До этого, ещё в 2002 г. Петров обратился с письмом в российский филиал компании «Сименс», где сообщил, что в телефонах их марки используется его изобретение. При этом он посчитал, что в телефонах их марки – наиболее полное отображение его изобретения (не меньше пятнадцати рожц – веселых, грустных). Кстати, в патенте РФ № 2160608 зарегистрированы три рожцы – «позитивная», «негативная» и «нейтральная», без эмоций.

---

<sup>1</sup> Справка: В.А. Петровым, бывшим военным психологом ВМФ России, офицером запаса 22.04.1999 г. была подана заявка на изобретение «Способ направленной регуляции психоэмоционального состояния человека» и спустя полтора года получен патент РФ № 2160608. Патент на это изобретение находится в разделе «Медицина».

Ответа от «компании «Сименс» Петров не дождался, поэтому и подал в суд. Суд признал незаконным использование в сотовых телефонах всемирно известной компании изобретения истца. По мнению истца, суть истории в том, что человек, отправляющий со своего мобильного смешную рожицу или веселую мелодию, тем самым информирует получателя о своем настроении и самочувствии. А тот, получив информацию, соответствующим образом корректирует свое поведение. «Смайлики», по мысли Петрова могут быть разными, но способ регуляции все равно один.

Осенью 2005 г. городской суд Санкт-Петербурга отменил решение Октябрьского районного суда о нарушении прав изобретателя из Гатчины В. Петрова, который, по его словам, изобрел «смайлики» (напомним, что так называют комбинации символов наподобие «:-)»), используя их для выражения эмоций в тексте)<sup>1</sup>.

Любопытно, что интерес к патентованию «смайликов» до сих пор не пропал. Не так давно в России на подвиги потянуло ООО «Суперфон», которое специализируется на размещении рекламы в мобильных телефонах (владелец компании Олег Тетерин). Так, 27 января 2009 г. в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания этой компанией появился ТЗ № 370513 в виде смайлика «;-)». После этого О. Тетерин заявил газете «Коммерсантъ», что «Суперфон» будет рассылать предупреждения нарушителям за использование смайликов. Если реакции не последует, последует суд и требование выплаты компенсации. Легальное использование будет возможно после покупки годовой лицензии. Стоить она будет немного – несколько десятков тысяч долларов (!). Реакция на такой интеллектуальный рэкет уже последовала. Директор по развитию широкополосного доступа в интернет «Вымпелкома» (владеет «Корбиной Телеком») А. Малис высказался, что его компания не будет платить из принципа: «Давайте еще скобки запатентуем, а потом посчитаем, сколько раз в книгах Марининой они используются». Президент [odnoklassniki.ru](http://odnoklassniki.ru) Н. Шерман был ещё более категоричен: «Вряд ли в России найдется дебил, который заплатит «Суперфону» за использование смайликов», так напрямую было заявлено в интервью газете «Коммерсантъ».

Юристы признают, что решение Роспатента дает исключительные права на данный смайлик ООО «Суперфон», и согласно закону нарушителей прав могут обязать изъять из оборота товары с этой торговой маркой, возместить ущерб или выплатить компенсацию в размере до 5 млн. руб. В то же время они считают, что регистрация смайлика не вполне соответствует требованиям в отношении регистрации товарных знаков, т.к. этот набор символов является общепринятым, а также его регистрация в качестве товарного знака может противоречить общественным интересам.

---

<sup>1</sup> Петербургский суд не позволил пенсионеру из Гатчины претендовать на «смайлики». – <http://www.sostav.ru/news/2005/11/07/46/>

**Кондитерское дело: «Аленка» vs<sup>1</sup> «Алина».** Самое «шоколадное» из представленных разбирательств началось в 2008 г., когда московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» обратилась в Федеральную антимонопольную службу (ФАС).

Производитель «Алёнки» заявил о нарушении белгородской фабрикой «Славянка», выпускавшей шоколадки «Алина», антимонопольного законодательства.

Как было установлено в судах, фабрика «Славянка» в упаковке своего шоколада использовала аналогичную цветовую гамму с изображением девочки «в похожем цветастом головном платке, из-под которого выбивается челка». «Красный Октябрь» требовал взыскания более 310 млн. рублей с белгородских кондитеров.

Спор между московскими и белгородскими шоколадом дошел до Высшего арбитражного суда и был отправлен в первую инстанцию. В итоге разбирательство длилось 2,5 года и закончилось подписанием мирового соглашения. Фабрика «Славянка» прекратила выпуск «Алины» и обязалась выплатить фабрике «Красный Октябрь» 15 млн рублей. Последняя, в свою очередь, отказался от рассчитанной ранее судом компенсации в 37 миллионов рублей.

**«Паразитирование» на рынке нефтепродуктов.** Так, ОАО «Лукойл» обвинил ООО «Люксойл плюс» в том, что он паразитирует на товарном знаке «ЛУКОЙЛ». Как известно, крупнейшая частная нефтяная компания является правообладателем этого бренда в отношении 1-42 классов МКТУ. Одной из особенностей товарного знака «ЛУКОЙЛ» является стилизованная капля, которая заменяет букву «О». В ходе проверок, которые состоялись в 2009–2010 гг. компания «ЛУКОЙЛ» установила факты незаконного использования своего товарного знака со стороны «Люксойл плюс». Ответчик разместил на своей АЗС обозначение, в котором также использовал стилизованную каплю вместо буквы «О»

Да и в целом знак «ЛЮКСОЙЛ» был получен путем замены буквы «У» товарного знака истца на гласную «Ю» и добавлением буквы «С». Поэтому «Лукойл», естественно, направил в адрес ответчика требование прекратить использовать товарный знак «ЛЮКСОЙЛ». Ответчик сделал это лишь частично, убрав из своего знака стилизованную каплю, заменив ее буквой «О».

Судья установил как фонетическое, так и графическое сходство между обозначениями фигурантов процесса. Поэтому решение было вынесено в пользу «Лукойла» и суд постановил взыскать с «Луксойла» 1,2 млн рублей компенсации за использование товарного знака. Не согласившись с этим, «Люксойл плюс» обратился с жалобой в апелляцию – Первый арбитражный апелляционный суд. Но та поддержала позицию первой инстанции.

---

<sup>1</sup> Сокращение латинского слова «versus», означающего «против».

### **6.3. Смешное (и не очень) в сфере хозяйственного оборота интеллектуальной собственности**

Приведем известный случай из сферы оборота ОИС, относящейся к авторскому праву – сфера программ для ЭВМ.

**«Сказ о том, как директор сельской школы Пермского края компанию Майкрософт разорил»** – дело директора средней школы села Сепычево Пермского края – Александра Поносова, нанесшего ущерб фирме Майкрософт (!) в размере 266 тыс. 596 рублей 63 копейки (особо крупный ущерб). Директором школы было закуплено 12 компьютеров с предустановленным нелегальным программным обеспечением Windows и Office этой фирмы. Были возбуждены 2 дела: одно по Windows, другое по Office, по статье 146 УК часть 3 пункт «В»(деяние совершенное в особо крупном размере). В ходе судебного разбирательства было доказано, что любое включение компьютеров, является преступлением, и по решению суда А. Поносов был признан виновным в причинении материального ущерба компании Microsoft на сумму 266 тысяч рублей, и приговорен к штрафу в сумме 5 тыс. рублей.

Следующий пример относится к сфере средств индивидуализации бизнеса, а именно – **фирменным наименованиям.**

**«Случай в рекламе: как неприличное слово помогло увеличить оборот фирмы за два месяца в шесть раз».** В первый же месяц работы этим бизнесменам удалось подписать контракт с бельгийским представительством фирмы «Panasonic» о поставке в Эстонию телекоммуникационной техники с большими дилерскими скидками. Президент представительства, взглянув на фирменный бланк, рассмеялся, подписал все документы и пожал партнерам руки: «Я уважаю деловых людей с хорошим чувством юмора». Господа Антипов и Усманов потом долго перебирали все слова, сказанные на переговорах, пытаясь определить, что же смешного они говорили. Но все последующие партнеры тоже смеялись, и ... подписывали нужные бумаги. «AnUs» благополучно заключили контракты с «Dell International», «Sanyo» и финским дистрибьютером «Hewlett Packard».

И только после того, как в эстонской прессе появилась реклама «Добро пожаловать в AnUs», в центральном офисе фирмы стали раздаваться недолгие телефонные звонки. Сконфуженным бизнесменам наконец-то объяснили, что анус по-латыни – отверстие между ягодицами...

Ну, сами понимаете... Стали спешно готовить документы на перерегистрацию. А потом передумали: народ валил в фирму валом. Все рассказывали друг другу смешное объявление, поэтому совсем маленькая рекламная кампания дала потрясающий эффект. В результате оборот фирмы за два месяца увеличился аж в шесть раз – показатель для Эстонии беспре-

цендентный! Так что теперь господа Антипов и Усманов считают редкой удачей то, что их фамилии совпали подобным образом<sup>1</sup>.

**В сфере поставки продукции на экспорт** важно внимательно относиться к торговым маркам. Здесь также накопилось множество казусов.

Так, например, **производитель пива «Coors»** в Америке из-за незнания испанского языка пострадал весьма серьезно. Их лозунг на английском – «Turn it loose» переводится как «почувствуй себя свободным». Однако, если лозунг перевести на испанский язык, то выходит «страдай от поноса»(!)

Другой пример. Когда **авиакомпания American Airlines** установила кожаные кресла в своих самолетах, она поспешила сообщить об этом своим мексиканским потребителям. На английском рекламный призыв звучал прекрасно: «Fly in Leather» – «Летай в коже!», однако на испанском языке слоган читался примерно так: «Летай голым!»<sup>2</sup>

Давно замечено, что перевод разных названий на испанский язык дает весьма забавные версии. Многие из них связаны с особенностями перевода названий автомобилей (табл. 26).

Таблица 26

«Ляпы» в названиях автомобилей

№	Марка авто	Комментарий
1	Mitsubishi Pajero	В испано-язычных странах эту модель упорно не покупали, т.к. на испанском «пахеро» указывает на человека, занимающегося мастурбацией. Для этих регионов название быстро сменили на «Montero»
2	Mazda Laputa	Тот, кто придумал это название, был неплохо знаком с литературой – именно так назывался остров, на который попал Гулливер. Однако на испанском la ruta значит «проститутка»
3	Chevrolet Nova	На испанском No va означает «не едет» (хотя это распространенный миф – на самом деле, модель хорошо продавалась там, несмотря на неудачное название)
4	Lada Nova	Это наши старые знакомые – ВАЗ 2105, 2107, 2104. Тот же провал, что и с «Шеви Нова» – «Ладу Не едет» неохотно брали в Испании
5	Opel Ascona	В северной части Испании этим словом обозначают интимную зону женщины
6	Volkswagen Tuareg	По-английски звучит как toerag – «портянка», в преносном смысле «бомж»

Для Советского Союза, начавшего поставки автомобилей на экспорт в страны Латинской Америки после запуска автозавода в г. Тольятти, конфуз произошел с маркой «Жигули». За границей название Жигули звучало как «Shiguli» и ассоциировалось со словом «Жигало», означающим мужчиной, живущего за счет женщины. Позже название «Жигули» было заменено

<sup>1</sup> Лихолетов, В.В. Развитие творческого воображения: учеб. пособие / В.В. Лихолетов, Б.В. Шмаков Б.В. – Челябинск: Изд-во ЮУрГУ, 2008. – 164 с.

<sup>2</sup> Свет истины – трудности перевода. – <http://svetistiny.by/forums?m=posts&q=163>

на более благозвучное «Lada». Но маркетологи опять просчитались, ведь во Франции модель автомобиля стала синонимом слова «ladre», что означала «скупой и жадный».

В Финляндии Лада Калина продается под именем Lada 119, т.к. в переводе с финского Kalina значит «треск, грохот, дребезжание и стук».

#### 6.4. Объекты интеллектуальной собственности VIP-персон

С давних времен в обществе был и существует известный интерес к разным сторонам жизни известных людей политиков и бизнесменов, актеров театра и кино, звезд эстрады и знаменитых путешественников. Знаменитые люди затевают какие-либо бизнес-проекты, причем с разным уровнем эффективности – от сумасшедшего успеха и до провала. Все это не только интересно, но и поучительно для молодежи (табл. 27).

Таблица 27

#### Бизнес-проекты «звезд» Запада и современной России

№	ФИО звезд	Сфера успеха	Сферы дополнительного бизнеса
1	2	3	4
Некоторые «звезды» Запада			
1	Стинг (Гордон Мэттью Томас Самнер)	Музыкант, певец	Продукты питания, вино: с 1996 г. владеет на виллой Tenuta del Palagio (XXVI века), плюс несколькими сельскими домами, плюс 300 га пастбищ, лесов, оливковых рощ и виноградников в Тоскане (в 25 км к югу от Флоренции). Производит оливковое масло, мед и салями. Вино сначала делали лишь для себя, но через несколько лет жизни в винодельческой Тоскане Стинг оповестил прессу о планах выпускать Tenuta del Palagio – в объемах 30 тыс. бутылок в год. Наряду с медом, фруктами, овощами, сырами и колбасками Стинг предложил свои «органические» вина – Sister Moon и Casino delle Vie, а позднее – When We Dance. Для нового вина оценки критиков оказались великолепными. Цена (в долл.): Sister Moon II Palagio (2008) – 50–60; Casino delle Vie II Palagio (2009) – 40–50; When We Dance II Palagio (2010) – 15–20; Message In A Bottle II Palagio (2011) – 19–20. Стинг с женой Труды также предлагают «корзину от Стинга», за её незамысловатым названием скрывается натуральный джем, желе из шалфея, свекольные приправы, сельский пирог и бальзам из черной смородины
2	Брэд Питт (Уильям Брэдли Питт)	Кино, актер, продюсер	Помимо кино озвучивал мультфильмы: «Синдбад: Легенда семи морей», «Царь горы», «Мегамозг». Виноделие: С Анджелиной Джоли Брэд владеет в Провансе (Франция) шато (от франц. «усадьба, имение») Chateau Miraval (до 60 млн долл.) – замком с 35 спальнями и огромной винокурней. В этом бизнесе они сотрудничают с семьёй Перрен, занятых виноделием много лет. Производят розовое вино Miraval. Первая партия вина составила 6 тыс. бутылок.

1	2	3	4
			На этикетке – имена создателей напитка: Jolie-Pitt & Perrin. Приобрести можно минимум ящик, цена (с доставкой) – 105 евро. После старта первых продаж в Сети вино разошлось всего за пять часов
3	Канье Уэст	Музыкант, певец, продюсер	<p>Индустрия моды, дизайн одежды. В качестве дизайнера работал с компаниями Nike и Louis Vuitton, в 2013 г. запустил с Adidas линию одежды YEEZY. У вещей Канье Уэста высокие, но это не мешает толпам выстаиваться в очередь за новинками. Так, появление кроссовок от Канье и Adidas вызвало в Москве ажиотаж: очередь растянулась на несколько километров.</p> <p>Основал лейбл GOOD Music (2004 г.). Сегодня в числе артистов: сам Уэст, Big Sean, Pusha T, Тейяна Тейлор, Mos Def, D’banj и Джон Ледженд. В 2015 г. назначил рэпера Pusha T на должность президента лейбла.</p> <p>Основал креативное агентство DONDA (2012 г.) – в честь матери. В анонсе заявил, что компания «продолжит то, что не успел закончить Стив Джобс» и что она будет «собирать величайших мыслителей и помещать их в креативное пространство, где они смогут обмениваться идеями». Цель компании – «создание продуктов и впечатлений, которые люди захотят и смогут приобрести». Сфера питания: в 2008 г. объявил, что собирается открыть десять ресторанов сети быстрого питания Fatburger. Было открыто 2 из них, но 1 вскоре закрылся, а второй был выкуплен сетью. С 2015 г. – совладелец сервиса потокового вещания Tidal, специализация на трансляции lossless-аудио и клипов высокого разрешения</p>
<b>Некоторые «звездные» персоны современной России</b>			
1	Никита Михалков	Кино	<p>Кино: киностудия «ТРИТЭ» (фильмы: от «Очи черные» до «Солнечного удара»), анимационная «АА Студио» (мультсериал «Паровозик Тишка»). Образование: частный вуз – «Академия кинематографического и театрального искусства Н. С. Михалкова» (обучение – от 340 тыс. руб./год). Производство: Bradbury Lab (IP-технологии), «Тёмино-Павловское» и «Тёмино-Лесное» (лес и переработка лесоматериалов), издательства: ИД «Сибирский циркуляр» (книги, журнал «Свой») и ООО «Голливуд Репортер Рус» (журнал «The Hollywood Reporter»). Финансы: с 2007 г. член совета директоров банка «Возрождение» (отвечает за кадры и вознаграждения). Виноделие: есть виноградник площадью 100 га (Тоскана, Италия), хозяйство «Ла Мадонна» – вино «Додичи» стоит до 2,5 тыс. руб. за бутылку<sup>1</sup></p>

<sup>1</sup> Ролдугин, О. Утомленные бизнесом. Финансовые тайны семьи Никиты Михалкова / О. Ролдугин. – <https://sobesednik.ru/rassledovanie/20150520-utomlennye-biznesom-finansovye-tayny-semi-nikity-mihalkova>

1	2	3	4
2	Юлия Высоцкая (жена А. Кончаловского)	Актриса театра, кино, телеведущая	Бренд «Едим дома!»: кулинарная телепрограмма на НТВ с 2003 г.; розничные магазины, развивающиеся по франчайзингу (замороженные ягоды и смеси) – в 2015 г. открыто 5 новых магазинов; фирменные магазины товаров для кухни (бренды «Едим Дома!» и Julia Vysotskaya). Франшиза в 2 форматах: отдельный магазин и островной формат торговли для размещения в ТЦ, где есть: фирменная кухонная утварь, посуда, ножи, столовые приборы, кухонные принадлежности, специи и приправы, кухонный текстиль, кулинарные книги Ю. Высоцкой. Сеть развивается: в 2015 г. было открыто 5 новых магазинов
3	Алла Пугачева	Эстрада, певица	Модели одежды, обуви и парфюмерия. В 1980-х выпускала футболки со своим изображением. В 1997 г. участвовала в разработке дизайна обуви и аксессуаров для компании «Эконика-Обувь». Обувь под маркой Alla Pugachova есть и сегодня. В 1990 г. начался выпуск духов под брендом «Алла», но со временем производство прекратилось Открыла на Тверской школу детского профессионального творческого развития и английский детский садик. Расценки на обучение «кусаются» – от 90 до 295 тыс. руб. в месяц
4	Рената Литвинова	Кино, актриса, режиссер, сценарист	Реклама: рекламное лицо брендов: косметики L'Oreal, часов Rado, автомобилей Volvo, ювелирных изделий Carrera Y Carrera. Дизайн одежды: выпускает одежду собственного дизайна совместно с фирмой Zarina (авторская коллекция одежды в стиле 1950-х гг. XX века)
5	Гоша Куценко	Кино, актер	Дизайн одежды: принимает активное участие в разработке дизайна нарядов для фирмы Be free
6	Григорий Лепс	Эстрада, певец	Оптика. Открыл магазин очков «Лепс Оптики» в центре Москвы, на его прилавках – не только любимые артистом круглые оправы, но и модели на любой вкус. В целях рекламы друзьям и многочисленным коллегам Лепс очки просто дарит, а они выкладывают снимки в социальных сетях, помогая артисту популяризировать бренд
7	Сергей Лазарев	Эстрада, певец	Сфера питания. Открыл «кондитерскую» для животных под названием «Пудель-штрудель» <sup>1</sup> . В ассортименте – изделия из курицы, мяса, круп и овощей, оформленные в виде красочных тортиков. Шеф-повар – французский мастер шоколадного искусства, цены на лакомства варьируются от 0,8 до 1,5 тыс. руб. с отдельной платой за доставку лакомств
8	Надежда Бабкина	Эстрада, певица	Театр. Создала Московский государственный музыкальный театр фольклора «Русская песня» и руководит им. Он

<sup>1</sup> Бизнес звезд в кризис: Лера Кудрявцева торгует пончиками, а Сергей Лазарев открыл кондитерскую для собак. – <http://boshsoz.com/shou-biznes/33504-biznes-rossijskix-zvezd-vo-vremena-krizisa>



1	2	3	4
			строился 14 лет. В его стенах работают различные творческие объединения, принося немалый доход – он позволит певице не затягивать пояса даже в кризисные времена
9	Валерия	Эстрада, певица	Здоровье и физкультура. Открыт сеть фитнес-клубов Ladies' Fitness в рамках государственной программы по оздоровлению нации, профилактике сердечно-сосудистых и других заболеваний. Годовой абонемент в спортзал – 43 тыс. руб., одно занятие – 600 руб., абонемент на месяц – 6 тыс. руб.
10	Стас Костюшкин	Певец, поэт-песенник, актер	Эстрада: 1994–2012 гг. – группа «Чай вдвоем»(с Д. Клявером), с 2012 г. – проект «А-Dessa»(песни : «Fire», «Женщина, я не танцую», «Tuzzik», «3G» и «Я бальник»). Сфера питания: открыл с Б. Копыловым сеть пышечных «Пышка da Pudra» с пышками, сделанными по знаменитому ленинградскому рецепту (в 2015 г.: 1 – в Санкт-Петербурге, 2 – в Ростове-на-Дону, 1 («Пончик-вагончик») –в Москве), выпускает и продаёт свой чай «Мой чай»
11	Александр Розенбаум	Бард, певец	Совладелец сети пивных «Толстый Фраер». Посетителей привлекает удачный дизайн, хорошее обслуживание, авторское пиво, приемлемые цены, возможность просмотра футбола, а также – близость к спальным районам города
11	Ксения Собчак	Телеведущая	Парфюмерия: выпустила с О. Робски духи с названием «Замуж за миллионера». Сфера питания: владелица кафе «Бублик». Написала «Энциклопедию лоха» (в ней: квалификация лохов, дала примеры из мира шоу-бизнеса, где в качестве «не лоха» представила И. Урганта)
12	Александр Цекало	Шоумен, певец	С А. Боковым и А. Орловым открыл в 2010 г. ресторан «Кикибио» («Chichibio») Ресторан «Кикибио»( итальянская кулинария), с И.Ургантом – «The Сад» в центре Москвы
13	Иван Ургант	Шоумен, певец, телеведущий	Музыка и звукозапись: альбом «Звезда» с М. Леонидовым (1999 г.), альбом – «Estrada» (2012 г.), на телевидении: кроме программ «Смак», «Вечерний Ургант», «Прожекторперисхилтон» часто ведёт церемонии вручения различных премий. Ресторанный бизнес: с А.Цекало открыл ресторан традиционной европейской кухни – ресторан «The Сад» на Якиманской набережной, он оправдывает свое название, походя на настоящую оранжерею <sup>1</sup>
14	Эммануил Виторган	Кино, актер	Сфера быта: владеет химчисткой, придумал слоган «Обчистим всю Россию!». Специалисты его фирмы ежегодно ездят в Германию на стажировку, чтобы быть в курсе новых технологий. Бизнесом управляет 3-я по счету супруга – Ирина

<sup>1</sup> Карасева, А. Искусством сыт не будешь: Ургант, Собчак и другие звезды, у которых есть бизнес / А. Карасева. – <https://www.cosmo.ru/stars/krupnim-planom/iskusstvom-syt-ne-budesh-urgant-sobchak-i-drugie-zvezdy-u-kotoryh-est-biznes/#part0> (03.08.2016)

Как известно, единственным из американских президентов, кто получил патент на изобретение, был и остается А. Линкольн (1809–1865 гг.), в 1849 г. он получил патент № 6469 на конструкцию плавучего сухого дока. Патент и модель изобретения (тогда от заявителей требовали представить действующую модель своего изобретения) были найдены в хранилищах американского патентного ведомства и затем выставлены в музее.

Видимо, пример Авраама Линкольна в сфере изобретательства не дает покоя современным VIP-персонам, в т.ч. российским (табл. 28).

Таблица 28

Некоторые объекты интеллектуальной собственности российских VIP-персон

№	ФИО персон	№ объекта	Дата приоритета	Название (логотип)	Классы МКТУ, МКПО, шифр МПК	Владелец ОИС (патентообладатель)
1	2	3	4	5	6	7
Товарные знаки и знаки обслуживания						
1	Давиташвили Евгения Ювашевна	83374	21.04.1988	Джуна	42 (лечебный массаж)	Давиташвили Евгения Ювашевна, Москва
2	Конюхов Федор Филиппович	173438	17.12.1997	Конюхов Федор	1–42	Некоммерческое партнерство «Деловой клуб Федора Конюхова, Москва
3	Пугачёва Алла Борисовна	146920	15.04.1996	ALLA PUGACHOVA	3,9, 14–16, 18, 25, 30, 31–34, 41, 42	Индивидуальное частное предприятие «Алла», Москва
4	Макаревич Андрей Вадимович	117597	24.11.1992	Смак	16, 35, 36–42	Макаревич Андрей Вадимович
5	Иванушки International (музыкальная группа)	147719	03.11.1995	ИВАНУШКИ	35, 41,42	ТОО «Продюсерский центр Игоря Матвиенко»
6	Лисовский Сергей Федорович	149145	02.08.1996	Голосуй или проиграешь	9,14, 16, 25, 26, 28, 35, 41, 42	ЗАО «ЛИС'С»
7		149146	02.08.1996	Выбирай или проиграешь		
8	Довгань Владимир Викторович	180892	29.09.1998	Буква «Д» прописью + неохранные	1–42	Довгань Владимир Викторович

1	2	3	4	5	6	7
				элементы D.V.V. внутри солнышка		
9	Жириновский Владимир Вольфович	180919	16.06.1999	Zhirinovskiy / Жириновский	29, 30, 32–34	ЗАО «ГОЛ-ДЕР», Москва
10	Юлия Высоцкая (жена Андрея Кончаловского)	463090	17.01.2011	Едим Дома	29, 30, 41	ЗАО «Едим Дома!», Москва
Патенты на промышленный образец						
11	Пугачёва Алла Борисовна	44975	16.01.1999	Туфли женские (три варианта)	02-04	Союз юридических лиц – Корпорация «ЭКО НИКА», Москва
12	Батурина Е.Н., Лужков Ю.М., Малышков В.И., Пивоваров В.И., Рыбалов Е.Г., Усов В.В.	45672	16.06.1999	Пирог открытый (первый вариант с фаршем из кураги, второй вариант с фаршем из сыра с яйцом)	01-01	Батурина Е.Н., Лужков Ю.М., Малышков В.И., Пивоваров В.И., Рыбалов Е.Г., Усов В.В.
13	Малышков В.И., Пивоваров В.И., Рыбалов Е.Г., Филинова Л.М., Усов В.В.	46264	16.11.1999	Русский пирог (восемь вариантов)	01-01	Малышков В.И., Пивоваров В.И., Рыбалов Е.Г., Филинова Л.М., Усов В.В.
Патенты на изобретения						
14	Давиташвили Евгения Ювашевна	1788900	25.03.1992	Способ Джуну повышения адаптационных возможностей организма	A61N1/00	Давиташвили Евгения Ювашевна (Джуна)
15	Давиташвили Евгения Ювашевна	1813006	30.09.1992	Устройство Джуну-2 для регулирования деятельности, в частности,	A63B22/00, A63B22/14	Давиташвили Евгения Ювашевна (Джуна)

1	2	3	4	5	6	7
				серд.-сосудистой системы		
16	Давиташвили Евгения Ювашевна	2053806	30.05. 1995	Биокорректор Джуна-3	A61N/36	Давиташвили Евгения Ювашевна(Джуна)
17	Графкин Б.Н., Батурина Е.Н.	2056447	04.11. 1993	Способ получения красящих композиций для полимер. мат-лов	C09B 67/08, D06P1/54	Графкин Борис Николаевич (патентообладатель)
18	Коршун О.А., Резанов А.И., Коташевская Г.В., Батурина Е.Н., Графкин Б.Н.	2140939	17.10. 1997	Способ изготовления изделий из высоконаполненных пласмасс методом литья	C08L 23/06	ОАО Московский институт материаловедения и эффективных технологий
19	Лужков Ю.М. Соломонов Ю.С., Храменков С.В., Никольский Б.В., Карягин Н.В., Систер В.Г., Ганиев Р.Ф., Романовский В.Г., Подковыров В.П., Георгиевский В.П., Кулюкин В.М., Пилипенко П.Б.	2169122	21.12. 2000	Установка для озонирования воды и способ озонирования воды	C02F1/8, C02F1/ 50, C02F 103:02, C02F103: 04	ЛужковЮ.М., Соломонов Ю.С., Храменков С.В., Никольский Б.В., Карягин Н.В., Систер В.Г., Ганиев Р.Ф., Романовский В.Г., Подковыров В.П., Георгиевский В.П., Кулюкин В.М., Пилипенко П.Б.
20	Бутенин А.В., Ворожцов Г.Н., Каля О.Л., Коган Б.Я., Коган Е.А.,Копраненков В.Н., Лощенов В.Б., Лужков Ю.М. Лукьянец Е.А., Меерович Г.А., Торшина Н.Л., Харнас С.С.	2147249	20.01. 1997	Способ фотодинамической терапии злокачественных новообразований	A61N5/06	Бутенин А.В., Ворожцов Г.Н., Каля О.Л., Коган Б.Я., Коган Е.А., Копраненков В.Н., Лощенов В.Б. Лужков Ю.М., Лукьянец Е.А., Меерович Г.А., Торшина Н.Л., Харнас С.С.

1	2	3	4	5	6	7
21	Лужков Ю.М., Соломонов Ю.С., Карпенко А.В., Плавинский Г.И., Пилипенко П.Б., Французов В.А.	2169462	21.11.2000	Улей (варианты), способ его сборки и способ круглогодичного содержания в нём пчел	A01K47/00	Государственное предприятие «Московский институт теплотехники»
22	Лужков Ю.М., Пантелеев Е.А., Систер В.Г., Соломонов Ю.С., Суходольский А.П., Корсак А.Б., Нефедов А.Н., Кузьмин А.В., Соломонов М.Ю., Краснов И.В., Андрошин В.И., Пилипенко П.Б., Французов В.А.	2145557	31.08.1999	Монорельсовая транспортная система навесного типа	B61B13/04, E01B25/10, B61B5/00	Государственное предприятие «Московский институт теплотехники»
23	Лужков Ю.М., Соломонов Ю.С., Никольский Б.Н., Корсак А.Б., Суходольский А.П., Краснов И.В., Соломонов М.Ю., Андрюшин В.И., Пилипенко П.Б., Французов В.А., Митрофанов И.В., Шанаев В.А.	2146627	26.10.1999	Транспортное средство для монорельсовой транспортной системы	B61C13/08	Государственное предприятие «Московский институт теплотехники»

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Человеческая цивилизация – результат открытий и изобретений. Именно они, словно ступени грандиозного эскалатора, стремительно поднимают её вверх. В ушедшем 20 веке создано 90% всех знаний и всех материальных ценностей, накопленных за всю историю человечества. В наступившем веке темп инновационного развития многих стран резко ускорился.

В большинстве случаев странам, лишенным значимых запасов природных ресурсов, приходится выбирать инновационный путь «вложений в человека», который предусматривает поддержку науки, образования и передовых ресурсосберегающих технологий. Так, до 70% выпускников школ Южной Кореи поступают в государственные и частные вузы, которых по стране около 400 (!) при численности населения в стране 51,7 млн человек. В результате такого внимания к образованию и науке Республика Корея показывает высокие результаты в технологическом развитии. Сегодня в этой стране подается в год до 180 тыс. заявок на изобретения, тогда как в Россия – лишь до 45 тыс. (в 4 раза меньше!).

Согласно исследованиям ОЭСР по состоянию на 2010 г. **доля частных расходов в стоимости высшего образования** России уже составляла 35%, что превосходила все европейские страны за исключением Великобритании (65%) и Португалии (38%). Согласно данным, оглашенным в Государственной Думе РФ председателем Комитета по природным ресурсам, природопользованию и экологии академиком РАН В.И. Кашиным 22 сентября 2015 г. **в результате отечественных реформ примерно 60% мест в вузах, увы, оказались платными.** В результате распространения платного обучения для значительной части малообеспеченных россиян возможность получения полноценного высшего образования оказалась утраченной, а **высшая школа в значительной мере перестала быть «социальным лифтом»**, поддерживающим социальную мобильность.

Перед нашей страной в настоящее время весьма остро стоит задача «новой индустриализации». Вызовы в мире совсем не шуточные. Не случайно ректор Санкт-Петербургского политехнического университета им. Петра Великого А.И. Рудской предлагает готовить «инженерный спецназ».

Безусловно, выпускники специальности «Экономическая безопасность» не смогут сразу самостоятельно создать многие объекты промышленной собственности, особенно в «продвинутых» сферах электроники, приборостроения и нанотехнологий (из-за отсутствия достаточных знаний и навыков в данных сферах).

Однако они смогут (и обязаны это сделать) – **организовать систему поддержки и развития рационализаторско-изобретательской деятельности** на предприятиях различных форм собственности, создать условия для своевременного выявления и защиты различных ОИС и их коммерциализации, что напрямую связано с экономической безопасностью бизнеса.

## СЛОВАРЬ ОСНОВНЫХ ТЕРМИНОВ И СОКРАЩЕНИЙ

**АВТОРСКОЕ ПРАВО** – институт гражданского права, регулирующий правоотношения, связанные с созданием и использованием (изданием, исполнением, показом и т. д.) произведений науки, литературы или искусства, т.е. объективных результатов творческой деятельности людей в этих областях. Программы для ЭВМ и базы данных (БД) также охраняются авторским правом. Они приравнены к литературным произведениям и сборникам, соответственно. Название «авторское право» – условно, ведь закон регулирует и охраняет права «правообладателя», а не автора. Термин копирайт © (англ. copyright, от «копировать» и «право») в английском языке обозначает авторское право, т.е. право копировать, воспроизводить.

**АВТОРСКОЕ СВИДЕТЕЛЬСТВО** – документ, удостоверяющий авторское право на изобретение. Выдавался в СССР (сокр. а.с. СССР). В отличие от патента, авторское свидетельство не сохраняет за автором исключительное право на использование изобретения. Понятие было введено в «Положении об изобретениях» от 30 июля 1919 г.. Выдавались до введения с 1 июля 1991 г.а Закона СССР «Об изобретениях в СССР», в рамках которого в стране была сохранена только одна форма охраны изобретений – патент.

**БРЕНД** (от англ.brand – клеймо) – комплекс представлений, ассоциаций, эмоций, ценностных характеристик о продукте / услуге в сознании потребителя. Ментальная оболочка продукта или услуги. Бренд – абстрактное понятие. Физическими составляющими (носителями) бренда является весь комплекс элементов фирменного стиля: название бренда (слово, словосочетание), логотип с принципами его построения, палитра фирменных цветов, поддерживающая фирменный стиль оригинальная графика, набор фраз, звуки, торговая марка и прочее. Бренд, как ассоциация в сознании целевой аудитории, символизирует какие-либо определённые качества продукта или характеристики самого производителя продукта. Для этого бренд должен быть узнаваем; как правило, права на его использование защищаются юридически.

**ВСЕМИРНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ** (ВОИС, англ. World Intellectual Property Organization – WIPO) – международная организация, занимающаяся администрированием ключевых международных конвенций в области интеллектуальной собственности, в первую очередь Бернской Конвенции об охране литературных и художественных произведений и Парижской Конвенции об охране промышленной собственности. С 1974 г. также выполняет функции специализированного учреждения ООН по вопросам творчества и интеллектуальной собственности.

**ДИВЕРСИФИКАЦИЯ** – распространение хозяйственно-сбытовой деятельности компаний на новые рынки сбыта и сферы производства за

счет расширения номенклатуры продукции и видов услуг. Для неё характерны концентрация производства на межотраслевом уровне и расширение рынков сбыта своей продукции.

**ЕВРАЗИЙСКАЯ ПАТЕНТНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ (ЕАПО)** – международная организация, учрежденная для выполнения административных задач, связанных с функционированием Евразийской патентной системы и выдачей евразийских патентов. Членами организации являются государства ранее входившие как республики в состав СССР. Официальный язык организации – русский. Местонахождение штаб-квартиры ЕАПО – город Москва, Российская Федерация. На настоящий момент членами организации являются 8 государств, ратифицировавшие Евразийскую патентную конвенцию: Азербайджан, Армения, Беларусь, Казахстан, Кыргызстан, Россия, Таджикистан и Туркменистан. Ранее в состав ЕАПО входило 9 государств, но 26 апреля 2012 г. Молдова официально вышла из состава организации. Органами организации являются Административный совет и Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ). ЕАПВ возглавляет президент, который является высшим должностным лицом ЕАПО.

**ЕВРОПЕЙСКОЕ ПАТЕНТНОЕ ВЕДОМСТВО (ЕПВ)** – один из органов Европейской патентной организации (ЕПО), в которой на сегодня 38 стран. Штаб-квартира ЕПО находится в Мюнхене, но у организации есть ещё Агентство в Гааге (оно является Международным патентным институтом). ЕПВ – исполнительный орган ЕПО, официальные языки ЕПВ – английский, французский, немецкий и итальянский. Сотрудниками ЕПВ выполняется рассмотрение европейских заявок на патенты и принимаются решения о выдаче патентов на изобретения. Заявка может быть подана на любом языке, но должен быть предоставлен её перевод на один из трёх официальных языков. На этом языке и осуществляется дальнейшее деловодство. Патент также будет выдан на этом языке. Поступление заявок – до 160 тыс. в год. Количество единиц патентной документации в ЕПВ – более 32 млн.

**ИЗОБРЕТАТЕЛЬСКИЙ УРОВЕНЬ.** Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения (ст. 4 Патентного закона РФ).

**ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** (intellectual property) – активы, почти всегда формализованные, защищенные законодательством и признаваемые в качестве актива благодаря существующим методикам отчетности (по ГОСТ Р 53894-2016 Менеджмент знаний. Термины и определения (дата введения 01.06.2017). Утвержден и введен в действие Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 10.10.2016 г. № 1348-ст 4 взамен ГОСТ Р 53894-2010).



**ИНФОРМАЦИЯ, СОСТАВЛЯЮЩАЯ КОММЕРЧЕСКУЮ ТАЙНУ**, – научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства – «ноу-хау»), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу её неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны (ст. 3 ФЗ РФ «О коммерческой тайне»).

**КОММЕРЧЕСКАЯ ТАЙНА** – конфиденциальность информации, позволяющая её обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду (ст. 3 ФЗ РФ «О коммерческой тайне»).

**КОММЕРЦИАЛИЗАЦИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ** – введение в хозяйственный оборот объектов интеллектуальной собственности с целью извлечения прибыли от их использования.

**КОНКУРЕНЦИЯ** – борьба между производителями товаров, предприятиями за более выгодные условия реализации продукции и получение максимальной прибыли, действенный механизм регулирования общественного производства и ценообразования.

**КОНКУРЕНЦИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ** – любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и могут причинить (или причинили) убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

**КОНТРАФАКТ** – (от англ. counterfeit – подделка) – новый продукт, созданный на основе существующего оригинала с нарушением интеллектуальных прав; фальсифицированные потребительские товары. Виды контрафакта: 1) использование чужого логотипа или настолько похожего, что их легко перепутать (например, вместо «Gucci» – «Guchi»; в таком случае, производители подделок имеют возможность отрицать факт контрафакта тем, что оригинальное имя не использовалось, при этом рядовой покупатель часто не знает, как точно выглядит искомый логотип, и опирается при покупке на смутно знакомую картинку); 2) подделка внешнего вида товара, его дизайнерских решений (это актуально для таких вещей как предметы декора, мебель, одежда, наручные часы и т.д.); 3) незаконное использование мультимедиа-продукции, книг и компьютерных программ – нарушение авторского права, например выпуск «пиратских дисков»; 4) незаконное использование запатентованных технических решений. Согласно подсчётам, основанным на размерах таможенных конфискации, оборот контрафакта в мире составляет от 200 до 360 млрд долл. США в год. По данным

Федерации часовой индустрии Швейцарии ежегодно производится более 40 млн копий швейцарских часов, прибыль от реализации копии часоценивается в 1 млрд долл. Технологии борьбы с подделкой могут включать в себя усложнения товара производителями, применение специальных средств защиты, например голограмм, водяных знаков, специальных рельефов и рисок, меток и радиометок (RFID). Проводится отслеживание поставок и движения товаров.

**ЛИЦЕНЗИЯ** (от лат. licentia – право, свобода) – разрешение на выполнение какого-нибудь вида деятельности (право на ведение внешнеторговых операций, использование изобретения, на рыболовство, охоту и т.п.).

**ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР** – договор, по которому одна сторона лицензиар (лицензедатель) за соответствующую плату предоставляет право пользоваться техническим достижением (лицензию) другой стороне – лицензиату (лицензеполучателю).

**ЛОГОТИП** – термин, обозначающий особую форму изображения словесного обозначения. Это может быть обозначение товара (услуги), наименование фирмы, предприятия, проекта. Происхождение связано с ручным набором типографских текстов, когда наиболее употребительные слова и слоги представляли собой особые литеры под названием логотипы (объединение греческих слов: logos – слово и typos – отпечаток). Применение термина в настоящее время связано с обозначениями, индивидуализирующими конкретные товары или услуги, однако не со всеми видами, а только со словесными. Когда к словесному аспекту добавляется изобразительный аспект (например, словесное обозначение «Кока-кола», выполненное оригинальным фантазийным шрифтом), словесное обозначение можно назвать логотипом. Обозначение может быть дополнено графическими или изобразительными элементами, которые по размеру, как правило, не являются доминирующими над словесным элементом. Функцию логотипа в современном понимании можно определить как создание визуального образа словесного элемента, способного оставить «отпечаток» в сознании и в подсознании человека. В случае официальной регистрации логотип становится товарным знаком.

**ЛЭЙБЛ** (от англ. label – ярлык, этикетка, бирка). В 70–80-е гг. слово употреблялось в нашей стране как обозначение фирменной нашивки на одежде, т.е. термин имел отношение к товарному знаку фирмы. Сегодня встречается употребление слова применительно к известным, в частности, звукозаписывающим фирмам.

**МАРКЕТИНГ** – наука управления предприятием, изучающая методы наиболее полного удовлетворения потребностей общества в товарах и услугах в условиях рыночных отношений.

**МЕЖДУНАРОДНАЯ КОНФЕДЕРАЦИЯ ОБЩЕСТВ АВТОРОВ И КОМПОЗИТОРОВ (СИЗАК)** (фр.: Confedation internationale des societes d'auteurs et compositeurs) – международная неправительственная неком-

мерческая организация, объединяющая организации по управлению авторскими правами. Президент – Жан-Мишель Жарр, вице-президент – Анжелик Кидьо, гендиректор – Оливье Хинневинкель. Головной офис – в Париже, региональные бюро – в Будапеште, Буэнос-Айресе, Пекине. По состоянию на июнь 2013 г. СИЗАК объединяла 227 авторских обществ из 120 стран мира и представляла интересы более чем 2,5 млн. авторов в различных областях творчества: музыки, театра, литературы, аудиовизуальных произведений, произведений графического и изобразительного искусств. Общая сумма роялти и сборов, собранных обществами-членами СИЗАК составила в 2009 г. 7 152 млн. евро. Несмотря на пиратство и увеличение цифрового контента, доходы от музыки составляют 90% всех доходов.

**МЕЖДУНАРОДНАЯ ПАТЕНТНАЯ КЛАССИФИКАЦИЯ** (сокр. МПК, англ. International Patent Classification – IPC) – иерархическая система патентной классификации. МПК является средством для классификации патентных документов (патенты и авторские свидетельства на изобретения, промышленные образцы, полезные модели, включая опубликованные заявки) единообразной в международном масштабе. Представляет собой инструмент для патентных ведомств и других потребителей, осуществляющих поиск патентных документов.

**МЕНЕДЖМЕНТ** (от англ. to manage – управлять) – управление производством, промышленно-торговой фирмой в условиях рыночной экономики. Менеджер – это профессиональный управляющий, обладающий специальными знаниями, способностями и навыками в области организации производства и управления.

**НАИМЕНОВАНИЕ МЕСТА ПРОИСХОЖДЕНИЯ ТОВАРА (НМПТ)** – название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

**«НОУ-ХАУ»** (know-how (от англ.), буквально – знаю как) – технические, управленческие или другие знания и практический опыт технического, коммерческого, финансового и иного характера, представляющие коммерческую тайну, не оформляемая патентом. Термин применяется для обозначения обязательства по передаче другой стороне выраженных в форме документации технических знаний, опыта, навыков с возможной посылкой специалистов для налаживания производственного процесса, изготовления изделий. Используется в лицензионных соглашениях, договорах о техническом сотрудничестве и др.

**ПАТЕНТ** (от позднелат. patens – свидетельство, грамота) – документ, удостоверяющий право собственности лица на какое-либо изобретение

или открытие. В буквальном переводе патент (от лат. litterat patentes) – «открытая грамота». Это документ, удостоверяющий признание государством технического решения изобретением и закрепляющий за лицом, которому он выдан, исключительное право на изобретение.

**ПАТЕНТООБЛАДАТЕЛЬ** – лицо, владеющее патентом (свидетельством) на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из него исключительными правами на использование указанных объектов.

**ПАТЕНТНЫЙ ПОВЕРЕННЫЙ** – гражданин, которому предоставлено право на представительство физических и юридических лиц перед Патентным ведомством (у нас в стране – Роспатентом) и организациями, входящими в единую государственную патентную службу.

**ПАУШАЛЬНЫЙ ПЛАТЕЖ** – лицензионное вознаграждение в виде определенной твердо зафиксированной в лицензионном соглашении суммы, которая устанавливается исходя из оценок возможного экономического эффекта и ожидаемых прибылей лицензиата на основе использования лицензии. Паушальный платеж может производиться одновременно, в разовом порядке и в рассрочку.

**ПЛАГИАТ** – умышленно совершаемое физическим лицом незаконное использование или распоряжение охраняемыми результатами чужого творческого труда, оно сопровождается доведением до других лиц ложных сведений о себе как о действительном авторе. Обязательный признак плагиата – присвоение авторства, т.к. неправомерное использование, опубликование, копирование и т.п. произведения, охраняемого авторским правом, само по себе не плагиат, а другой вид нарушения авторского права – «пиратство». Последнее становится плагиатом при неправомерном использовании результатов интеллектуального труда и присвоении публикующим лицом авторства. В Европе слово «плагиат» употребляется с XVII века. В римском праве *plagium* (букв. «похищение») обозначалась преступная продажа в рабство свободного человека, которое наказывалось бичеванием (*ad plagas*). Первоначально кража литературной собственности получила имя *plagium litterarium* (ср. также лат. *plagiator* – «литературный вор»). Русское слово «плагиат» происходит от фр. *plagiat* – «плагиат, подражание».

**ПЛАНИРОВАНИЕ** – разработанный порядок, последовательность осуществления каких-либо мероприятий, выполнения работ. В управлении оно является важнейшим этапом подготовки и реализации программы действий, который определяет цели, а также методы и средства, необходимые для выполнения поставленных задач.

**ПРАВОПРЕЕМНИКИ** – физические и юридические лица, которые не участвуют в создании произведений литературы, науки и искусства, но обладают определенным объемом авторских правомочий по использованию произведений в результате наследования или действия определенных заключенных с автором договоров на использование его произведения.

**ПРОМЫШЛЕННЫЙ ОБРАЗЕЦ** – художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Это объекты промышленной собственности в сфере дизайна, внешнего вида изделия.

**ПРОМЫШЛЕННАЯ ПРИМЕНИМОСТЬ** – означает возможность реализации технического решения на промышленных, сельскохозяйственных, торговых и других предприятиях и организациях, в медицине, образовании, культуре, досуге и др., изготовление на его основе определенных изделий и их использование, разработку и применение его в разного рода технологических процессах, операциях и приемах.

**ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ** – разновидность интеллектуальной собственности; права на изобретения, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения товара, а также права, относящиеся к защите против недобросовестной конкуренции. Промышленная собственность не включает ноу-хау, правовой режим которых регулируется лицензионными соглашениями.

**ПОДСИСТЕМА** – часть целого (выделенная из системы при её декомпозиции), обладающая информационными связями с другими подсистемами управленческой структуры.

**ПРИОРИТЕТ** (от лат. *prior* – первый, старший) – первенство во времени в осуществлении какой-либо деятельности, первенство в реализации изобретений, открытий и новых технологий.

**РОЯЛТИ** (англ. *royalty*) – компенсация за использование патентов, авторских прав, природных ресурсов и других видов собственности, выплачиваемая в виде процента от стоимости проданных товаров и услуг, при производстве которых использовались патенты, авторские права и др.

**СБЫТ** — система организационных, маркетинговых и торговых мероприятий по реализации на рынке каких-либо товаров. Решения по организации сбыта продукции ответственны, т.к. они в конечном итоге определяют успех производственной и торговой деятельности предприятия.

**СИНЕРГИЯ** (от греч. *synergos* – совместный, согласованный) – особенность сложных систем, в которых сумма составляющих её элементов, свойства и возможности целого превышают свойства и возможности её частей. Это уникальное свойство больших систем особенно ярко выражается в их самоорганизации и возможности влиять на поведение системы путем воздействия на ограниченное число параметров.

**СМЕЖНЫЕ ПРАВА** – права исполнителей, производителей фонограмм, а также организаций эфирного и кабельного вещания.

**СОАВТОРСТВО** – авторское право на произведение, созданное совместным трудом двух и более лиц. Возникает в случаях, когда произведение создано творческим трудом двух или большего числа авторов.

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

**СОГЛАШЕНИЕ ПО ТОРГОВЫМ АСПЕКТАМ ПРАВ НА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНУЮ СОБСТВЕННОСТЬ** (Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights – TRIPS) наряду с Генеральным соглашением о тарифах и торговле (ГАТТ) и Генеральным соглашением о торговле услугами (ГАТС) является третьим концептуальным основанием правовой структуры Всемирной торговой организации (ВТО) и представляет собой наиболее универсальный международный договор в области интеллектуальной собственности. Соглашение устанавливает минимальные стандарты для признания и защиты основных объектов интеллектуальной собственности. Соглашение было принято в ходе Уругвайского раунда Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ) в 1994 г. Соглашение ТРИПС открывает возможность для использования высокоэффективных механизмов разрешения спорных вопросов, имеющих в ВТО, применительно к интеллектуальной собственности. Эти механизмы предусматривают возможность применения мер воздействия путём репрессалий. Если, например, в одной стране совершено нарушение прав автора из другой страны, то последняя, проведя спорный вопрос через процедуры ВТО по разрешению конфликтов, может повысить пошлину на ввоз определенного товара из страны-нарушителя на свою территорию.

**ТРАНСФЕР ИЛИ ТРАНСФЕРТ** (от франц. «transfert» или лат. transference) – переносу, перемещая.

**ТРАНСФЕРТ ТЕХНОЛОГИЙ** – движение технологий с помощью информационных каналов различного типа: от лица к лицу, от группы к группе, от организации к организации. Важное средство осуществления инновационного процесса, инструмент коммерциализации технологий.

**ФИЗИЧЕСКОЕ ЛИЦО** – гражданин, человек, участвующий в экономической деятельности, выступающий в качестве полноправного субъекта этой деятельности. Физическое лицо обладает правом проводить определенные хозяйственные операции, регулировать экономические отношения с другими лицами и организациями. Физическое лицо действует от собственного имени, не нуждается в создании и регистрации фирмы, предприятия, что нужно юридическим лицам.

**ФОРС-МАЖОР** – событие, которое не может быть предусмотрено. Возможность таких событий учитывается при определении риска.

**ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО** – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п. 1 ст. 48 ГК РФ).

## БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Альтшуллер, Г.С. Творчество как точная наука / Г.С. Альтшуллер. – М.: Сов. радио, 1979. – 175 с.
2. Ананьева, Е.В. Управление имущественными правами на коллективной основе / Е.В. Ананьева // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2006. – № 3. – С. 15–20.
3. Бачило, И. Л. Информационное право: учебник для вузов по юрид. специальностям / И.Л. Бачило. – М.: Юрайт, 2011. – 522 с.
4. Белов, В.В. Интеллектуальная собственность: законодательство и практика применения: практ. пособие / В.В. Белов, Г.В. Виталиев, Г.М. Денисов. – М.: Юристъ, 2006. – 351 с.
5. Березина, В.Г. Классификация изобретений и НТП /В.Г. Березина. – [https://www.trizland.ru/trizba/articles/332/\(03.11.2010\)](https://www.trizland.ru/trizba/articles/332/(03.11.2010)).
6. Выявление, правовая защита и коммерциализация результатов интеллектуальной деятельности : учеб. пособие / под ред. А.Н. Солдатов, С.Л. Минькова. – Томск : Издательский дом Томского государственного университета, 2014. – 360 с.
7. Глинкин, Е.И. Техника творчества / Е.И. Глинкин. – Тамбов: Изд-во ГОУ ВПО ТГТУ, 2010. – 168 с.
8. Городов, О.А. Информационное право [Электронный ресурс] электронный учебник / О.А. Городов. – М.: КноРус, 2009.
9. Гринберг, Я.С. «Зонтик» над проблемой / Я.С. Гринберг // Журнал ТРИЗ. – 1994. – №1(9). – С.50–55.
10. Денисов, С.А. О проблематике защиты авторских и смежных прав в гражданском и уголовном праве / С.А. Денисов, А.А. Молчанов // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. – 2012. – №2(54). – С. 77–81.
11. Знаменская, В.С. Правовая охрана наименований мест происхождения товаров в России и за рубежом: дис. ...канд. юрид. наук / В.С. Знаменская. – М.: РГАИС, 2016. – 259 с.
12. Интеллектуальная собственность в вопросах организации бизнеса: метод. пособие. – Челябинск: Минэкономразвития Челябинской области, 2012. – 91 с.
13. Ларионов, И.К. Защита интеллектуальной собственности: учебник для бакалавров / И.К. Ларионов, М.А. Гуреева, В.В. Овчинникова. – М.: Издательство «Дашков и К», 2015. – 256 с.
14. Лихолетов, А.В. Интеллектуальная собственность в системе обеспечения безопасности современного бизнеса / А.В. Лихолетов, В.В. Лихолетов // Проблемы экономической безопасности: поиск эффективных решений: колл. моногр. / под ред. А.В. Карпушкиной. – Челябинск: Издат. Центр ЮУрГУ, 2017. – 176–189.

15. Лихолетов, А.В. Обход патентов (о законных способах защиты интеллектуальных разработок) / А.В. Лихолетов, В.В. Лихолетов // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. – 2008. – № 5. – С.58–64.
16. Лихолетов, А.В. Стратегии, модели и формы коммерциализации объектов интеллектуальной собственности // А.В. Лихолетов, В.В. Лихолетов, М.А. Пестунов // Вестник ЧелГУ. Экономика. Вып. 20. – 2009. № 9(147). – С. 19–27.
17. Лихолетов, В.В. Инновационная деятельность. Анализ венчурного бизнеса: учеб. пособие / В.В. Лихолетов. – Челябинск: Издат. центр ЮУрГУ, 2013. – 148 с.
18. Лихолетов, В.В. Проблемы трансфера технологий и инженерного предпринимательства: поиск путей преодоления / В.В. Лихолетов, А.В. Лихолетов, М.А. Пестунов // Вестник ЧелГУ. Экономические науки. – 2017. – №5(401). – Вып. 57. – С.114–122.
19. Лихолетов, В.В. Управление инновационной деятельностью: учеб. пособие / В.В. Лихолетов. – Челябинск: Изд-во ЮУрГУ, 2008. – 154 с.
20. Лихолетов, В.В. Управление инновациями. Коммерциализация интеллектуальной собственности: тексты лекций / В.В. Лихолетов, А.В. Лихолетов. – Челябинск: Изд-во ЮУрГУ, 2008. – 153 с.
21. Мандрыко, А.В. Уголовно-правовые и криминологические меры противодействия преступности в сфере интеллектуальной собственности: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А.В. Мандрыко. – М.: Рос. акад. адвокатуры и нотариата, 2016. – 26 с.
22. Маслов, В.М. Высокие технологии и феномен постчеловеческого в современном обществе: дис... д-ра филос. наук / В.М. Маслов. – Н. Новгород: ННГУ, 2014. – 308 с.
23. Мэггс, П.Б., Интеллектуальная собственность / П.Б. Мэггс, А.П. Сергеев; пер. с англ. Л. А. Нежинской. – М.: Юрист, 2000. – 396 с.
24. Носенко, В.А. Защита интеллектуальной собственности: учеб. пособие для вузов по направлению «Конструкторско-технологическое обеспечение машиностроительных производств» / В.А. Носенко, А.В. Степанова. – Старый Оскол: Тонкие наукоемкие технологии, 2013. – 191 с.
25. Овчинников, В.В. Основы правовой защиты результатов интеллектуальной деятельности: учеб. пособие / В.В. Овчинников, М.А. Гуреева. – М.: МГИУ, 2006. – 71 с.
26. Орлов, Д.М. Осуществление и гражданско-правовая защита прав авторов аудиовизуального произведения: дис... канд. юрид. наук / Д.М. Орлов. – М.: МУ МВД РФ, 2011. – 205 с.
27. Петрович, Н.Т. Путь к изобретению (Десять шагов) / Н. Т. Петрович, В. М. Цуриков – М.: Молодая гвардия, 1986. – 226 с.
28. Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 992 «Об утверждении Положения о государственной аккредитации организаций,



осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами» (с изм и доп.).

29. Право интеллектуальной собственности в схемах: учеб. пособие. – М.: Изд-во «Щит-М», 2008. – 304 с.

30. Птушенко, А.В. Заметки о современном праве/ А.В. Птушенко. – М.: Изд-во «РИНФО», 2009. – 168 с.

31. Птушенко, А.В. Правоведение для юристов / А.В. Птушенко. – М.: Изд-во «РИНФО», 2012. – 726 с.

32. Птушенко, А.В. Системная парадигма права / А.В. Птушенко. – М. Моск. издат. дом, 2004. – 448 с.

33. Разгонов, И.И. Защита имущественных прав авторов и обладателей смежных прав: дис.... канд. юрид. наук / И.И. Разгонов. – М., 2003. – 198 с.

34. Рылёв, Ю.И. XX век: энциклопедия изобретений. 5000 событий мирового технического прогресса / Ю.И. Рылёв. – М.: Издательский дом «Звонница – МГ», 2007. – 520 с.

35. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС). – <http://www.rupto.ru/docs/interdocs/trips>

36. Указ Президента РФ от 13 мая 2017 г. № 208 «О Стратегии экономической безопасности Российской Федерации на период до 2030 года».

37. Учеваткина, Н.В. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии / Н.В. Учеваткина, М.А. Гуреева, В.В. Овчинников // Инноцентр. – 2014. – № 2(3). – С.53–66.

38. Феофилова, Т.Ю. Экономическая безопасность в обеспечении развития социально-экономической системы региона: теория и методология: дис. ...д-ра экон. наук / Т.Ю. Феофилова. – СПб.: СПбТЭУ, 2014. – 418 с.

39. Syrykh, V. The formation and development of the proprietary item portfolio of Teplostroy Technological Group / V. Syrykh, V. Likholetov, A. Likholetov, T. Tsepilov. – SICIND REPORT. – 2010. – Vol. 26. – No. 1. – pp. 91–94.

40. Sterling, Bruce. The Hacker Crackdown: Law and Disorder on the Electronic Frontier / Bruce Sterling. – Bantam Books, 1992. – 336 p.

## ПРИЛОЖЕНИЯ

### Приложение 1

#### **Составление темника по рационализаторской и изобретательской работе организации**

Составление сборника «узких мест» предприятия (темника рационализаторской и изобретательской работы) – один из важнейших элементов системы организации инновационной деятельности современного предприятия (организации). Без знания собственных недостатков невозможно планировать деятельность по их устранению. Ведь известно: «Не зная броду – не суйся в воду». Так русская пословица предупреждает нас о необходимости каждодневной (зачастую нудной) работы по сбору информации об имеющихся (и возникающих) недостатках (нежелательных эффектов) во всех сферах деятельности предприятия (организации). Это может абсолютно касаться всех ее подсистем: технико-технологической, производственной, социально-психологической, экономико-управленческой.

Вместе с тем ключевой сферой любого предприятия была и остается его технико-технологическая деятельность. Совершенствование механизмов и оборудования, поиск резервов снижения материало-, энергоемкости производственных процессов, снижение (а в перспективе – полная ликвидация!) бракованной продукции, улучшение условий труда персонала – все эти мероприятия «работают» на повышение рыночной устойчивости компании.

Подготовка хорошего (исполняемого) тематического плана по рационализации и изобретательству – дело непростое. Анализ многочисленных темников предприятий различных отраслей, выпущенных в советский период, показывает, что они во многом носили характер отписки и готовились из-за требований вышестоящих организаций, «спускавших» вниз перечень обязательных для проверок документов. Качество описания проблем в темниках напрямую определялось квалификацией работников и уровнем рационализаторских традиций, а также «критической массой» творческих личностей на предприятиях. Описанные таким образом проблемы (примером может служить описание «узких мест», приведенных в табл. П1) на предприятиях не решались годами и «кочевали» из одного темника в другой. В описаниях не было многого: 1) качественного описания проблемы (а сделать это весьма не просто!)» 2) отсутствие блока информационной поддержки (от элементарного указания литературы с аналогами до конкретных лиц на предприятии, которые хорошо знают проблему и способны дать консультацию); 3) частое отсутствие мотивирующих комментариев (отсутствие сведений о размере вознаграждения за решение задач, выплачиваемого администрацией).

Сегодня (после «провального» для страны периода 90-х гг.) состояние с патентно-лицензионной работой на предприятиях ещё более ухудшилось. Ушли на пенсию (или организовали собственный бизнес) квалифициро-

ванные кадры, а молодежь, пришедшая из вузов, зачастую имеет туманное представление о методике описания «узких мест» предприятия.

Таблица П1

Фрагменты описания ряда проблем из темников по рационализации на предприятиях машиностроения

Существующее положение	Необходимо предложить
Металлообрабатывающий цех	
Существующая технология сборки на главном конвейере не обеспечивает стабильной собираемости передней вилки детали 63-08881 с траверсой детали 62-08153	Предложить новый техпроцесс сборки данных деталей на главном конвейере
Гальванический цех	
Меднение детали 6601233 – шатун – осуществляется в цианистом электролите	Предложить новый техпроцесс безцианистого меднения с автоматизацией процесса
Инструментальное производство	
При изготовлении ковочные вставки после электроимпульсной обработки подвергаются слесарной доработке	Предложить способ обработки вставок на электроимпульсных установках без слесарной доработки
По отделу главного технолога	
Затяжка рулевой колонки производится нестабильно	Предложить конструкцию гайковерта для ее обеспечения или конструкцию узла, позволяющую ликвидировать дефект

Примером методически грамотного построения темника «узких мест» является темник НПО «Целлюлозмаш» (г. Петрозаводск)<sup>1</sup>. Он был сформирован людьми, знающими и владеющими инструментами ТРИЗ. Сверхэффектом качественного описания технических задач и организации системы их решения стало практическое решение всех описанных задач. В ходе решения инженер-конструктор Г.И. Слугин создал 13 изобретений, инженеры И.М. Голубев и Л.Т. Лось, соответственно, 7 и 5 изобретений.

Поясним, что представляют из себя рационализаторские предложения.

Рационализаторским предложением признается **техническое решение**, являющееся **новым** и **полезным** для предприятия, организации или учреждения, которому оно подано, и предусматривающее **творческое изменение** конструкции изделий, технологии производства и применяемой технологии или изменение состава материала. В концентрированном виде признаки рацпредложения приведены ниже в табл. П2.

Таким образом, организационные и иные нетехнические предложения к рационализаторским не относятся. Это не значит, что они не нужны предприятию и не влияют на его эффективность.

<sup>1</sup> Темник для изобретателей и рационализаторов / сост. А.Б. Селюцкий. – Петрозаводск: Карелия, 1975. – 104 с.

## Признаки рацпредложения

Признак	Комментарий
1. Техническое решение задач	Не признаются рационализаторскими различные организационные предложения, будь то расстановка оборудования (за исключением, если при особой расстановке получается сверхсуммарный эффект), схемы снабжения или замена известного объекта аналогичным, но более дешевым (реле на реле, станок на станок и т.п.)
2. Новизна относительно (для данного предприятия)	Предложение не должно: а) быть заявлено другим лицом; б) использоваться на предприятии до подачи заявления (либо может использоваться по инициативе автора – это так называемое преждепользование); в) быть предусмотрено приказами (распоряжениями) администрации, разработано техническими службами предприятия; г) быть рекомендовано вышестоящей организацией или опубликовано в информационных изданиях по распространению передового опыта; д) быть предусмотрено обязательными для предприятия нормативами (стандартами, нормами). Работники научно-исследовательских, проектно-конструкторских, технологических подразделений не могут подавать рацпредложения на те проекты, которые в данный момент их подразделения разрабатывают
3. Полезность	Предложение должно позволять получать экономический, технический или иной положительный эффект при существующих на предприятии условиях, которые должны быть созданы в соответствии с утвержденными планами. Если же предложение может привести к снижению надежности, долговечности и других показателей качества продукции, а также к ухудшению условий труда и техники безопасности, оно не может быть признано рационализаторским
4. Творческий характер	Предложение не должно использовать готовых чертежей, техпроцессов, составов материала по своему прямому назначению. Необходима привязка к конкретным условиям, которая выражается либо в некотором изменении конструкции, технологии, состава, либо в расширении диапазона применения известных объектов
5. Обоснованность	Содержащиеся в предложении данные должны быть достаточными для практического осуществления предложения (четкое описание того, что было до предложения, что будет в случае принятия предложения; если требуется, необходимо приложить чертежи, схемы, эскизы и т.п.)

Любой добротный бизнес-план, маркетинговый план (план рекламной кампании) или организационные ноу-хау – все это важные элементы системы интеллектуальной собственности предприятия, которые могут быть превращены в нематериальные активы (НМА). Однако их правовая защита должна производиться другими способами.

Качественное описание «узкого места» должно включать: 1) корректное описание состава технической системы; 2) описание принципа действия технической системы; 3) описание цели (целей) рационализаторских мероприятий; 4) указание недостатков (нежелательных эффектов); 5) информационную поддержку (ссылки как на патентные, так и непатентные источ-

ники информации. Должны быть названы библиотечные шифры ББК, УДК (универсальной десятичной классификации), шифры классов международной патентной классификации (МПК); еще лучше, если часть описаний важных изобретений (документов)<sup>1</sup> по теме будет подобрана информационно-библиографической службой предприятия); 6) организационно-консультационную поддержку (указание структурных подразделений предприятия, конкретных лиц (телефоны, e-mail, сайты), которым руководством вменено оказывать эту поддержку; временной режим поддержки – сроки, в течение которых она должна осуществляться); 7) стимульно-мотивационную поддержку (указание размера денежного или иного вознаграждения или поощрения (например, путевка в санаторий, турпоездка и другое); 8) правовую поддержку (указание служб и лиц, оказывающих помощь в юридически правильном оформлении технических решений).

Ниже приводится пример корректного описания темы для темника.

### **Тема: «Отделение коры от древесины щепы»**

Древесная щепка идет на изготовление бумаги, картона, древесноволокнистых и древесностружечных плит, вискозного шелка и т.п. В настоящее время щепу получают в специальных установках, в которых древесина вначале окоряется в корообдирочных барабанах, а затем уже измельчается. Эти установки очень громоздки и металлоемки (длина корообдирочного барабана от 4 до 30 м, диаметр от 3,5 до 5 м); для их установки требуются специальные фундаменты, их нельзя транспортировать прямо на делянки, а наоборот, необходимо древесные стволы, сучья транспортировать на нижние склады, к корообдирочным барабанам.

Гораздо удобнее и значительно экономичнее рубить древесину на щепу с помощью рубительных машин прямо на делянках: отпадает необходимость в громадных лесовозах, так как щепка поддается транспортировке обычными грузовыми автомашинами. Значительно упрощается погрузка – выгрузка щепы и т.п. Однако рубка древесины на щепу на делянках осложняется тем, что приходится рубить неокоренную древесину. В результате получается смесь щепы древесины со щепой коры. При этом количество коры в смеси составляет 15%, а верхний допустимый предел содержания ее в древесной щепе – 1% (назван ГОСТ-Р).

Необходимо отделить древесную щепу от щепы коры. За рубежом для этого применяют воздушную флотацию, но такой метод дает положительные результаты лишь при большом различии в удельном весе коры и древесины. Отечественная целлюлозно-бумажная промышленность использует хвойные и мягколиственные древесные породы (ель, пихта, береза, осина), у которых удельный вес коры и удельный вес древесины мало отли-

---

<sup>1</sup> Не следует забывать указать сайты, где потенциальный решатель может найти необходимую информацию.

чаются (для упрощения задачи можно считать, что удельный вес коры и древесины одинаков). Используют также водную флотацию, но способ неприемлем в леспромхозах: нужны специальные теплые помещения, иначе смоченная щепа будет смерзаться.

По шведскому патенту № 210298 (класс НПК<sup>1</sup>: 55а, 30) щепа древесины отделяется сжатием (древесина при сжатии деформируется упруго, а кора ломается или крошится). Вероятные недостатки: громоздкость оборудования, низкая производительность, ненадежность.

По патенту США № 3337139 смесь непрерывно встряхивают. Это опять-таки может дать результат лишь при существенном отличии в удельном весе коры и древесины.

Нужен принципиально новый способ отделения коры от щепы, отвечающий требованиям: 1) простота, надежность, дешевизна; 2) применимость в любое время года и в любых условиях; 3) щепа не должна при отделении терять своих качеств; 4) остаток коры в смеси не должен превышать 1%; 5) потери щепы (древесины) не должны превышать 3%.

При работе над темой следует учитывать, что свойства коры и древесины даже одной и той же породы дерева зависят от времени года и от того, из какой части дерева получена щепа.

**Минимальное авторское вознаграждение** – 25 тыс. руб.

**Литература:** УДК 676.021.5; 676.1.021.2:674.038.18.

Производство технологической щепы в леспромхозах. – М.: Лесная промышленность, 1989; Использование низкокачественной древесины и отходов лесозаготовок. Справочник. – М.: Лесная промышленность, 1988.

**Изобретения:** Шифр МПК: D21B 1/02. Подборка патентов по дано теме: 1) Патенты Канады: №№ 478960, 656391, 839549; 2) Патенты США: №№ 3243039, 3070318, 3340138; 3) Патенты ФРГ: №№ 1217588, 1247135; 4) Патент Финляндии № 34350; 5) Авт. свид. СССР: №№ 214302, 284894, 309994, 92193; патент СССР № 308591.

**За техническими консультациями обращаться:**

а) в ОГК БО, КБ специальных машин: к Тропину Владилену Федоровичу (тел. 7-20-92);

б) в НИИЦмаш: к Королькову Вадиму Васильевичу (тел. 7-63-63);

в) в Петрозаводский ГТУ: к Иванову Петру Петровичу, кафедра «Бумагоделательные машины» (тел. 7-62-22; e-mail: ivpp@petromail.ru).

**По правовым вопросам обращаться:**

в патентно-лицензионный отдел: к Сурковой Надежде Петровне (тел. 7-20-63; e-mail: surok@petromail.ru).

---

<sup>1</sup> НПК – национальная патентная классификация (здесь – Швеции).

### Методика проведения сопоставительного анализа существенных признаков охраноспособных объектов

Согласно условиям патентоспособности изобретения в качестве изобретений охраняются технические решения в любой области, относящиеся к **продукту** (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или **способу** (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Изобретению предоставляется правовая охрана в случае удовлетворения следующим признакам: 1) если оно является **новым**; 2) имеет **изобретательский уровень**; 3) **промышленно применимо**.

Признак новизны определяется по исследованию уровня техники. Так, по Патентному закону РФ изобретение является **новым**, если оно **не известно из уровня техники**. Уровень техники – это, в конечном счете, совокупность знаний. Это понятие, включающее, в частности, и то, что, не будучи описано специально, уже относится к всеобщему знанию.

В советском законодательстве по изобретательству по данному критерию выдвигалось требование объективной новизны, которое раскрывалось как неизвестность решения не только автору, его сослуживцам, но и так называемому «неопределенному кругу лиц».

Критерий **изобретательского уровня** по Патентному закону РФ выводит на понимание того, что он для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

В советском законодательстве по изобретательству использовался критерий «существенные отличия». Он рассматривался как проявление одного из основных законов диалектики – закона перехода количественных изменений в качественные – при создании объектов техники. Когда изменения каких-либо признаков заявляемого объекта носят дискретный характер, диалектический переход проявляется в дополнительном, сверхсуммарном эффекте. Если изменения признака носят непрерывный характер, диалектический переход проявляется в скачкообразном приращении эффекта.

Изобретение – это нечто возвышающееся над уровнем «обычного проектирования (конструирования)». Для определения этого возвышения может использоваться система следующих доводов (см. табл. 5 пособия).

Организаторам инновационной деятельности на предприятии (инновационным менеджерам) важно знать основные признаки изобретений для того, чтобы активно взаимодействовать с сотрудниками научно-исследовательских структур и инженерно-техническими работниками при создании интеллектуального (инновационного) портфеля предприятия.

По мировой статистике среди заявляемых объектов львиную долю со-

ставляют изобретения на **устройство** и **способ** (меньше – на вещество). Выявление существенных признаков (изобретательского уровня) заявляемых объектов в ходе оформления заявок на изобретения (рис. П1) часто опирается на методiku так называемого сопоставительного анализа.



Рис. П1. Процедура выявления изобретений

Ниже в табл. П3 и П4 сопоставительного анализа приведены признаки объектов типа «устройство» и «способ», а также подходы к выявлению изобретательского уровня у заявляемых технических решений.

Важно помнить, что **устройство** – это система расположенных (организованных) в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих, тогда как **способ** – это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности или с соблюдением определенных правил, например, в течение определенного времени или в определенных условиях (при определенной температуре, значении тока и пр.). Другими словами – способ есть ни что иное, как система элементов, характеризующаяся их определенной последовательностью (организацией) во времени. **Вещество** же, представляя определенную структуру, характеризуется расположением составляющих его элементов в пространстве.



## Пример сопоставительный анализ для устройства

Признаки устройства	Заявляемый объект	Аналоги			Оценка характера признаков аналогов по отношению к заявляемому объекту
		Устройство 1 (патент США №...)	Устройство 2 (патент Японии №...)	<b>Устройство 3</b> (патент РФ №...), <b>прототип</b>	
		1	2	3	
1. Узлы, детали	Узлы А, В, С, Д, Е	Узлы А, В, С, Д	Узлы А, В, С, Д	Узлы А, В, С, Д, Е	Узлы заявляемого объекта и устройства (3) <b>эквивалентны</b>
2. Форма узлов и деталей	Форма узлов Д, Е отлична от формы узлов Д, Е устройства 3			Форма узлов Д, Е иная, чем узлов Д, Е заявляемого устройства	Форма узлов Д, Е иная, чем устройства (3) <b>отличительный признак</b>
3. Взаимосвязи узлов					
4. Взаиморасположение узлов	Узел С расположен внутри узла В			Узел С расположен под узлом В	Расположение узла С внутри В дает значительные преимущества заявляемому устройству – <b>отличительный признак</b>
5. Соотношение размеров элементов	Соотношение узла А к узлу С составляет 1:3				Соотношение узла А и С составляет 1:3 <b>идентично</b>
6. Материал узлов, деталей					

Каждый из перечисленных объектов изобретения характеризуется строго определенными признаками. Это имеет практическое значение в связи с типологией объектов изобретения: ведь неправильное отнесение созданного технического решения к одному из объектов (например, изобретен способ, а рассматривают и описывают его как устройство) влечет неблагоприятные для изобретателя последствия (либо отказ в признании предложения изобретением, либо невозможность получения в дальнейшем вознаграждения за использование предложения).

При выявлении общих и отличительных признаков необходимо пользоваться следующими понятиями. **Идентичными признаками** называют признаки, совпадающие как по функции, так и по форме выполнения.

**Эквивалентными признаками** называют признаки, совпадающие по выполняемой функции и достигаемому результату (например, пневмоцилиндр и гидроцилиндр эквивалентны, поэтому их объединяют в класс – «силовой цилиндр»).

Важно помнить, что признаки идентичные и эквивалентные не являются новыми – отличительными.

Таблица П4

Пример сопоставительный анализ для способа

Признаки способа	Заявляемый объект	Аналоги			Оценка характера признаков аналогов по отношению к заявляемому объекту
		Способ 1 (пат. Японии № ...)	Способ 2 (пат. США №....) <b>прототип</b>	Способ 3 (пат. Германии №....)	
		1	2	3	
1. Операции, приемы	Операции А, В, С, Д, Е, Ж	Операции А, В, С, Д, Ж	Операции А, В, С, Д, Е, Ж	Операции А, В, С, Д, Е	Операции заявляемого способа <b>идентичны</b> операциям способа 2
2. Последовательность операций	В–С–А–Е– –Д–Ж		А–В–С– Д–Е–Ж		Последовательность заявляемого способа <b>отлична</b> от способа 2
3. Режим операций (временной, температурный, по давлению, по концентрации)	Особый режим операций В и С (отличный от режима операций В и С способа 2)				<b>Отличие</b> заявляемого способа от прототипа по режимам операций В и С
4. Соотношение используемых материалов	Другое соотношение материалов в отношении прототипа				<b>Отличие</b> заявляемого способа от способа (2) по соотношению используемых материалов
5. Использование устройств (аппаратов, машин, приборов, оснастки)	Аппарат для реализации способа используется тот же, что в прототипе				Аппараты заявляемого способа и способа (2) <b>идентичны</b>

**Обход патентов (о законных способах защиты интеллектуальных разработок)<sup>1</sup>**

Нахождение идеи совершенно нового товара (технического решения) – большая удача для любой компании, это наилучший способ заявить о себе на рынке и получить хорошую прибыль. Однако придумать принципиально новый товар не просто<sup>2</sup>. Объем основных потребностей человека, с одной стороны, не так уж велик. С другой стороны есть определенные технологические ограничения, хотя научно-технический прогресс постоянно расширяет их рамки. Поэтому часто приходится разрабатывать новые варианты уже существующих на рынке товаров. Однако компания, решившая внедриться на какой-либо сегмент рынка, часто сталкивается с тем, что ниша потребительского спроса уже занята продукцией других компаний. Победить в конкурентной борьбе можно, лишь убедив потребителя, что ваш товар – лучший. Данную функцию выполняют разнообразные рекламные технологии. Другой путь – создание лучшего продукта и предложения его рынку по более низкой цене, но здесь нужны огромные средства на разработку и организацию производства продукта. Причем часто бывает, что все перспективные направления уже заняты конкурентами и надежно защищены патентами.

Можно приобрести лицензии, но зачастую это дело также недешевое.

Наконец, можно попытаться скопировать товар другой компании и, создав технологию, начать производство. Однако сделать это в рамках добросовестной конкуренции непросто, ведь компании принимают серьезные меры по защите своей интеллектуальной собственности.

Одним из способов правомерного получения информации о товаре, производимом конкурентами, является обратный технический анализ<sup>3</sup>. Когда производимое компанией устройство уже находится в открытой продаже, конкуренты могут приобрести и изучить его. При тщательном выполнении такой работы можно разобраться, как функционирует изделие, из чего и по какой технологии оно изготовлено, после чего организовать его выпуск<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> Лихолетов, А.В. Обход патентов (о законных способах защиты интеллектуальных разработок) / А.В. Лихолетов, В.В Лихолетов // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. – 2008. – № 5. – С.58–64.

<sup>2</sup> Хирасима, Я. Идея и разработка товаров широкого потребления / Я. Хирасима. – Токио-Москва: Нихон Дзицугё Сяппанся, Искра Индустри Ко., Лтд., 1982. – 127 с.

<sup>3</sup> Мэггс, П.Б. Интеллектуальная собственность / Пер. с англ. Л.А. Нежинской / П.Б. Мэггс, А.П. Сергеев. – М.: Юристъ, 2000. – 400 с.

<sup>4</sup> Другое название обратного технического анализа – обратный инжиниринг (см.: Практика защиты коммерческой тайны в США: Руководство по защите Вашей деловой информации. – М.: СП «Crocus International», 1992. – 247 с.).

Если принято решение о выпуске такого же или аналогичного товара, то приходится решать две проблемы: 1) разработки и защиты технологического процесса изготовления данного продукта; 2) защиты изделия, а также его адаптации к технологическим возможностям компании.

Технологический процесс производства аналогичного продукта сложнее разработать, но проще защитить. Если компания провела обратный инжиниринг тщательно, она получает много информации и может разработать свою технологию. Копировать технологию конкурентов полностью бессмысленно (ведь каждая компания имеет свой набор оборудования и оснастки). Технология производства продукта редко защищается патентами и охраняется в основном путем засекречивания информации (режим «ноу-хау»). Если другая компания разработает такую же или во многом совпадающую технологию, то это не повлечет никаких санкций. Защита коммерческой тайны о технологическом процессе – дело самой компании. Закон требует лишь, чтобы здесь не применялись методы шпионажа, подкупа сотрудников и т.п.

В отличие от технологического процесса у производимой продукции почти всегда есть патентная защита. Защищенной может быть конструкция самого продукта, его частей, принцип работы, правила эксплуатации устройства, материалы, из которых изготовлены его элементы и др. Поэтому именно здесь находится поле конкурентной патентной борьбы.

Для обхода конкурирующего патента (как и для получения патента на любое новое изобретение) важны совместные действия изобретателя и патентного поверенного. Выделяют три способа обхода патентов: 1) юридический; 2) изобретательский; 3) смешанный<sup>1</sup>.

**Первый** подразумевает использование несовершенства патентного законодательства и ошибок в описании технического решения в патенте. Сам объект изобретения при этом никак не изменяется. В этом способе патентный поверенный старается ещё раз защитить предмет обходимого изобретения, не изменяя его. Ситуацию можно дать в виде диаграммы (рис. П2), где все действия происходят в соответствии с её нижней частью. Главное лицо здесь – патентный поверенный, изобретатель же выполняет вспомогательную функцию, следя, чтобы изменение формулировки патента не привело к потере сути технического решения.

При обходе патента первым способом важно найти в «чужом» патенте несоответствия признаков реального объекта (устройства, способа или вещества) с текстами патентной формулы и описания. Затем надо описать существующий предмет изобретения, используя другие термины и переформулировав описание по определенным правилам, содержание которых является ноу-хау каждого опытного патентоведа. Главный ориентир здесь

---

<sup>1</sup> Шпаковский, Н.А. Деревья эволюции. Анализ технической информации и генерация новых идей / Н.А. Шпаковский. – М.: Пульс, 2006. – С. 211–215.

– действующее законодательство. В результате появляется возможность либо оспорить патент, доказав, что он защищает известное ранее изобретение, либо, составив новую заявку, получить альтернативный патент. Причем, при достаточной квалификации патентного поверенного юридический способ может быть весьма эффективным. Совершенного патентного законодательства не существует, причем в разных странах уровень патентной защиты существенно различается, поэтому на этом пути возможно получение парадоксальных результатов (вплоть до курьезных!)<sup>1</sup>.

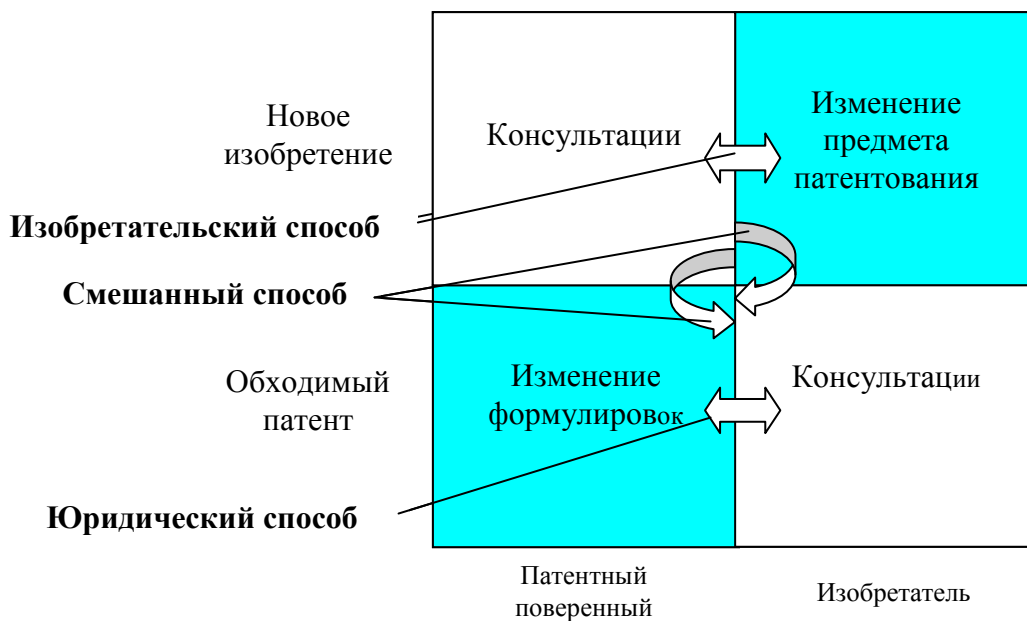


Рис. П2. Юридический, изобретательский и смешанный способы обхода патентов

**Второй** способ обхода патентов – изобретательский. Он подразумевает различные по глубине существенные преобразования структуры устройства или технологического процесса, которые являются предметом изобретения. Здесь первую скрипку играет изобретатель. В этом способе все действия идут в верхней части диаграммы (см. рис. П2). Это наиболее радикальный выход из проблемной ситуации: найти концепцию технического решения лучшего, чем у конкурентов, и запатентовать его. Речь идет о новом решении технической задачи и существенном изменении предмета изобретения. Для этого необходимо сделать следующие шаги: проанализировать существующее техническое решение и определить его недостатки; попытаться устранить эти недостатки (или определить причины, по кото-

<sup>1</sup> Так, патентный поверенный Джон Кео из Мельбурна, используя несовершенство патентной системы Австралии, сумел в 2001 г. получить патент на колесо (!). Согласно патенту, запатентовано «круговое приспособление для облегчения транспортировки» (см.: Анисимов, В. Колесо придумали в Австралии в XXI веке / В. Анисимов. – <http://www.netoscope.ru/news/2001/07/04/2795.html>)

рым это сделать нельзя); устранить данные причины и получить новое техническое решение.

Для получения концепции технического решения важно применять инструментарий теории решения изобретательских задач (ТРИЗ), позволяющий выходить на эффективные решения. Здесь сильно упрощается юридическая часть работы: оформление заявки на изобретение и получение патента. Однако часто бывает так, что вариант, запатентованный компанией-конкурентом, полностью устраивает нас и его значительное изменение нецелесообразно. В этом случае возникает противоречие: надо изменить предмет изобретения для того, чтобы получить альтернативный патент, перекрывающий конкурирующий (+), но изменения не должны затрагивать принципа действия технической системы, являющегося предметом изобретения (–).

Разрешить это противоречие можно, объединив юридический и изобретательский способы в **один смешанный**, его суть состоит в формулировке: «изменить, не меняя». Здесь юрист и изобретатель работают совместно, их усилия как бы концентрируются в средней части диаграммы (см. рис. П2).

Состав и структура любой системы обычно предполагает некоторую вариативность, поэтому всегда можно провести незначительные изменения элементов системы. Наличие в составе системы таких незначительно отличающихся элементов не изменяет принципа действия системы, т.е. речь идет о минимальном с технологической точки зрения изменении предмета изобретения. Однако его может оказаться достаточным для получения юридически значимого отличия определенного патентного признака. Это, в свою очередь, может дать патентному поверенному дополнительные возможности юридической защиты альтернативного патента. Для решения таких задач специалисты рекомендуют применять дерево эволюции<sup>1</sup> – организованную совокупность линий развития для технической системы, описанной в обходимом патенте. Чем больше альтернативных решений, тем проще ориентироваться в этом поле, находя решения, которые можно применить для обхода патентов. А так как линии развития базируются на объективных законах развития техники<sup>2</sup>, то надо ожидать возможности описания всех основных вариантов преобразования анализируемой системы по выбранному признаку. После этого остается лишь найти незаполненные клетки в данном дереве, устраивающие нас с технологической точки зрения, и атаковать «чужой» патент.

---

<sup>1</sup> Шпаковский, Н.А. Деревья эволюции. Анализ технической информации и генерация новых идей / Н.А. Шпаковский. – М.: Пульс, 2006. – 240 с.

<sup>2</sup> Березина, В.Г. Законы развития технических систем – основа для совершенствования классификации изобретений / В.Г. Березина, П.В. Мальцева // Теория и практика обучения техническому творчеству: тез. докл. всесоюз. науч.-практ. конф. – Челябинск: УДНТП, 1988. – С. 16–19.

Данный подход позволяет получить новые возможности при обходе патентов. Кроме того, изучение возможных изменений элементов системы и патентных признаков анализируемого изобретения можно применить и для эффективной защиты разработок своей компании. Для этого нужно рассмотреть патентуемое своей компанией техническое решение как конкурирующее и провести поиск альтернативных вариантов системы, описываемой в изобретении. Построение нескольких новых моделей систем, включающих измененные элементы, позволит выявить возможные пути обхода своего патента в будущем. Альтернативные модели системы необходимо запатентовать, организовав защиту по принципу «патентного зонтика»<sup>1</sup>, закрывающего основные пути обхода своих патентов конкурирующими компаниями.

Состав действий, которые нужно совершить для выявления альтернативных вариантов конкурирующего изобретения, включает:

- 1) определение прототипа («чужого» патента, который нужно обойти);
- 2) определение функции, состава и структуры системы, защищаемой патентом;
- 3) определения патентных признаков, которые целесообразно изменить;
- 4) провести патентный поиск, найти основные альтернативные варианты этой системы;
- 5) построить дерево эволюции для анализируемой системы;
- 6) путем сравнения базового<sup>2</sup> и конкретного деревьев эволюции выяснить, какие варианты преобразований не защищены патентами;
- 7) оценить возможность использования вариантов в системе, выбрав рациональные;
- 8) предложить технические решения на основании этих вариантов;
- 9) обеспечить юридическую защиту этих решений.

В современном бизнесе конкуренция так велика, что компании вынуждены очень плотно «столбить» при патентовании мыслимые и немыслимые варианты конструкций и технологий, осуществляя защиту своих коммерческих интересов. «Патентные зонтики» формируются над целыми полями технических решений. Часть патентов делаются «бумажными» – по ним ничего не делается. Они носят «отпугивающий», «заградительный», «отвлекающий» или иной характер. В результате обнаружения значительного количества патентных документов у неискушенных специалистов возникает убеждение, что «делать на этом поле нечего».

Однако даже плотные ряды конкурентов можно раздвинуть, опираясь на современные методики обхода патентов, основанных на инструментах

---

<sup>1</sup> Гринберг, Я.С. «Зонтик» над проблемой / Я.С. Гринберг // Журнал ТРИЗ. – 1993. – № 1. – С. 50–55.

<sup>2</sup> Речь идет об идеальном дереве, включающем все выявленные на сегодня в ТРИЗ линии развития систем.

ТРИЗ и функционально-стоимостного анализа (ФСА) систем. Есть весьма эффективная методика обхода «чужих» патентов, созданная на базе процедур свертывания технических систем<sup>1</sup>. В основе методики лежат процедуры функционально-идеального моделирования технических систем, предложенные В.М. Герасимовым и С.С. Литвиным<sup>2</sup>.

Суть методики состоит в том, что для обхода любого патента достаточно создать техническое решение объекта, где бы отсутствовал хоть один существенный признак, защищенный формулой изобретения патента. Безусловно, мощное свертывание признаков повышает надежность «отстройки от конкурента», однако понятно, что объект, полученный по патенту с «крутым» свертыванием, внедрять чрезвычайно трудно (такое свертывание ведет к выходу на новые принципы действия системы, а все принципиально новое реализуется сложно, т.к. «взламывает» существующий базис техники).

К примеру, если взять патент с набором существенных признаков помеченным буквенным рядом «АВСД», то получить новый патент можно при добавлении к нему нового признака «Е», т.е. доказав экспертам патентного ведомства, что набор признаков «АВСДЕ» улучшает характеристики нового объекта. Однако при использовании данного патента трудно уйти от ответственности выплаты вознаграждения патентообладателю технического решения с признаками «АВСД» (ведь они реализованы в полном объеме!). Поэтому при обходе патента надо ставить задачу получения нового патента с признаками «АВС» или «АВСЕ». Другими словами, объектом внимания предлагаемой методики является формула изобретения обходимого «чужого» патента, а основным методическим приемом – ликвидация (свертывание) существенных признаков исходного патента.

Процедура обхода конкурирующего патента включает ряд шагов:

1. Построение структурно-элементной модели (СЭМ) объекта по существенным признакам исходного патента, в качестве которого необходимо брать наиболее общий из действующих патентов;
2. Формулирование и ранжирование функций элементов модели;
3. Построение функционально-идеальной модели (ФИМ) объекта. При этом для достижения задачи-минимума – обхода существующего патента – достаточно свертывания одного признака, т.е. элемента построенной СЭМ;

---

<sup>1</sup> Дубров, В.Е. Обход патентов с помощью процедур свертывания / В.Е. Дубров // Изобретающая машина: тез. докл. II науч. семинара по междунар. проекту. – Минск: НИЛИМ, 1991. – С.77–78.

<sup>2</sup> Герасимов, В.М. Учет закономерностей развития техники при проведении ФСА технологических процессов / В.М. Герасимов, С.С. Литвин // Практика проведения функционально-стоимостного анализа в электротехнической промышленности / Под ред. М.Г. Карпунина. – М.: Энергоатомиздат, 1987. – С. 193–210; Основные положения методики проведения функционально-стоимостного анализа. Методические рекомендации. – М.: Информ-ФСА, 1991. – 40 с.



4. Формулирование и решение задач по реализации ФИМ;

5. Построение СЭМ измененного (усовершенствованного) объекта и по ней – формулы изобретения.

При проведении аналитической работы при обходе патентов важно не путать признаки объектов изобретения (особенно способа и устройства), ведь ряд трудностей возникает на стыке описаний работы устройства и признаков способа. Неправильное отнесение созданного технического решения к одному из типов влечет неблагоприятные для изобретателя (компании-заявителя) последствия (отказ в признании предложения изобретением, невозможность получения вознаграждения за использование этого предложения). В целом процедуры обхода патентов схожи с процедурами выделения общих и отличительных признаков технических решений в ходе выявления изобретений.

Более совершенные методики обхода «чужих» патентов являются плодом синтеза методик: 1) объединения альтернативных технических систем в надсистему<sup>1</sup>; 2) свертывания технических систем (описанной выше).

Согласно понятийному аппарату, сложившемуся в ТРИЗ-ФСА, альтернативными принято называть вид конкурирующих систем, обладающих хотя бы одной парой взаимопротивоположных достоинств и недостатков. Чаще всего эти достоинства и недостатки рассматриваются в свете коэффициента идеальности как отношения совокупности полезных внешних функций системы к характеристикам затрат на обеспечение этих функций.

Методика объединения альтернативных систем предполагает выбор в качестве «базовой» низкозатратной (экономичной) системы и переноса на неё (посредством минимума конструктивных элементов) свойства (принципа действия), обеспечивающего высокую функциональность альтернативной системы. Все это позволяет не только найти концепции новых технических решений, но и выйти на понимание глубокой общности подходов в получении новых эффективных работоспособных систем безотносительно к их природе (биологической, технической или социально-экономической).

---

<sup>1</sup> Герасимов, В.М. Зачем технике плюрализм (развитие альтернативных технических систем путем их объединения в надсистему) / В.М. Герасимов, С.С. Литвин // Журнал ТРИЗ. – 1990. – № 1. – С.11–26.

**Примеры патентов и свидетельств на различные ОИС,  
выданных в нашей стране (ВНИИГПЭ СССР, Роспатентом),  
ЕАПВ и патентными ведомствами других стран**

1-2. Авт. свид-во СССР «Способ производства торта» (Гуральник) ...	2 стр
3. Патент на изобретение, Россия (Грызлов-Петрик).....	1 стр
Патенты на полезные модели, Россия:	
4. «Декоративное панно» (Златоуст).....	1 стр
5–9. Бисквитный торт.....	5 стр
10. Патент на прообразец, Россия. «Торт».....	1 стр
11(альбом) Патенты на прообразцы Юницкий (струн. Транспорт)...	1 стр
Свидетельства на товарный знак, Россия	
12. ТЗ Каслинский з-д арх-худож литья.....	1 стр
13. ТЗ нашего педуниверситета – ЧГПУ (делал Гриневич Б.М.).....	1 стр
Свидетельства на право НМПТ, Россия	
14. Башкирский мед.....	1 стр
15. Вологодское кружево.....	1 стр
16. Тульский пряник.....	1 стр
17. Свидетельство о гос. регистр. прогр. ЭВМ .....	1 стр
18. Свидетельство о регистр. коммерч. обознач_Перм. ВОИР.....	1 стр
19. Евразийский патент на БАД россиянину.....	1 стр
20. Евразийский патент на способ французу.....	1 стр
21. Казахский инновационный патент_Чистка каналов.....	1 стр
22. Свидетельство на ТЗ_ Украина.....	1 стр
23–24. Вид европатентов_антидиабетик_использование корда.....	2 стр

(Все эти документы (24 стр.) прилагаются в отдельной папке)