Министерство общего образования РФ

**Московский государственный открытый университет**

### Юридический факультет

**Кафедра гражданского права**

# **Клименко Татьяна Григорьевна**

АВТОРСКОЕ И ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

**Дипломная работа студента V курса дневного отделения**

Научный руководитель

доцент Гребенюк В.З.

Допущено к защите

«\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2000 г.

Зав. кафедрой \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(подпись)

# Москва 2000

# **План**

**Введение**

**Глава I Авторское право:**

**1. Задачи и принципы авторского права.**

**Объекты и субъекты авторского права.**

1. **Авторские договоры**
2. **Защита и охрана авторских прав в России и за рубежом.**

**Глава II Патентное право**

**1. Принципы патентного права.**

**Объекты и субъекты патентного права.**

1. **Оформление патентных прав.**
2. **Защита и охрана прав авторов и патентообладателей в России и за рубежом.**

## Заключение

### Введение

Человеческий гений является источником всех произведений искусства и изобретений. Эти произведения являются гарантией жизни, достойной человека. Долг государства – обеспечить надежную охрану всех видов искусства и изобретений.

Надпись на куполе здания штаб-квартиры ВОИС в Женеве.

Термин «интеллектуальная собственность» вошел в научный оборот и в законодательство РФ в начале 90-х годов. Окончательно он узаконен Конституцией РФ 1993г. Хотя ст. 44 Конституции РФ посвящена свободе литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, и не раскрывает данного понятия, она подчеркивает, что «интеллектуальная собственность охраняется законом». Новый ГК, который также оперирует данным понятием, раскрывает в общем виде его содержание в ст.138. Анализ указанной статьи позволяет сделать вполне определенный вывод о том, что под интеллектуальной собственностью в российском законодательстве понимается не что иное, как совокупность исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также некоторые иные приравненные к ним объекты, в частности средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Перечня конкретных объектов правовой охраны, подпадающих под понятие интеллектуальной собственности, Кодекс не содержит. Однако из ст.138 ГК однозначно следует, что соответствующая правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности и других приравненных к ним объектов обеспечивается лишь "« случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами"» Это означает, что для отнесения того или иного результата интеллектуальной деятельности или иного объекта к интеллектуальной собственности требуются прямые указания закона.

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

Отношения, связанные с охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, входят в предмет регулирования российского гражданского права (ст.2 ГК). Нормы ГК, и прежде всего те из них, которые будут сосредоточены в третьей части Кодекса, вместе с правилами, содержащимися в специальных законах, посвященных охране исключительных прав на отдельные результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним объекты, образуют в своей совокупности особую подотрасль российского гражданского права. Указанная подотрасль вполне может именоваться правом интеллектуальной собственности, что будет означать систему правовых норм о личных и имущественных правах на все те результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним объекты, которые признаются и охраняются законом. С учетом общности ряда объектов интеллектуальной собственности и сложившейся в рассматриваемой области системы источников права указанную подотрасль российского гражданского права можно подразделить на четыре относительно самостоятельных института: институт авторского права и смежных прав, институт патентного права, институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) и последний: институт охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности. Несмотря на такую взаимосвязь и наличие целого ряда общих моментов, каждый из этих институтов имеет присущие лишь ему черты, задачи, а иногда и принципы, которые находят отражение в закрепленных ими нормах.

В этой работе будут рассматриваться два важнейших института исключительных прав на отдельные результаты интеллектуальной деятельности. Это институт авторского права и смежных прав и институт патентного права.

**Глава I**

**Авторское право**

**1. Задачи и принципы авторского права.**

**Объекты и субъекты авторского права.**

Теоретические предпосылки авторского права базируются на необходимости для человечества иметь широкий доступ ко всем достижениям интеллектуальной творческой деятельности и вытекающей отсюда обязанности вознаграждать тех, кто способствует возникновению и распространению этих достижений. Во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г., авторские права были отнесены к основным правам человека. В ст.27 Декларации говорится:

«1. Каждый человек имеет право свободно участвовать в культурной жизни общества, наслаждаться искусством, участвовать в научном прогрессе и пользоваться его благами.

2. Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных и художественных трудов, автором которых он является». (Права человека. Основные международные документы. Москва. «Международные отношения» 1989г.).

Интеллектуальная собственность охраняется законом. Государство содействует развитию культуры, научных и технических исследований на благо общих интересов. Свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания и охрану интеллектуальной собственности гарантирует статья 44 Конституции РФ.

Авторское право в объективном смысле - это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Оно является самостоятельным институтом гражданского права.

В субъективном смысле авторское право – это совокупность личных неимущественных (моральных) и имущественных прав, принадлежащих лицам, создающим произведения науки, литературы и искусства (авторам) в отношении созданных ими произведений.

Формирование авторского законодательства осуществляется на основе принципов гражданского права вообще и специфических принципов, присущих данному институту. В юридической литературе, особенно учебной, к таким принципам обычно относят: свободу творчества, сочетание личных интересов автора с интересами всего общества, моральную и материальную заинтересованность автора в создании и использовании произведений, всемерную охрану прав и законных интересов авторов.

До принятия 9 июля 1993 г. в Российской Федерации закона «Об авторском праве и смежных правах» (Российская газета, 3 августа 1993 г.) основным источником авторского права был Гражданский кодекс РФ, который регулировал отношения, связанные с использованием результатов творческой деятельности авторов произведений науки, литературы и искусства и охраной авторских прав.

Закон РФ значительно расширил перечень объектов авторского права, устранил зависимость оплаты труда авторов произведений от утверждаемых Правительством твердых ставок авторского вознаграждения. При этом для обеспечения социальной защиты авторов, не ограничивая стороны в установлении максимальных ставок авторского вознаграждения, этот Закон предусматривает установление Правительством минимальных ставок авторского вознаграждения.

Впервые в законодательство России включены нормы, предусматривающие охрану прав артистов-исполнителей и производителей фонограмм, более четко определены права и обязанности организаций вещания.

Законом РФ об авторском праве восприняты положения Бернской конвенции и новеллы Тетового закона Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) об авторском праве и смежных правах, что будет способствовать повышению международного авторитета России на международной арене.

Основными источниками авторского права Российской Федерации являются:

* Конституция Российской Федерации, ст.44 которой гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания (Российская газета. 1993 г. 25 октября);
* Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая. Принят Государственной Думой 21 октября 1994 г. (Российская газета. 1994г. 8 декабря);
* Закон Российской Федерации от 9 июля 1993г. «Об авторском праве и смежных правах» (Российская газета. 1993г. 3 августа);
* Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин м баз данных» (Российская газета. 1992г. 20 октября);
* Нормативные акты исполнительной власти, из которых важно назвать постановление правительства Российской Федерации от 21 марта 1994г. №218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» (Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. 1994г. №3).

#### Основные задачи и принципы авторского права

В качестве основных задач авторского права чаще всего в юридической литературе называются две следующие задачи. С одной стороны, авторское право должно стимулировать деятельность по созданию произведений науки, литературы и искусства. В этих целях авторское право способствует созданию условий для занятия творческим трудом; обеспечивает правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепление за авторами прав на использование создание ими произведений и получение доходов и т.д. С другой стороны, задачей авторского права считается создание условий для широкого использования произведений в интересах общества. Иными словами, повышение уровня охраны прав авторов ни в коем случае не должно препятствовать использованию их произведений в целях образования и просвещения или служить помехой в стремлении самой широкой аудитории читателей, зрителей, слушателей знакомиться с ними.

Указанные задачи авторского права тесным образом связаны с его принципами. Принципы авторского права – это его основные начала, отправные идеи, которые обладают универсальностью, высшей императивностью и общезначимостью. Они пронизывают содержание всей системы авторского права, предопределяют всю юрисдикционную деятельность и воплощаются в субъективных правах и обязанностях участников авторских правоотношений. Не будучи закрепленными в конкретных статьях закона, принципы авторского права выводятся из анализа всей совокупности авторско-правовых норм. Знание принципов позволяет ориентироваться в обширном авторском законодательстве, правильно толковать и применять на практике отдельные его нормы, а также решать вопросы, на которые нет прямого ответа в действующем законодательстве.

К числу основных принципов российского авторского права, отраженных в содержании его норм на современном этапе развития, относятся следующие.

**Во-первых**, принципом авторского права может и должен считаться принцип свободы творчества, который прямо закреплен ст.44 Конституции РФ. Данный принцип, лишь недавно наполненный реальным содержанием, пронизывает собой все авторское законодательство и конкретизируется в целом ряде его норм.

Обеспечивая свободу творчества, авторское право охраняет все произведения науки, литературы и искусства независимо от их назначения, достоинств и способа выражения. В этих же целях закон не ограничивает круг охраняемых произведений каким-либо перечнем и охраняет любые результаты творческой деятельности, существующие в объективной форме. Творцы произведений свободны в выборе темы, сюжета, жанра и формы воплощения создаваемых ими художественных образов, а также самостоятельно решают вопросы о выпуске своего произведения в свет, приданию произведению окончательной формы и т.п.

**Во-вторых**, принципом авторского права является сочетание личных интересов автора с интересами общества. Хотя данный принцип, безусловно, проявляется и в других институтах права интеллектуальной собственности и гражданского права в целом, в авторском праве он имеет особое значение. В основе авторского права лежит признанное за автором монопольное право на использование созданного им произведения. Определение разумных границ этой монополии на протяжении веков являлось одной из главных проблем авторского права. В настоящее время уже никто не утверждает, что авторы должны иметь неограниченный контроль за использованием своих произведений. Ничем не ограниченная монополия необходима и возможна лишь в отношении необнародованных произведений. Если же произведение с согласия автора стало доступно для всеобщего сведения, его права на произведение не могут быть столь обширными, чтобы полностью игнорировать интересы других граждан и общества в целом. Законы демократического общества не только гарантируют охрану интеллектуальной собственности, но и закрепляют право членов общества на участи в культурной жизни и пользование достижениями культуры. (п.2 ст.44 Конституции РФ).

**В-третьих**, в качестве одного из принципов российского авторского права может быть выдвинуто положение о неотчуждаемости личных неимущественных прав автора. В этом состоит одно из существенных отличий российского авторского права от авторского права ряда зарубежных стран. По российскому авторскому законодательству, личные неимущественные права автора (право на авторство, право на имя и пр.) не могут перейти к другим лицам, хотя бы сам автор и выразил на это свое согласие. Подобное соглашение не будет иметь юридической силы и является недействительным. Поэтому даже в тех случаях, когда произведение создано в порядке выполнения служебного задания, личные неимущественные права сохраняются за автором и должны быть во всех случаях обеспечены. Этими же соображениями продиктованы нормы российского законодательства, устанавливающие, что право авторства, право на авторское имя, право на защиту репутации автора не переходят по наследству, что в случаях так называемого «свободного» использования произведений обязательно указание имени автора и т.д. Что же касается имущественных прав авторов, то они могут передаваться другим лицам по авторскому договору, в порядке наследования, а также в силу закона (служебные произведения).

В-четвертых, для современного российского авторского права характерен принцип свободы авторского договора. Данный принцип заменил собой присущий ранее действующему авторскому праву принцип нормативной регламентации основных прав и обязанностей сторон по авторским договорам. Наиболее ярким выражением последнего было существование так называемых типовых авторских договоров (издательских, сценарных, постановочных и др.), которые имели нормативное значение и подробно регламентировали отношения авторов и пользователей произведений. Конечно, было бы неверно сводить роль типовых договоров лишь к ограничению свободы сторон в распоряжении принадлежащими им правами. Одной из главных функций типовых договоров было ограждение авторов от произвола пользователей произведений, стремление гарантировать авторам определенный минимальный уровень прав. Условия конкретных авторских договоров, ухудшающие положение авторов по сравнению с типовым договором, признавались недействительными и заменялись условиями, закрепленными в типовом договоре.

Вместе с тем присутствие в законодательстве правил, детально регулирующих сферу отношений, которая в принципе должна определяться прежде всего свободным волеизъявлением самих сторон, трудно признать нормальным явлением. В этой связи новое российское авторское законодательство отказалось от жесткой регламентации отношений сторон авторского договора. В нем закрепляются лишь возможные типы авторских договоров, а также указываются условия, которые должны быть в обязательном порядке согласованы сторонами. Что касается законных интересов авторов, то они обеспечиваются, с одной стороны, запретом включать в авторские договоры явно кабальные для авторов условия, например, условие о передаче прав на произведения, которые автор может создать в будущем, и, с другой стороны, правилами, предоставляющими авторам определенные права, например, на расторжение авторского договора по истечении пяти лет с даты его заключения, если конкретный срок договора сроками не определен, или налагающими на пользователей произведений определенные обязанности, например, по выплате автору аванса по договору заказа. Кроме этих и других указанных в законе ограничений, стороны свободны в определении содержания авторского договора.

**Объекты авторского права.**

Согласно ст.6 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»: «авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся резу4льтатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения».

Авторское право распространяется на произведения, обнародованные или необнародованные, но выраженные в какой-либо объективной форме, позволяющей воспроизводить результат творческой деятельности автора.

В юридической литературе, в том числе учебной, объект авторского права (произведение) определяют как нематериальный продукт духовного творчества человека, имеющий объективную форму. В определение объекта авторского права, которое давалось в ст.475 ГК РФ, не содержалось прямого указания на творческий характер труда авторов произведений, что давало некоторым авторам основания утверждать, что «новые, творчески самостоятельные произведения – это лишь часть охраняемых авторским правом произведений» (Э.П. Гаврилов. Советское авторское право. Основные положения. Тенденция развития. Москва. «Наука» 1984г.). Новое определение объекта авторского права является более четким и согласуется с определением, приведенным в Типовом законе ВОИС.

Понятия науки, литературы и искусства имеют разное смысловое значение. Однако четкая классификация произведений на научные, литературные и произведения искусства и не требуется.

Отнесение произведения к категории исключительно научных, литературных или произведений искусства для признания его объектом авторского права не имеет значения. Важен лишь творческий характер труда, в результате которого создано произведение. Если нет творчества, нет и объекта авторского права. Например, не может быть объектом авторского права простой список телефонов, простая компиляция и т.д.

В случае спора о наличии или отсутствии творчества назначается экспертиза, с помощью которой суд может решить этот вопрос.

Творчество может быть выражено и в систематизации, и в объединении уже известного материала (сборники, справочники, словари и т.д.). Охране в этих случаях подлежит форма изложения материала.

Продукт творческой деятельности автора может быть объектом авторского права, если он выражен в какой-либо объективной форме, так как авторским правом защищаются именно те структурные элементы произведения, которые определяют его форму. Наличие элементов новизны в произведении не является обязательным для предоставления ему авторско-правовой охраны.

Произведение считается имеющим объективную форму, если оно выражено в одной из следующих форм:

* письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.);
* устной (публичное произведение, публичное исполнение и т.д.);
* звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т.д.);
* изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и т.д.);
* объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.);
* в других формах.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и необнародованные произведения, но выраженные в какой-либо объективной форме.

Под обнародованием произведения понимается 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 (ст.4 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».

Из этого определения следует, что для признания произведения обнародованным достаточно наличия самой возможности для неопределенного круга лиц ознакомиться с произведением. Фактическое ознакомление публики с выпущенным в свет произведением необязательно.

Практические и правовые последствия признания произведения обнародованным значительны. Автор может реализовать свое право на обнародование только один раз, после чего произведение получает иной правовой режим. До момента обнародования никто не может давать оценку произведению, цитировать его и осуществлять иные действия, которые допускаются законом в отношении правомерно обнародованных произведений.

Если произведение не подпадает под категорию обнародованных, оно считается необнародованным. Не считается обнародованием информация о произведении с изложением его содержания.

Появление за последние годы новых технических средств, с помощью которых стало возможным достижение новых творческих результатов, значительно расширило список объектов авторского права.

Наиболее полный их перечень рекомендован к воспроизведению в национальных законодательных актах об авторском праве Типовым законом ВОИС и приведен в ст.7 закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».

Согласно этой статье к объектам авторского права относятся:

* литературные произведения (литературно-художественные, научные, учебные, публицистические и т.п.);
* драматические и сценарные произведения;
* музыкальные произведения с текстом и без текста;
* музыкально-драматические произведения;
* хореографические произведения и пантомимы;
* аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, видеофильмы, слайд-фильмы, диафильмы и другие кино-, теле- и видеопроизведения);
* произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства;
* произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
* произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
* фотографические произведения и произведения, полученные способом, аналогичным фотографии;
* географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
* программы для ЭВМ всех видов, включая прикладные программы и операционные системы;
* другие произведения, удовлетворяющие требованиям предоставления охраны.

Часть произведения (включая его название), которая обладает перечисленными в законе признаками и может использоваться самостоятельно, также признается объектом авторского права.

К объектам авторского права также относятся:

* производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
* сборники произведений, также как энциклопедии, антологии, базы данных, другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Охрана предоставляется производным и составным произведениям независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

Переход права собственности или права владения каким-либо материальным объектом сам по себе не влечет перехода каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте. Исключения составляют лишь произведения изобразительного искусства, исключительное право на которые переходит от авторов к другим лицам одновременно с переходом права собственности на материальные объекты, в котором выражены эти произведения.

Авторское право не распространяется на идеи, принципы, методы, процессы, системы, способы, концепции, сообщения о событиях и фактах, лежащих в основе охраняемых авторским правом произведений (п.4 ст.6 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»).

Не являются объектами авторского права, а значит и не подлежат охране произведения, которые не обладают какими-либо признаками произведения, например, объекты, не выраженные в материальной форме, или не являющиеся результатом творческой деятельности.

К числу неохраняемых относятся и такие объекты, которые хотя и удовлетворяют понятию произведения, однако в силу прямого указания закона охране не подлежат. К ним относятся произведения, срок охраны которых истек, а также:

* официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;
* государственные символы и знаки (флаги, гербы, гимны, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки);
* произведения народного творчества;
* сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

К неохраняемым можно отнести и произведения иностранных авторов.

Авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления или соблюдения каких-либо формальностей.

### Субъекты авторского права

Субъектом авторского права, как правило, является гражданин, творческим трудом которого создано произведение науки, литературы или искусства. Им может быть и гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста и душевнобольной. Так, авторские права детей, представленные на смотры или выставки детской или юношеской самодеятельности и т.д. защищаются авторским правом.

Но недееспособные, став субъектами авторского права, не имеют права самостоятельно совершать какие-либо сделки, связанные с использованием авторского права. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут самостоятельно осуществлять авторские права на свои произведения. (Ст.26 Гражданского кодекса РФ).

За авторами - гражданами Российской Федерации и их правопреемниками авторское право признается на все произведения независимо от места их обнародования или нахождения в какой-либо объективной форме.

Если произведение обнародовано либо не обнародовано, но существует на территории Российской Федерации в какой-либо объективной форме, то авторское право распространяется на такое произведение независимо от гражданства автора.

За гражданами других государств, обнародовавшими свои произведения за пределами Российской Федерации, авторское право признается в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Лицо, обозначенное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если отсутствует доказательство иного.

При обнародовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случаев, когда псевдоним автора не вызывает сомнения в его личности), издатель имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного, считается представителем автора и имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление.. Это положение действует до тех пор, пока автор не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Авторское право может принадлежать нескольким лицам – **соавторам**. В ст.10 Закона РФ от 9 июля 1993 г. говорится, что авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух или более лиц, принадлежит соавторам совместно, независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Соавторство всегда является результатом соглашения о совместной работе. По крайней мере, между соавторами должно быть хотя бы устное или подразумеваемое соглашение о создании коллективного произведения.

Недействительным является соавторство, навязанное автору лицам, от которого так или иначе зависит использование произведения.

Оказание автору технической помощи соавтора не порождает. При соавторстве должно быть творческое участие лиц в создании произведения.

В юридической литературе выделяют два вида соавторства: нераздельное и раздельное.

Нераздельное соавторство возникает в отношении произведения, составляющего одно неразрывное целое. При нераздельном соавторстве выделить долю каждого автора в произведении невозможно, поэтому все соавторы пользуются неделимым авторским правом на всё произведение в целом и на каждую его часть.

Раздельное соавторство возникает на одно произведение, каждая часть которого выполнена самостоятельным автором, и долю каждого из них можно легко установить (соавторство композитора и либреттиста, соавторство на учебник группы авторов и т.д.). В этом случае наряду с совместным и неделимым правом всех соавторов на произведение в целом каждый из авторов сохраняет свое право на созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение (ч.3 п.1 ст.10 Закона РФ от 9 июля 1993 г.). Например, можно требовать указания своего авторства в отношении этой части и самостоятельно распоряжаться ее использованием, поскольку такое осуществление возможно отдельно от других частей, если иное не предусмотрено соглашением между соавторами.

Отношения между соавторами могут быть определены их соглашением. При отсутствии такого соглашения авторское право на коллективное произведение осуществляется всеми соавторами совместно. Споры между соавторами разрешаются судом.

Субъектами авторского права после смерти автора становятся **наследники**. Наследование авторских прав может происходить как по закону, так и по завещанию. Особенности наследования авторских прав следующие.

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 и 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.

В отличие от прав на произведения самих авторов, которые носят пожизненный характер, авторские права наследников ограничены установленным законом сроком. Авторские права наследников действуют в течение 50 лет после смерти автора, считая с 1 января года, следующего за годом смерти (ст.27 Закона об авторском праве).

Из этого общего правила есть ряд исключений: а) если произведение создано в соавторстве, то 50-летний срок исчисляется после смерти последнего из соавторов; б) если произведение впервые выпущено в свет после смерти автора, то авторское право действует в течение 50 лет после выпуска его в свет; в) если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то произведение охраняется 50 лет после реабилитации; г) если автор воевал или работал во время Великой Отечественной войны, то срок охраны увеличивается на четыре года и т.д.

Важной особенностью наследования авторских прав является то, что авторские права переходят к наследнику в бездолевом порядке, как единое целое, не подлежащее ни выделу, ни разделу. Это означает, что распоряжаться перешедшими по наследству авторскими правами наследники должны совместно и по взаимному согласию, а в случае спора – по решению суда.

Помимо наследников авторские права могут переходить к иным правопреемникам. В их роли выступают издательства, театры киностудии и другие организации, занимающиеся использованием произведений. Они приобретают авторские права на основании заключенных с авторами и наследниками авторских договоров.

Становясь обладателями авторских прав, эти организации используют произведения и распоряжаются ими такими способами, которые предусмотрены конкретными авторскими договорами, и в установленных ими пределах.

**2. Авторские договоры**

Использование произведения автора другими лицами (пользователями) осуществляется на основании авторского договора, кроме случаев, специально указанных Законом. Договорная форма использования произведений в большей степени, чем какая-либо другая, обеспечивает реализацию и охрану как личных, так и имущественных прав автора. Отвечает она и интересам пользователей, поскольку они приобретают определенные права по использованию произведений, которых не имеют другие лица, и в связи с этим могут окупить свои затраты по воспроизведению и распространению произведений и получить прибыль. В конечном счете в договорном использовании произведений заинтересовано и общество в целом, поскольку такой порядок стимулирует творческую активность его членов и способствует умножению духовного богатства общества.

Действующее авторское законодательство не содержит определения авторского договора, однако анализ его норм позволяет сформировать следующее определение: по авторскому договору автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами. Авторский договор носит гражданско-правовой характер и является самостоятельным в ряду других гражданско-правовых договоров. Данный вывод имеет не только теоретическое, но и большое практическое значение. В частности, он означает, что на авторско-договорные отношения распространяются как общие положения гражданского права, например привила о формах и условиях действительности сделок, так и соответствующие нормы обязательственного права, касающиеся, например, порядка заключения и исполнения договоров, ответственности за их нарушения и т.п.

Авторские договоры – двусторонние, консенсуальные, возмездные (за исключением случаев, когда авторское вознаграждение не подлежит выплате).

Сторонами по договору являются: с одной стороны – автор, а в отношении готового произведения также его правопреемники, с другой стороны – пользователь: организация (издательство, театр, киностудия и т.д.), которая имеет право заключать авторские договоры об использовании произведений, или гражданин-предприниматель, имеющий лицензию.

Форма договора, как правило, письменная. Однако несоблюдение письменной формы договора не влечет его недействительности. В случае использования произведения без заключения письменного договора автор или его правопреемник вправе требовать вознаграждения, как и в случае заключения письменного договора. Письменная форма договора обычно не применяется для договоров об опубликовании произведения в периодических изданиях и энциклопедических словарях.

Современное российское авторское право исходит из принципа свободы авторского договора, в соответствии с которым стороны сами определяют свои взаимные права и обязанности и оговаривают иные условия договора. Вместе с тем Закон предъявляет к авторским договорам некоторые требования.

В соответствии с договором автор обязан:

* передать или создать и в установленный срок произведения для использования обусловленным по договору способом. Готовое произведение обычно передается еще до заключения договора. По авторскому договору заказа автор обязан создать произведение лично. Привлечение к работе над произведением других лиц возможно только с согласия другой стороны;
* по требованию другой стороны внести в произведения необходимые изменения;
* воздерживаться от передачи произведения или его части третьим лицам для использования указанным в договоре способом. Передать произведение или его часть третьим лицам автор может лишь с письменного согласия другой стороны, а также в случаях, прямо предусмотренных договором.

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

К обязанностям пользователя относятся:

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

**Виды авторских договоров.**

Выступая в качестве особого вида гражданско-правового договора, авторский договор, в свою очередь, подразделяется на ряд разновидностей, каждая из которых имеет свои особенности.

Наиболее распространенным видом авторского договора является издательский договор. В рамках данного договора осуществляется издание и переиздание любых произведений, которые могут быть зафиксированы на бумаге, т.е. произведений литературы (научных, художественных, учебных и т.п.), драматических, сценарных, музыкальных произведений, произведений изобразительного искусства и т.д. Издательский договор наиболее полно урегулирован действующим законодательством и исследован юридической наукой. Нередко выводы, которые первоначально делаются на базе применения норм об издательском договоре, а также сложившейся практики разрешения споров, впоследствии распространяются и на другие авторские договоры.

Постановочный договор заключается тогда, когда основным способом использования произведения является его публичное исполнение. Его предметом могут быть драматические произведения, музыка или либретто оперы, балета, оперетты, музыка к драматическому спектаклю и т.п., которые используются театрально-зрелищными организациями (театрами, филармониями, цирками, концертными организациями и т.д.) путем постановки на сцене. В настоящее время постановочный договор должен заключаться пользователями в отношении как необнародованных, так и обнародованных произведений.

Сценарный договор – это договор, который регламентирует отношения, связанные с использованием текста, по которому снимается кинофильм, телефильм, делается радио- или телепередача, проводится массово-зрелищное мероприятие и т.д. Сценарный договор близок к постановочному договору, из рамок которого он постепенно выделился в самостоятельный вид. Их основное различие заключается в том, что литературный сценарий в отличие, например, от драматического произведения используется не в своем неизменном виде, а служит основой для создания более приближенного к нуждам кинематографа, телевидения или радио режиссерского сценария, по которому, собственно, и ставится фильм или делается передача. В этом смысле сценарный договор предполагает, что произведение (сценарий) может быть использовано в измененном виде.

Договор о депонировании рукописи регулирует условия и порядок обнародования и последующего использования произведения, которое помещается на хранение в специальный информационный орган. Обычно путем депонирования используются научные произведения, представляющие интерес лишь для ограниченного круга специалистов, по запросам которых им предоставляются копии депонированных произведений или их отдельных частей.

Договор художественного заказа опосредует отношения, связанные с созданием произведений изобразительного искусства в целях их публичной демонстрации. Его предметом являются разнообразные произведения изобразительного искусства, которые изготавливаются авторами по заказам организаций и частных лиц и переходят в собственность последних. Владельцы произведений (материальных носителей) вправе распоряжаться ими по своему усмотрению, но при условии уважения авторских прав создателей авторских произведений.

Договор об использовании в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства имеет своей задачей урегулирование вопросов, возникающих в связи с тиражированием в промышленности оригинальных произведений декоративно-прикладного искусства. Он заключается лишь с внештатными художниками предприятий, произведения которых принимаются к использованию. Авторы получают вознаграждение как за сам факт создания произведения, принятого к использованию, так и за последующее тиражирование в зависимости от объема использования.

Договор о публичном исполнении (публичном показе, сообщений для всеобщего сведения путем передачи в эфир или по кабелю) разрешает использование литературных, музыкальных, драматических и иных произведений путем их исполнения, показа или передачи для всеобщего сведения в эфир или по кабелю как непосредственно, так и с помощью различных технических средств. Подобные договоры в форме выдаваемых пользователям лицензий заключаются чаще всего организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе. Закон требует, чтобы условия таких лицензий были одинаковыми для всех пользователей одной категории. Кроме того, указанные организации не вправе отказать в выдаче лицензии пользователю без достаточных на то оснований.

Названными видами авторских договоров не исчерпывается все их многообразие, которое определяется способами использования произведений. Каждый вид авторского договора имеет свои особенности, обусловленные как спецификой произведения, являющегося его предметом, так и способами его использования.

**3. Защита и охрана авторских прав в России и за рубежом.**

Под защитой авторских прав понимается совокупность мер, направленных на восстановление и признание этих прав при их нарушении или оспаривании. Действующее законодательство содержит достаточно подробную регламентацию видов, форм, средств и способов защиты авторских прав.

Защита авторских прав может осуществляться уголовно-правовым, административно-правовым и гражданско-правовым способом.

Наиболее опасные посягательства на субъективные авторские права рассматриваются как преступления и влекут за собой уголовную ответственность. Статья 146 Уголовного кодекса Российской Федерации, принятого Государственной Думой 24 мая 1996г., предусматривает уголовную ответственность за:

1. незаконное использование объектов авторского права, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб;
2. те же деяния, совершенные неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

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

Защита авторских прав осуществляется Комитетом по авторским правам министерства образования и науки и авторскими союзами.

Преобладающим является гражданско-правовой способ защиты.

Защита личных неимущественных прав автора осуществляется вне зависимости от вины их нарушителя и независимо от нарушения имущественных интересов автора. Исковая давность по спорам о нарушении личных неимущественных прав не применяется (ст.90 ГК РФ).

Требования об устранении допущенных нарушений личных неимущественных прав могут быть предъявлены автором, а после его смерти – наследниками или лицом, на которое автор возложил охрану неприкосновенности своих произведений, а также организациями, на которые возложена охрана авторских прав.

Закон России «Об авторском праве и смежных права» определяет ряд мер, которые могут быть применены в целях защиты нарушенных авторских прав. Так, в соответствии с этим законом суд может вынести определение о запрете осуществляемой ответчиком противоправной деятельности, к которой относится изготовление, воспроизведение, продажа, импорт или иное предусмотренное законом использование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведения и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными. (Контрафактными являются экземпляры произведения или фонограммы, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав.)

Хотелось бы заметить, что в соответствии со ст. 40 Типового закона ВОИС определение о запрещении ответчику совершать противоправные действия может быть вынесено до рассмотрения дела по существу судьей единолично. Это положение воспринял и Закон Российской Федерации от 19 июля 1993 г.

Обладатели исключительных авторских прав вправе требовать от нарушителя:

1. признания прав;
2. восстановления положения, существовавшего до нарушения права. Восстановление нарушенного права может состоять во внесении соответствующего исправления в произведение, в его заглавие или титульный лист, указании имени автора и т.д. Если исправить нарушение таким образом невозможно, то автор может требовать опубликации в печати о допущенных нарушениях;
3. пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
4. возмещения убытков, включая упущенную выгоду. Под убытками в этом случае понимаются как понесенные кредитором расходы, так и не полученные им по вине должника доходы.

Расходы автора могут состоять, например, в затратах на устранение искажений в его произведении.

Неполученные доходы (упущенная выгода) – это вознаграждение, которое автор получил бы при отсутствии нарушений его авторских прав.

Размер убытков определяется с учетом качества произведения и ставок вознаграждения, предусмотренных для аналогичных произведений или способов их использования.

Требования о возмещении убытков могут быть предъявлены независимо от требований по защите личных неимущественных прав автора, но удовлетворены лишь в пределах срока исковой давности;

1. взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских прав, вместо возмещения убытков;
2. выплаты компенсации, определяемой по усмотрению суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
3. принятия иных предусмотренными законодательными актами мер, связанных с защитой их прав. В частности, автор может предъявить иск с требованием признать, что он не является автором приписываемого ему произведения.

Указанные в подпунктах 4, 5, 6 меры применяются по выбору обладателя авторского права.

За защитой своего права обладатель исключительных авторских прав вправе обратиться в установленном порядке в судебные органы в соответствии с их компетенцией.

Суд выносит решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения или фонограммы, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения.

По требованию обладателя авторских прав контрафактные экземпляры и фонограммы могут быть ему переданы. Если такого требования нет, контрафактные экземпляры произведения подлежат уничтожению.

##### Охрана произведений российских авторов за рубежом

По общему правилу, действие авторских прав на произведение ограничивается территорией того государства, в котором это произведение было создано. Это означает, что в других государствах произведение может быть свободно использовано без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения. Произведение, охраняемое на территории одного государства, получает охрану на территории другого государства, если между этими государствами заключен двусторонний договор, или оба эти государства являются участниками многостороннего соглашения о взаимном признании и охране авторских прав. Таким образом, первый вопрос, который возникает при рассмотрении проблемы охраны произведений российских авторов за рубежом, заключается в выяснении того, связывают ли Россию и иностранное государство, на территории которого будет использоваться произведение, взаимные обязательства в области авторского права.

Если таких обязательств не существует, определенные гарантии соблюдения авторских прав могут быть обеспечены лишь конкретным авторским договором. Однако в этом случае обязанности перед автором будет нести только его контрагент по договору. Третьи лица, как правило, могут свободно использовать произведение, если только авторское законодательство соответствующей страны не гарантирует охрану всех без исключения произведений.

Когда права российских авторов признаются на территории иностранного государства, объем субъективных прав авторов определяется не российским законодательством, а законами данного иностранного государства и правилами международных договоров. И Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1883г. (в редакции 1971 г.), и Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г. (в редакции 1971г.) исходят из принципа национального режима, в соответствии с которым иностранным авторам – гражданам государств, которые участвуют в указанных Конвенциях, предоставляется такой же объем прав, какой признается за авторами – гражданами соответствующего государства. В разных странах объем и содержание этих прав не совпадают. Правда, для стран, участвующих в Бернской или во Всемирной конвенции (в редакции 1971 г.), эти различия не столь существенны, так как само участи государства в одной из этих Конвенций означает необходимость закрепления во внутреннем законодательстве определенного минимального уровня авторских прав.

Охрана произведений российских авторов в странах ближнего зарубежья обеспечивается на основе Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав от 24 сентября 1993г. В соответствии с названным Соглашением государства-участники приняли на себя обязательство обеспечить на своих территориях выполнение международных обязательств, вытекающих из участи бывшего СССР во всемирной конвенции об авторском праве (в редакции 1952г.), исходя из того, что дата вступления в силу указанной Конвенции для бывшего СССР (27 мая 1973 г.) является датой, с которой каждое государство-участник считает себя связанным её положениями. В тех независимых государствах, которые присоединились к Бернской конвенции, охрана прав российских авторов обеспечивается этой Конвенцией.

**Глава II**

**Патентное право**

**1. Принципы патентного права.**

**Объекты и субъекты патентного права.**

###### Принципы патентного права

Патентное право является вторым правовым институтом, входящим в систему подотрасли «право интеллектуальной собственности». Оно регулирует имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Объединение трех названных объектов интеллектуальной собственности в рамках единого института патентного права объясняется следующими соображениями. Во-первых, изобретения, полезные модели и промышленные образцы обладают значительным сходством по отношению друг к другу, с одной стороны, и существенно отличаются от иных объектов интеллектуальной собственности, с другой. Все они являются результатами творческой деятельности, имеют конкретных создателей, права которых признаются и охраняются законом, совпадают друг с другом по ряду признаков и т.д. Во-вторых, их охрана осуществляется посредством единой формы, а именно путем выдачи патента[[1]](#footnote-1). В-третьих, правовое регулирование связанных с этими тремя объектами общественных отношений имеет гораздо больше сходства, чем различий, и к тому же осуществляется в России единым законодательным актом, а именно Патентным законом РФ. Все сказанное свидетельствует о том, что традиционное ограничение рамок патентного права лишь сферой правовой охраны изобретений вряд ли оправдано.

Сам термин «патентное право» лишь совсем недавно был возвращен в российское законодательство. В течение длительного времени в России, как и во всем бывшем Советском Союзе, изобретения и другие технические новшества охранялись в основном не патентами, а авторскими свидетельствами. Последние не предоставляли их обладателям исключительного права на использование созданных разработок, а лишь гарантировали им личные права и право на получение вознаграждения от пользователей. Поэтому совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникавшие в рассматриваемой области, именовались не патентным, а изобретательским правом. В настоящее время в связи с восстановлением в России общепринятой системы охраны технических новшеств можно вновь с полным основанием говорить о российском патентном праве.

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

В качестве принципов российского патентного права, то есть отправных идей, которые пронизывают всю систему патентно-правовых норм и служат исходной базой для её дальнейшего развития и разрешения прямо не урегулированных законом ситуаций, могут быть названы следующие положения. Прежде всего, важнейшим отправным началом патентного права является признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта. Это положение, будучи краеугольным камнем патентной системы, означает, что только патентообладатель может изготавливать, применять, ввозить, продавать и иным образом вводить в хозяйственный оборот запатентованную разработку. Напротив, все другие лица должны воздерживаться от её использования, не санкционированного патентообладателем. Таким образом, патентообладателю принадлежит на разработку абсолютное право, а на всех других лицах лежит пассивная обязанность воздерживаться от нарушения прав патентообладателя. Любое не санкционированное договором или законом вторжение в исключительную сферу патентообладателя должно пресекаться, а нарушитель подвергаться предусмотренным законом санкциям.

Признание и всемерная охрана патентной монополии не исключает, однако, выполнения патентным правом и функции защиты общественных интересов. Более того, соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя, с одной стороны, и интересов общества, с другой, вполне может рассматриваться в качестве второго исходного начала (принципа) патентного права. Одним из конкретных его проявлений служит ограничение действия патента определенным сроком, после истечения которого разработка поступает во всеобщее пользование. Кроме того, условием предоставления патентно-правовой охраны той или иной разработке является внесение разработчиком действительного вклада в уровень техники и тем самым приращение знаний. В этих целях проводится проверка заявляемых решений, а также создание условий для ознакомления любых заинтересованных лиц с новейшими разработками. Наконец, в общественных интересах закон устанавливает случаи так называемого свободного использования запатентованных разработок. Разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача, проведение научного эксперимента и т.д. – эти и некоторые другие изъятия из сферы патентной монополии, продиктованные социальными потребностями, выражают взвешенный баланс интересов патентообладателя и общества.

Следующим принципом патентного права является предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами. Для получения охраны заинтересованное управомоченное лицо должно оформить и подать в Патентное ведомство РФ особую заявку, которая рассматривается последним с соблюдением определенной процедуры и в случае соответствия заявленного объекта требованиям закона удовлетворяется. Если заявка на выдачу патента в Патентное ведомство РФ не подавалась, то разработка, которая объективно отвечает всем критериям патентоспособности, объектом охраны со стороны патентного права не становится. В этом состоит еще одно существенное различие между патентным и авторским правом. Авторское право охраняет любые творческие произведения, находящиеся в объективной форме. Для предоставления правовой охраны произведению, по российскому законодательству, не требуется выполнения каких-либо формальностей. Напротив, по патентному праву, формальности, связанные с официальным признанием патентоспособности произведения (разработки), являются обязательным условием охраны. Это продиктовано целым рядом причин. К ним относятся и объективная повторимость тех решений, которые охраняются патентным правом, и предоставление охраны только тем разработкам, которые обладают новизной, и необходимость раскрытия сущности решения как условие предоставления охраны и т.д. В этой связи большое значение в патентном праве имеет понятие приоритета, которое неизвестно авторскому праву. На государственное признание и охрану своих прав могут претендовать только те заявители, которые первыми подали правильно оформленную заявку на выдачу патента.

Наконец, в качестве принципа патентного права может рассматриваться положение, согласно которому законом признаются и охраняются права и интересы не только патентообладателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей, промышленных образцов. Данный принцип находит отражение во многих нормах патентного права. Прежде всего именно действительным разработчикам предоставляется возможность получить патент и стать патентообладателем. Если в соответствии с законом право на получение патента имеет иное лицо, например работодатель, закон гарантирует получение разработчиками вознаграждения, соразмерного выгоде, которая получена или могла бы быть получена работодателем при надлежащем использовании разработки. При подаче заявки на выдачу патента лицом, которое не является разработчиком, это лицо должно представить доказательства, подтверждающие его право на подачу заявки. За разработчиками во всех случаях признаются личные неимущественные права на созданный ими объект, которые являются бессрочными и непередаваемыми.

Названные выше принципы определяют конкретное содержание основных норм патентного права, являются его исходными началами и служат предпосылками его дальнейшего развития. Знание этих принципов помогает лучше понять содержание конкретных патентно-правовых норм, способствует их правильному применению на практике и дает определенные ориентиры для разрешения тех жизненных ситуаций, которые прямо не урегулированы действующим законодательством.

**Объекты патентного права**

Основным источником патентного права России является Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. Как следует из ст.1 указанного Закона, им регулируются имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Объединение в одном Законе правовых норм, посвященным трем, хотя и схожим, но вполне самостоятельным объектам промышленной собственности, является особенностью российского Патентного закона. Данный опыт можно признать вполне удачным, так как это позволило в значительной степени сократить объем нормативного материала, устранив его дублирование в различных нормативных актах.

Патентный закон РФ представляет собой комплексный нормативный акт, регулирующий патентные отношения различной отраслевой принадлежности. Он относительно невелик по объему, состоит всего из 37 статей, большинство из которых включает несколько самостоятельных норм. Подавляющая часть из них является нормами прямого действия.

Объектами Патентного права, согласно Патентного закона являются: изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Патентный закон РФ не содержит определения понятия изобретения, а лишь указывает на условия его патентоспособности: изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.(п.1 ст.4 Патентного закона РФ). Подобный подход согласуется с мировой патентной практикой, которая, как правило акцентирует внимание не на всех признаках изобретения, а лишь на тех, которые необходимы для его охраны. При этом, однако, остается открытым вопрос: что же представляет собой изобретение как таковое?

Отечественная наука, равно как и действовавшее ранее законодательство, традиционно рассматривали изобретение в качестве технического решения задачи. В этот родовой признак изобретения вкладывался двоякий смысл. С одной стороны, изобретательское предложение должно было не просто ставить ту или иную задачу, а указывать конкретные пути и средства её решения. С другой стороны, требовалось, чтобы решение задачи было техническим, а не каким-либо иным, в частности организационным или экономическим. При этом акцент делался не на самой задаче, а на сущности её решения. Иными словами, с помощью изобретения могла решаться любая практическая задача в области техники, сельского хозяйства, культуры, образования и т.д., но исключительно техническими средствами.

Признаваемые законом виды технических решений раскрывались через понятие «объект изобретения». К числу объектов изобретений относились устройства, способы, вещества, а также предложения по применению уже известных устройств, способов и веществ по новому назначению.

Обращаясь к Патентному закону РФ, легко заметить, что хотя сам термин «техническое решение задачи» в Законе и не употребляется, конкретные требования, предъявляемые к изобретениям в соответствии с этим критерием, в Законе присутствуют. Патентный закон РФ, как и прежнее законодательство, прямо указывает на возможные объекты изобретений, лишь расширяя их круг за счет штаммов микроорганизмов, культур клеток растений и животных (п.2 ст.4). Все они могут быть отнесены к техническим решениям в соответствии с энциклопедическим определением техники как совокупности средств человеческой деятельности, созданных для осуществления процессов производства и обслуживания непроизводственных процессов общества.

Любое решение задачи, заявляемое в качестве изобретения, должно подпадать под один из названных в законе объектов, то есть быть устройством, способом, веществом, штаммом либо предложением по использованию указанных объектов по новому назначению.

К устройствам относятся конструкции и изделия. Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Для характеристики устройств используются конструктивные средства – наличие конкретных элементов, наличие связи между элементами, их взаимное расположение, формы выполнения элементов, материал, из которого они выполняются и т.п.

К устройствам как объектам изобретений относятся машины, приборы, механизмы, инструменты, оборудование и т.п. По сравнению с другими видами технических решений изобретения-устройства обеспечивают наиболее действенный контроль за их фактическим использованием, что и определяет их относительную распространенность.

К способам относятся процессы выполнения действий над материальными объектами с помощью материальных же объектов. Способ – это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности и с соблюдением определенных правил. Для характеристики способов используются технологические средства – наличие определенной совокупности действий, порядок их выполнения (последовательно, одновременно, в различных режимах), условия осуществления действий и т.п.

Изобретения-способы подразделяются на: а) способы, направленные на изготовление продуктов; б) способы, направленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка и т.д.); в) способы, в результате применения которых определяется состояние предметов материального мира (контроль, измерение, диагностика и т.п.). Специфика изобретений-способов, направленных на изготовление продуктов, заключается в том, что действие патента, выданного на такой способ, распространяется и на продукт, приготовленный непосредственно этим способом (так называемая охрана способа через продукт).

Вещество, как самостоятельный вид изобретения представляет собой искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов. Изобретения-вещества подразделяются на: 1) индивидуальные химические соединения и объекты генной инженерии; 2) композиции (составы, смеси, сплавы, керамика и т.д.); продукты ядерных превращений (например, новые изотопы).

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений или животных означает совокупность клеток, имеющих общее происхождение и характеризующихся одинаковыми устойчивыми признаками. Штаммы составляют основу биотехнологии и применяются в лечебных, профилактических целях, в качестве стимуляторов роста и т.д. Создание штаммов предполагает отыскание нужной среды для микроорганизмов, оптимального температурного режима, выявление средств, способствующих их росту и сохранению, и т.п. К штаммам относятся индивидуальные штаммы (например, штаммы традиционных микроорганизмов – бактерии, микроскопические грибы, дрожжи и т.д.) и консорциумы микроорганизмов.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством изобретением считается всякий достигнутый человеком творческий результат, сущность которого состоит в нахождении конкретных технических средств решения задачи, возникшей в сфере практической деятельности.

Полезная модель. Следующим объектом патентного права является полезная модель. В качестве неё охраняются новые и промышленно применимые решения, относящиеся к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, а также их составных частей (п.1 ст.5 Патентного закона РФ).

Понятием «полезная модель» обычно охватываются такие технические новшества, которые по своим внешним признакам очень напоминают патентоспособные изобретения, однако являются менее значительными с точки зрения их вклада в уровень техники.

Патентный закон РФ, как видно из содержащегося в нем определения, исходит из узкого понятия полезной модели, то есть ею признается только решение, заключающееся в пространственном расположении материальных объектов. В качестве полезной модели не охраняются решения, относящиеся к способам, веществам или штаммам. Как и изобретение, полезная модель является техническим решением задачи. Их основное различие заключается в двух моментах. Во-первых, в качестве полезной модели охраняются не любые технические решения, а лишь те, которые относятся к типу устройств, то есть к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления. Во-вторых, к полезной модели не предъявляется требование изобретательского уровня. Это, однако, не означает, что полезной моделью может быть признано очевидное для любого специалиста решение задачи. Полезная модель, как и изобретение и другие объекты интеллектуальной собственности, должна быть результатом самостоятельного изобретательского творчества. Но степень творчества может быть меньшей, чем это требуется для признания решения изобретением. Кроме того, наличие изобретательского творчества не проверяется при выдаче охранного документа на полезную модель. Для признания решения полезной моделью оно должно обладать новизной и промышленной применимостью.

Промышленный образец. Промышленным образцом является художественно конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид (п.1ст.6 Патентного закона РФ). Как и изобретение, промышленный образец представляет собой нематериальное благо, результат умственной деятельности, который может быть воплощен в конкретных материальных объектах. Однако, если изобретение является техническим решением задачи, то промышленным образцом признается решение внешнего вида изделия, то есть дизайнерское решение задачи.

Родовой признак промышленного образца – дизайнерское решение – означает, во-первых, что в решении содержатся указания на конкретные средства и пути реализации творческого замысла дизайнера. Если задача лишь поставлена, но фактически не решена, промышленный образец как самостоятельный объект еще не создан.

Во-вторых, задача, решаемая с помощью промышленного образца, состоит в определении внешнего вида изделия. Под изделиями в данном случае понимаются самые разнообразные предметы, предназначенные для удовлетворения человеческих потребностей, которые могут восприниматься визуально и способны относительно сохранять свой внешний вид. Внешний вид изделия может включать различные признаки, но в конечном счете он определяется выразительностью и взаимным расположением основных композиционных элементов, формой и цветовым исполнением.

В-третьих, решение внешнего вида изделия должно носить художественно-конструкторский характер. Иными словами, во внешнем виде изделия должны сочетаться художественные и конструкторские элементы. Использование одних лишь художественных средств, например изменение цвета изделия, равно как и одних конструкторских средств, например изменение размера изделия, для промышленного образца недостаточно. Художественные и конструкторские элементы должны гармонично сочетаться и взаимно дополнять друг друга.

Промышленным образцом могут быть целое единичное изделие, его часть, комплект (набор) изделий и варианты изделия.

Изделие, как объект промышленного образца может быть, в свою очередь, объемным (модель), плоскостным (рисунок) или составлять их сочетание. Объемные промышленные объекты представляют собой композицию, в основе которой лежит объемно-пространственная структура, например художественно-конкретное решение, определяющее внешний вид станка, машины, обуви и т.п. Плоскостные промышленные объекты характеризуются линейно-графическим соотношением элементов и фактически не обладают объемом, например внешний вид ковра, платка, ткани, обоев и т.п. Комбинированные промышленные образцы сочетают в себе элементы, свойственные объемным и плоскостным промышленным образцам, например внешний вид информационного табло, циферблата часов и т.п.

Часть изделия может быть заявлена в качестве промышленного образца в том случае, если она предназначена для унифицированного применения, то есть может быть использована с целым рядом изделий, а также обладает самостоятельной функцией и завершенной композицией. Например, самостоятельным промышленным образцом могут быть признаны фары, различного рода ручки, седло для велосипеда и т.п.

Комплект (набор) изделий признается промышленным образцом, если входящие в его состав элементы, выполняющие разнообразные функции, отнесенные друг от друга, подчиненные общей задаче, решаемой комплектом в целом. Например, как промышленный образец могут быть зарегистрированы чайный или столовый сервиз, мебельный гарнитур, набор инструментов и т.п.

Вариантами промышленного образца может быть художественно-конструкторское решение одних и тех же изделий, различающихся по совокупности существенных признаков, определяющих одинаковые эстетические и эргономические особенности изделий. Например, вариантами промышленного образца может быть художественно-конструкторское решение двух или нескольких автомобилей одной модели, отличающихся друг от друга формой облицовки, ручек, фар и т.п.; стульев, отличающихся фактурой и цветом декоративной обивочной ткани и т.д.

Итак, промышленным образцом в широком смысле является любое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. В этом смысле промышленным образцом могут считаться решения внешнего вида любых новых изделий, выпускаемых промышленностью, которые в своей подавляющей массе нигде не регистрируются и никак не охраняются.

**Субъекты патентного права.**

**Авторы**. В отношениях, связанных с созданием, регистрацией и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, участвует большое число субъектов, представленных как гражданами, так и юридическими лицами. К их числу относятся создатели творческих решений, патентообладатели, их правопреемники, Патентное ведомство РФ, патентные поверенные и некоторые другие лица.

Одной из центральных фигур являются авторы технических или художественно-конструкторских решений. В соответствии со ст.7 Патентного закона РФ автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы.

Для признания лица автором соответствующего решения не имеет значения ни его возраст, ни состояние дееспособности. За малолетних и недееспособных авторов принадлежащие им права осуществляют их родители или опекуны. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не только приобретают, но и осуществляют права, вытекающие из факта создания разработки, самостоятельно (ст.26 ГК).

Наряду с российскими гражданами авторскими правами на изобретение, промышленные модели и промышленные образцы пользуются иностранцы и лица без гражданства. Если соответствующая разработка сделана указанными лицами на территории РФ, охрана предоставляется во всех случаях; если же данный факт имел место за границей, охрана обеспечивается на основании международного договора или принципа взаимности.

Если в создании объекта промышленной собственности участвовало несколько физических лиц, все они считаются его соавторами. Как свидетельствует статистика, удельный вес объектов, созданных совместным творческим трудом двух и более лиц, постоянно возрастает и к настоящему времени достиг ¾ общего числа всех разработок.

Совместная творческая деятельность, приводящая к соавторству, обычно осуществляется на основе предварительного соглашения всех участников творческого процесса об объединении усилий для решения конкретной задачи. Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется соглашением между ними. В частности, соавторы сами определяют форму своего участия в изобретательских отношениях. Они могут выступать сообща, могут наделить соответствующими полномочиями кого-либо из соавторов, могут поручить ведение своих дел патентному поверенному и т.п. От усмотрения самих авторов зависит и распределение долей в принадлежащих им правах на совместно созданный объект промышленной собственности.

**Патентообладатели**. Патентообладателем является лицо, владеющее патентом на объект промышленной собственности и вытекающими из патента исключительными правами на его использование. Им могут стать автор разработки, его наследники, работодатель или иные лица.

Изначально правом на получение патента на свое имя обладает автор разработки, если только законом не установлено иное. Данное право основывается на самом факте создания патентоспособного решения и является одним из основополагающих прав автора.

Однако фигуры автора и патентообладателя совпадают далеко не всегда. Напротив, как показывают статистические данные, в роли патентообладателей значительно чаще выступают не создатели разработок, а иные лица. К ним относятся наследники, а также другие правопреемники, к которым соответствующие права авторов перешли на законных основаниях.

Так, Патентный закон РФ предоставляет автору возможность уступить принадлежащее ему право на получение патента любому физическому или юридическому лицу. Данная возможность может быть реализована автором путем простого указания в заявке на выдачу патента имени будущего патентообладателя.

Разумеется, если в качестве патентообладателя указывается другое лицо, оно должно дать согласие на получение патента на свое имя. Обычно такая переуступка права на получение патента осуществляется на основе специального договора между автором и будущим патентообладателем. Автор разработки, первоначально получивший патент на свое имя, может в любой момент уступить его другому лицу.

**Наследники**. В случае смерти автора или владельца патента субъектами патентного права становятся их наследники. Наследование изобретательских и патентных прав осуществляется в общем порядке и происходит как по заказу, так и по завещанию.

По наследству переходят те права, которые носят имущественный характер или необходимы для реализации имущественных прав. Личные неимущественные права по наследству не переходят, но наследники могут выступать в их защиту.

**Патентное ведомство РФ**. Важнейшим участником патентных отношений является Патентное ведомство РФ, которое является центральным органом федеральной исполнительной власти, обеспечивающим формирование и проведение государственной политики в области охраны промышленной собственности.

Патентное ведомство РФ – это Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент). Его правовой статус определяется ст.2 Патентного закона РФ и Положение о Роспатенте, утвержденным Правительством РФ 19 сентября 1997г.

Основными задачами Роспатента являются:

* разработка совместно с заинтересованными федеральными органами исполнительной власти предложений по формированию государственной политики в области охраны промышленной собственности, а также мероприятий по её реализации и участие в осуществлении этих мероприятий.
* обеспечивает осуществление охраны объектов промышленной собственности, что является главной и традиционной задачей любого патентного ведомства.
* обеспечивает формирование государственного фонда патентной документацией, создание условий для его сохранности и публичного использования.

Помимо названных задач, Роспатент осуществляет международное сотрудничество и обеспечивает выполнение международных обязательств РФ в области охраны промышленной собственности, организует подготовку специалистов, содействует созданию условий для развития научно-технического и художественно-конструкторского творчества в РФ и т.д.

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

Все патентные поверенные подлежат обязательной регистрации, сведения о них вносятся в единый государственный реестр и им выдается специальное свидетельство на право осуществления профессиональной деятельности.

Патентные поверенные могут осуществлять свою профессиональную деятельность как самостоятельно в качестве индивидуального предпринимателя, так и работая по найму или создав собственную коммерческую организацию.

Взаимоотношения с клиентами строятся на договорных началах, а именно на основе договора поручения и выданной клиентом доверенности. Оплата услуг производится в размере, определенном соглашением сторон.

**2. Оформление патентных прав**

Одним из принципов патентного права является то, что непременным условием предоставления правовой охраны той или иной разработке является официальное признание её объектом патентного права.

Само признание может осуществляться разными путями, быть относительно сложным или, напротив, сведенным к предельно упрощенной формальной процедуре, которая, однако, обязательна. Если изобретение, полезная модель, промышленный образец отвечают всем критериям охраноспособности, но официально данный факт не подтвержден, они патентными правами не охраняются. В этом состоит одно из важных различий, существующих между патентным и авторским правом.

В отличие от авторского права, которое охраняет все произведения с момента придания им объективной формы, патентное право охраняет технические и дизайнерские решения только после официального признания их изобретением, полезной моделью или промышленным образцом, что предполагает выполнение ряда формальностей.

Указанные формальности обычно сводятся к:

а) составлению особой заявки на выдачу патента;

б) рассмотрению данной заявки Патентным ведомством;

в) выдаче патента.

**Составление и подача заявки.** Заявка подается автором, работодателем или их правопреемниками в Патентное ведомство (конкретно – в Федеральный институт промышленной собственности /ФИПС/). Заявка может быть подана указанными лицами как непосредственно, так и через патентного поверенного, зарегистрированного в Патентном ведомстве РФ (для иностранцев обязательна подача заявки только через патентного поверенного).

Патентная заявка составляется по строго определенным правилам, отступление от которых недопустимо. Само понятие «заявка» является собирательным и охватывает ряд отдельных документов:

1. заявление о выдаче патента;
2. описание изобретения, полезной модели или промышленного образца, раскрывающее их с полнотой, достаточной для осуществления;
3. формулу изобретения (полезной модели) или совокупность существенных признаков промышленного образца;
4. чертежи и иные материалы, необходимые для понимания сущности разработки (или комплект фотографий, отображающих внешний вид изделия);
5. реферат.

Центральный документ заявки – это описание разработки, которое составляется по определенной схеме и раскрывает сущность решения. Объем правовой охраны определяется формулой изобретения (полезной модели) или совокупной сущностью признаков промышленного образца. Формула излагается в виде логического определения решения совокупностью всех его существенных признаков.

К заявке на выдачу патента прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере. Говоря о пошлинах за патентование объектов промышленной собственности, необходимо отметить следующее.

Деятельность патентного ведомства, связанная с принятием и расследованием заявок, а также выдачей патентов, требует немалых материальных затрат, которые частично перелагаются на самих заявителей, обязанных уплачивать соответствующие пошлины. Кроме того, пошлины устанавливаются, чтобы стимулировать заявителей к совершению лишь целесообразных юридических действий.

Перечень действий, за совершение которых взимаются патентные пошлины, их размеры и сроки уплаты, а также основание для освобождения от и уплаты пошлин и уменьшение их размера или возврата устанавливаются в соответствии со ст.33 Патентного закона РФ Правительством РФ. Последнее утверждено Положением о пошлинах за патентование от 12 августа 1993г. (в редакции от 12 августа 1996 г.).

Согласно установленному порядку пошлины уплачиваются до совершения соответствующего юридического действия. В случае пропуска срока для совершения того или иного действия (подачи возражения, дачи ответа на запрос экспертизы и т.д.) размер пошлины повышается на 30-50%.

**Рассмотрение заявки в Патентном ведомстве**. Все патентные заявки, какого бы объекта промышленной собственности они не касались, проверяются в отношении их соответствия установленным формальным требованиям.

Данная экспертиза, которая носит название формальной или предварительной, имеет целью проверить: 1) наличие всех необходимых документов заявки; 2) правильность их составления; 3) относимость заявленного предложения к объектам, которые могут быть признаны изобретением, полезной моделью и промышленным образцом; 4) соблюдение ряда других требований (в частности, единство изобретения (то есть чтобы в заявке было раскрыто только одно изобретение); не изменяют ли дополнительные материалы сущность первоначально заявленного решения; правильность классификации изобретения (полезной модели) по Международной патентной классификации и промышленного образца по Международной классификации промышленных образцов и т.д.)

По общему правилу, формальная экспертиза проводится по истечении двух месяцев с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Такая отсрочка установлена в интересах заявителей, которые пользуются правом в течение этого срока вносить в заявку исправления и уточнения, не меняя существа решения. Вместе с тем по их ходатайству, направленному в Патентное ведомство, формальная экспертиза может быть проведена и до истечения указанного срока, но уже без права внесения изменений в заявку.

Результатом формальной экспертизы может быть одно из трех решений. Если заявка подана на разработку, относящуюся к патентоспособным объектам, в состав заявки входят все необходимые документы и эти документы правильно оформлены, выносится положительное решение. Оно является основанием для выдачи на полезную модель охранного документа (так называемая явочная процедура патентования).

Если в результате формальной экспертизы будет обусловлено, что заявка оформлена на предложение, не относящееся к патентоспособным объектам, принимается решение об отказе в выдаче патента.

Наконец, если в заявке обнаруживаются дефекты по части оформления отдельных документов и т.п., заявителю предоставляется возможность в течение двух месяцев представить исправленные или отсутствующие документы (при отсутствии ответа на запрос заявка считается отозванной).

Заявителю, не согласному с решением формальной экспертизы, представляется возможность обжаловать ее действие в Апелляционную палату Патентного ведомства РФ, а в последующем – в Высшую патентную палату и в суд.

Заявки на изобретения и промышленные образцы, успешно прошедшие формальную экспертизу, подвергаются экспертизе по существу, в ходе которой у разработки проверяются все критерии охраноспособности.

Результатом экспертизы по существу могут быть либо отказ в выдаче патента, либо решение о выдаче патента. При несогласии с решением экспертизы заявитель может подать жалобу в Апелляционную палату (затем в Высшую патентную палату и в суд).

**Выдача патента**. Заключительная стадия оформления изобретательских прав состоит в выдаче патента. Патентное ведомство РФ публикует в своем официальном бюллетене сведения о выдаче патента, включающие имя (наименование) патентообладателя, название разработки, её формулу или совокупность существующих признаков.

Одновременно с публикацией сведений о выдаче патента Патентное ведомство РФ вносит изобретения, полезные модели или промышленные образцы в соответствующий Государственный реестр изобретений, полезных моделей или промышленных образцов.

Наконец, заявителю выдается сам патент. При наличии нескольких лиц, на имя которых испрашивался патент, им выдается один патент.

**3. Защита и охрана прав авторов и патентообладателей в России и за рубежом.**

Под защитой прав и законных интересов изобретателей и патентообладателей понимаются предусмотренные законом меры по их признанию и восстановлению, пресечению правонарушений, применению к нарушителям мер ответственности, а также самый механизм практической реализации этих мер.

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

Защита прав на объекты промышленной собственности осуществляется путем использования предусмотренных законом форм, средств и способов защиты. В рассматриваемой сфере защита прав производится в основном в юрисдикционной форме, то есть путем обращения к специальным юридическим органам. Она, в свою очередь, охватывает судебный и административный порядки реализации предусмотренных законом мер защиты.

Административный порядок защиты означает подачу возражений на экспертное заключение в Апелляционную палату Патентного ведомства РФ, а также обжалование решений Апелляционной палаты в Высшую патентную палату.

Апелляционная палата формирует для рассмотрения возражения специальную коллегию в составе не менее трех экспертов и рассматривает возражения в сроки от двух до четырех месяцев (в зависимости от того, на что подано возражение).

Решение Апелляционной палаты может быть обжаловано в шестимесячный срок в высшую патентную палату, а в последующем в суд.

Все остальные изобретательские и патентные споры разрешаются непосредственно в судебном порядке. В частности, суды рассматривают споры об авторстве на разработки; об установлении патентообладателя; о нарушении исключительных прав патентообладателя; о заключении и исполнении лицензионных договоров; о праве преждепользования; о выплате вознаграждения автору разработки и т.д.

Защита прав авторов и патентообладателей осуществляется с помощью предусмотренных действующим законодательством способов. К сожалению, в самом Патентном законе РФ о способах защиты нарушенных прав авторов и патентообладателей ничего не говорится, в связи с чем приходится исходить из того арсенала средств и способов защиты, который закреплен в гл.2 ГК.

Способы защиты прав авторов. Право создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов на получение патента может быть нарушено любым лицом, притязающим на приобретение прав патентообладателя без достаточных к тому оснований. Так, заявка на выдачу патента может быть подана лицом, которому стал известен творческий замысел автора и который выдает его за собственную разработку.

Независимо от того, когда обнаружен данный факт – до или уже после выдачи патента, средством защиты является предъявление иска в суд либо о пресечении незаконных действий лица, претендующего на получение патента, либо о признании выданного патента недействительным.

Нарушение права авторства выражается в присвоении результата чужого творческого труда и попытке выдать его за собственную разработку. Чаще всего на практике право авторства нарушается при создании разработки усилиями нескольких лиц. Исключение из числа соавторов лиц, принимавших творческое участие в работе над объектом промышленной собственности, или, напротив, включение в авторский коллектив лиц, оказавших лишь техническое содействие, являются наиболее типичными видами нарушений прав авторства.

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

Право на авторское имя может быть нарушено прежде всего путем неуказания имени действительного разработчика в опубликованных сведениях о разработке, других официальных и неофициальных публикациях, в которых говорится о созданной разработке. Если автор, наоборот, отказался быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке, нарушением будет публикация его имени.

Способом защиты права на имя выступает требование о восстановлении нарушенного права, в частности о внесении исправлений в сделанную публикацию.

Право автора на получение вознаграждения от работодателя, а иногда и от иных пользователей разработки нарушается тогда, когда соответствующее вознаграждение автору не выплачивается либо выплачивается в неполном объеме или несвоевременно. В этих случаях автор может обратиться в суд с требованием о принудительном взыскании с обязанных лиц причитающегося ему вознаграждения. За несвоевременную выплату вознаграждения в пользу автора может быть взыскана неустойка.

**Способы защиты прав патентообладателей**. В соответствии со ст.14 патентного закона РФ любое физическое или юридическое лицо, использующее изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентом, без согласия патентообладателя, является нарушением патентных прав. В законе названы и наиболее типичные виды нарушений – несанкционированные патентообладателем изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение запатентованного продукта в хозяйственный оборот.

Права патентообладателей могут быть нарушены как в рамках заключенных ими лицензионных договоров, так и вне договоров. Нарушение лицензионного договора может состоять в выходе лицензиата за пределы предоставленных ему по договору прав или в невыполнении или ненадлежащем выполнении лежащих на нем обязанностей, например по своевременной и полной уплате вознаграждения.

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

Внедоговорное нарушение патентных прав имеет место при любом несанкционированном использовании разработки третьими лицами. Обязанность доказывания факта нарушения патентных прав возлагается на патентообладателя. Решающее значение при этом имеет установление четких границ действия патента и того, что они нарушены ответчиком.

Нередко нарушители патентных прав, желая замаскировать свои противоправные действия, вносят чисто внешние изменения в заимствованные объекты, в частности производят замену одних признаков другими. Если такая замена не привносит в объект техники ничего существенно нового, это служит основанием для признания патентных прав нарушенными.

Если факт нарушения патентных прав доказан, патентообладатель вправе применить к нарушителю санкции, предусмотренные действующим законодательством. Самым распространенным способом защиты патентных прав является требование патентообладателя о прекращении нарушения. В частности, решением суда нарушителю может быть предписано прекратить незаконное изготовление запатентованного продукта или производство продукта запатентованным образом. Указанные действия признаются контрафактными и относятся к наиболее грубым нарушениям патентных прав.

С точки зрения юридической сущности рассматриваемая санкция является мерой гражданско-правовой защиты, а не мерой ответственности. Поэтому она в равной мере может быть применена как к виновным, так и невиновным нарушителям патентных прав.

Другой способ защиты патентных прав – требование о возмещении убытков. В рассматриваемой области убытки патентообладателя чаще всего выражаются в форме упущенной выгоды, что может быть связано с сокращением объемов производства, вынужденным повышением цен и т.п. Опираясь на ст.15 ГК, патентообладатель вправе требовать присуждения в свою пользу всех доходов, незаконно полученных нарушителем патентных прав.

Требовать компенсации наряду с этим морального вреда патентообладатель, по общему правилу, не может, если только он не является одновременно автором разработки и правонарушением не затронуты его личные права.

Охрана российских изобретений, полезных моделей и промышленных образцов за рубежом.

Действие патентов на объекты промышленной собственности, как правило, ограничивается территорией тех государств, патентные ведомства которых их выдали. Чтобы разработка пользовалась правовой охраной в других странах, она должна быть там запатентована. Иными словами, обладатель прав на разработку должен составить и подать заявку на выдачу патента во всех тех странах, где он желает получить охрану.

Вполне понятно, что при этих условиях обеспечение охраны разработки в сравнительно широких масштабах требует затраты больших сил и средств, которые должны соизмеряться с теми выгодами, на которые может рассчитывать патентообладатель. И хотя за последние годы усилиями мирового сообщества создан механизм, который значительно облегчает процедуру зарубежного патентования, перед патентообладателем всякий раз встает немало вопросов, связанных с выбором стран и процедуры патентования, форм и мероприятий, необходимых для реализации объектов техники на внешнем рынке и т.п.

Прежде всего патентообладатель должен решить вопрос относительно целесообразности самого зарубежного патентообладания. Для патентования за границей отбираются разработки, имеющие перспективы коммерческой реализации в виде экспорта продукции, продажи лицензий, создания совместных предприятий и т.п.

Патентование разработок за границей, как правило, целесообразно, если их использование в объектах техники обеспечивает более высокие технико-экономические и иные показатели по сравнению с лучшими зарубежными образцами. При этом есть смысл патентовать лишь такие разработки, за использование которых можно осуществлять практический контроль. Если же применение разработки ограничивается внутренними потребностями зарубежных фирм и может быть осуществлено любым заинтересованным лицом лишь на основе сведений, содержащихся в описании, перспективы коммерческой реализации такой разработки на внешнем рынке практически отсутствуют.

Далее, принимая решение о зарубежном патентообладании, заявитель должен учитывать требования российского патентного законодательства. Патентный закон РФ устанавливает, что патентование разработки за рубежом осуществляется не ранее чем через три месяца после подачи заявки в патентное ведомство РФ (ст.35 Патентного закона РФ). В отдельных случаях Патентное ведомство РФ может разрешать патентование разработки за рубежом и ранее указанного срока, но подача заявки в Патентное ведомство РФ все равно необходима.

Наконец, должны учитываться особенности патентного законодательства стран патентования и участие этих стран в международных и региональных договорах по охране промышленной собственности. В разных странах к патентоспособности разработок предъявляются разные требования; решения не охраняемые в одних странах, могут быть вполне патентоспособными в других; по-разному определяется приоритет заявки и т.п.

### Заключение

Среди объектов гражданских прав, то есть тех материальных и духовных благ, по поводу которых субъекты гражданского права выступают между собой в правовые отношения, ст.128 ГК называет результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них. Одновременно законодатель использует для их обозначения такое собирательное понятие, как интеллектуальная собственность. В обобщенном виде содержание данного понятия раскрывает ст.138 ГК, указывающая, что «в случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполненных работ или услуг». Более детально понятие интеллектуальной собственности будет раскрыто, по всей видимости, в части третьей Гражданского кодекса, проект которой разрабатывается в настоящее время.

Следует иметь в виду, что термин «интеллектуальная собственность» достаточно условный и имеет мало общего с правом собственности. Такое наименование возникло после того, как король Франции назвал Бомарше собственником его произведения «Фигаро». Однако, как скоро выяснилось, применение правил права собственности ни к чему хорошему не привело, а наоборот, поставило такого «собственника» в неприятное положение.

Дело в том, что объектом отношений «интеллектуальной собственности» являются не какие-либо вещи (книга, магнитофонная лента и т.д.), а некие нематериальные образы, идеи.

1. Невозможно физически обладать идеями, образами, а можно обладать лишь их материальными носителями (бумага, на которой написан текст, магнитофонная лента).

2. Нельзя также и говорить о классическом правомочии пользования, так как идеи могут одновременно находиться в пользовании бесконечного круга лиц.

3. Идеи, образы не потребляются, не амортизируются в физическом смысле.

4. Для вещи обязательным свойством является местонахождение, в то время как идеям, образам открыты все границы.

5. Информации присущ особый порядок распространения: появление ее в новом месте не означает её утрату у прежнего обладателя. Поэтому к идеям неприменимы правила купли-продажи вещи и т.п.

Следовательно, применительно к результатам творческой деятельности более корректно говорить о категории исключительных прав, т.е. таких субъективных прав абсолютного характера, которые позволяют их носителям и только им совершать различные действия по использованию результатов творчества.

Главное правомочие состоит в запуске произведения в оборот, благодаря которому информация становится доступной для неопределенного круга лиц.

**Используемая литература**

1. Конституция Российской Федерации. 1993г. ст.44
2. Гражданский кодекс Российской Федерации.
3. Закон РФ от 9.07.93 №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах».
4. Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г.
5. Всемирная конвенция об авторском праве от 6.09.52 г., пересмотрена 24.07.71г.
6. Учебник «Авторское право» Минск 1997г. Составление и комментарий Попова В.Ф.
7. Учебник «Гражданское право» часть 3. Москва. 1999г. Под редакцией: доктора юридических наук, профессора А.П. Сергеева, доктора юридических наук, профессора Ю.К. Толстого
8. Ионас В.Я. «Произведения творчества в гражданском праве» Москва. 1972 г.
9. Собрание актов РФ 1993г., 1994 г.

№ 34 – Положение о пошлинах за патентование от 12.08.91г.

№29 – О порядке использования изобретений и промышленных образцов, охраняемых действующими на территории РФ авторскими свидетельствами на изобретение и свидетельствами на промышленный образец и выплаты их авторам вознаграждения от 12.07.93 г.

№ 13- О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства от 21.03.94г.

10. Учебник «Основы российского права» Москва 1997 г. Т.В.Кашанина, А.В. Кашанин

# Оглавление

Введение 3

Глава I Авторское право: 5

1. Задачи и принципы авторского права.

Объекты и субъекты авторского права. 6

2. Авторские договоры 16

1. Защита и охрана авторских прав в России

и за рубежом. 19

Глава II Патентное право 23

1. Принципы патентного права.

Объекты и субъекты патентного права. 24

1. Оформление патентных прав. 34
2. Защита и охрана прав авторов и

патентообладателей в России и за рубежом. 37

## Заключение 42

Используемая литература 44

1. Хотя охранный документ на полную модель именуется в Патентном законе РФ свидетельством, по своей сути он также является патентом, поскольку закрепляет за владельцем исключительное право на использование полезной модели. [↑](#footnote-ref-1)