Содержание

Содержание 4

Введение 5

1 Теоретические подходы к изучению права интеллектуальной собственности в РФ 8

1.1 Понятие интеллектуальной собственности 8

1.2 Основные институты права интеллектуальной собственности 16

1.3 Система российского законодательства об охране права интеллектуальной собственности 29

2. Соблюдение и защита прав интеллектуальной собственности в РФ и в мире 48

2.1 ВОИС и международная охрана интеллектуальной собственности 48

2.2 Защита таможенными органами прав интеллектуальной собственности в РФ 54

2.3 Проблемы таможенных органов в борьбе с контрафактной продукцией 76

3. Концепция повышения эффективности борьбы с незаконным использованием товарных знаков 84

3.1 Необходимость повышения эффективности борьбы с незаконным использованием товарных знаков 84

3.2 Методы повышения эффективности борьбы с незаконным использованием товарных знаков 90

4. безопасность перехода на инновационный путь развития 97

Заключение 116

Список используемой литературы 118

Графический материал на 10 листах формата А4

**Введение**

Одним из главных показателей цивилизованности общества во все времена было и продолжает оставаться сейчас то, какое внимание уделяется в нем развитию науки, культуры и техники. От того, насколько значителен интеллектуальный потенциал общества и уровень его культурного развития, зависит, в конечном счете, и успех решения стоящих перед ним экономических проблем. В свою очередь, наука, культура и техника могут динамично развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимые правовые предпосылки. К их числу, безусловно, следует отнести законодательное закрепление таких нормативных правил, которые адекватны складывающимся в обществе товарно-денежным отношениям.

Переход России к частной собственности и рыночной экономике с объективной необходимостью потребовал реформирования в этом же направлении правовой базы тех общественных отношений, которые связаны с охраной и использованием результатов интеллектуальной деятельности. Прежнее российское законодательство, относящееся к рассматриваемой области, характеризовалось рядом негативных моментов.

Прежде всего, в России, как и во всем бывшем Советском Союзе, отсутствовали специальные законы об охране интеллектуальной собственности, и правовое регулирование отношений в рассматриваемой сфере обеспечивалось в основном подзаконными актами. Единственное исключение в этом плане составляли нормы авторского права, которые были сосредоточены в специальном законе, а с середины 60-х годов — в особом разделе Гражданского кодекса РСФСР 1964 г.

Российская Федерация первой из бывших республик СССР завершила проводившуюся в начале 90-х годов реформу законодательства об охране интеллектуальной собственности. В 1992—1993 гг. в Российской Федерации был принят блок законов по охране интеллектуальной собственности, в том числе Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3517-1, Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных», Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем», Закон РФ от 9 июля 1993 г №3351-1 «Об авторском праве и смежных правах», Закон РФ от 6 августа 1993 г № 5605-1 «О селекционных достижениях». Положения указанных законов получили развитие в целом ряде подзаконных актов, принятых Президентом РФ, Правительством РФ, Патентным ведомством РФ и некоторыми другими органами государственного управления. Полностью создание законодательной базы будет завершено тогда, когда будут приняты законы о служебных разработках, о порядке регистрации и использования фирменных наименований, окончательно урегулированы вопросы о правовом режиме открытий и рационализаторских предложений, а также приняты некоторые подзаконные акты по отдельным аспектам авторских, патентных и иных отношений.

Таким образом, к настоящему времени в Российской Федерации в целом преодолена та кризисная ситуация, которая возникла в области охраны интеллектуальной собственности в связи с распадом СССР. Сказанное, разумеется, не следует расценивать как вывод о том, что в рассматриваемой области решены все основные проблемы. Вопросов, которые еще только предстоит решить, более чем достаточно. И главным из них является задача по воплощению в реальную жизнь тех закрепленных российскими законами об охране интеллектуальной собственности предписаний, которые впервые в истории России соответствуют требованиям цивилизованного общества.

Данная тема актуальна на сегодняшний день, потому что именно сейчас, когда принят целый блок отвечающих современным требованиям законов, в нашей стране наблюдается значительный рост числа нарушений авторских и патентных прав. Это обусловлено целым рядом причин, среди которых можно указать на общее ухудшение правопорядка в стране, появление множества частных фирм, нередко создаваемых специально для выпуска в свет одного двух пиратских изданий, недостаток квалифицированных юридических кадров и организаций, способных реально защитить права потерпевших, и т.п.

Объект исследования – деятельность таможенных органов связанная с защитой прав интеллектуальной собственности. Предмет исследования – объекты интеллектуальной собственности.

Цель исследования – выявить проблемы, с которыми сталкиваются таможенные органы при защите прав интеллектуальной собственности. Данная цель достигается путем решения следующих задач:

- дать понятие интеллектуальной собственности;

- рассмотреть основные институты интеллектуальной собственности;

- изучить систему российского законодательства об охране интеллектуальной собственности;

- раскрыть понятие всемирной организации интеллектуальной собственности;

- рассмотреть некоторые международные договоры по охране интеллектуальной собственности;

- раскрыть проблемы таможенных органов в борьбе с контрафактной продукцией и пути их решения;

- разработать концепцию повышения эффективности борьбы с незаконным использованием товарных знаков.

**1 Теоретические подходы к изучению права интеллектуальной собственности в РФ**

##

## **1.1 Понятие интеллектуальной собственности**

Среди объектов гражданских прав, т.е. тех материальных и духовных благ, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правовые отношения, ст. 128 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) 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 РФ, 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 (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.)». Более детально понятие интеллектуальной собственности раскрыто в части четвертой ГК РФ, проект которой разработан и вступает в силу с 2008 года.

Происхождение самого термина «интеллектуальная собственность» обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века, что во многом является справедливым. Действительно, традиция проприетарного подхода к авторскому и патентному праву не только родилась во Франции, но и опиралась в своей основе на теорию естественного права, которая получила наиболее последовательное развитие именно в трудах французских философов-просветителей (Вольтер, Дидро, Гольбах, Гельвеций, Руссо). В соответствии с данной теорией право создателя любого творческого результата, будь то литературное произведение или изобретение, является его неотъемлемым, природным правом, возникает из самой природы творческой деятельности и существует независимо от признания этого права государственной властью. Возникающее у творца право на достигнутый результат сродни праву собственности, которое проявляется у лица, трудом которого создана материальная вещь. Как и право собственности, право на результат творческой деятельности обеспечивает его обладателю исключительную возможность распоряжаться этим результатом по своему усмотрению, с устранением всех третьих лиц от вмешательства в исключительную сферу правообладателя. Указанные теоретические воззрения на природу авторского и патентного прав были последовательно воплощены в законах революционной Франции. Так, во вводной части французского Патентного закона от 7 января 1791 г. говорилось, что «всякая новая идея, провозглашение и осуществление которой может быть полезным для общества, принадлежит тому, кто ее создал, и было бы ограничением прав человека не рассматривать новое промышленное изобретение как собственность его творца». Логическим следствием такого подхода стало закрепление во французском законодательстве понятий литературной и промышленной собственности.

Справедливости ради нужно, однако, отметить, что еще раньше идея об авторском праве как «самом священном виде собственности» была воплощена в законах некоторых штатов США. Так, в законе штата Массачусетс от 17 марта 1789г. указывалось, что «нет собственности, принадлежащей человеку более, чем та, которая является результатом его умственного труда». Аналогичные конструкции были закреплены также в законодательстве Саксонии, Пруссии, Дании, Норвегии и ряда других стран.

Разумеется, приравнивание авторских и патентных прав к праву собственности было бы неверным связывать лишь с теорией естественного права. В своей глубинной основе подобный подход был продиктован потребностями развития капиталистических отношений. Если до изобретения печатного станка и появления мануфактур произведение и его материальный носитель (рукопись, скульптура, картина) были практически неотделимы друг от друга, а на внедрение в производство технических новшеств уходили десятилетия, то в последующем положение дел существенно изменилось. Теперь любая рукопись, а затем и другие материальные носители произведений могли быть быстро и относительно дешево размножены, а технические новинки, использование которых приносило владельцам мануфактур ощутимые преимущества перед конкурентами, внедрялись в производство значительно быстрее, чем прежде.

Родиной первых авторского и патентного законов в их современном смысле по праву считается Англия. Именно здесь еще в 1623 г. при короле Якове Стюарте был принят «Статут о монополиях», которым провозглашалось исключительное и независимое от воли короля право каждого, кто создаст и применит техническое новшество, монопольно пользоваться в течение 14 лет выгодами и преимуществами, доставляемыми таким новшеством. В 1710г. в Англии появляется и первый авторский закон, известный под названием «Статут королевы Анны», которым автору предоставлялось исключительное право на публикацию произведения в течение 14 лет с момента его создания с возможностью продления этого срока еще на 14 лет при жизни автора. Вслед за Англией патентные и авторские законы были приняты в ряде других европейских стран и в США.

Оценивая значение этих первых законов, следует отметить, что основной их целью было ограждение интересов издателей и промышленников. Как правило, именно они, а не авторы и изобретатели поставляли на рынок результаты творческого труда и потому нуждались в монополии на их реализацию. Права непосредственных создателей творческих достижений интересовали их лишь постольку, поскольку эти права могли быть приобретены ими для использования в монопольном режиме. И здесь как нельзя более, кстати, оказалась теория естественного права, признающая за творцом произведения или технического решения право собственности на достигнутый творческий результат. Бесспорно, что от такого признания выиграли в немалой степени и сами авторы, которые получили возможность продавать пользователям результаты своего труда. Наиболее близкими, понятными и пригодными для этих целей и к тому же теоретически обоснованными явились понятия литературной (художественной) и промышленной собственности, которые позднее были объединены в конструкцию интеллектуальной собственности.

Подход к авторскому и патентному праву как к собственности получил наибольшее распространение в XIX веке. Авторские и патентные законы большинства европейских стран в той или в иной степени приравнивали права создателей творческих достижений к праву собственности, а иногда и прямо относили их к движимому имуществу. В 1883г. была принята Парижская конвенция по охране промышленной собственности, которая продолжает оставаться важнейшим международным соглашением в области охраны промышленных прав. Традиция проприетарного подхода к авторскому и патентному праву достаточно сильна и в настоящее время. Термин «интеллектуальная собственность» широко используется в законодательстве, в научной литературе и в практике многих стран. В 1967 г. в Стокгольме была подписана Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС), в соответствии с которой объектами охраны являются права, относящиеся к конкретным результатам творческой деятельности в производственной, научной и художественной областях.

Однако, как уже отмечалось, несмотря на свое широкое распространение, понятие интеллектуальной собственности практически сразу же с момента своего появления подверглось критике со стороны многих ученых. Противники данного понятия обычно указывали и продолжают подчеркивать в настоящее время, что нельзя отождествлять правовой режим материальных вещей и нематериальных объектов, каковыми являются по своей сути авторские произведения и различные технические новшества; что в отличие от права собственности, которое в принципе бессрочно и не подвержено каким-либо территориальным ограничениям, права авторов, изобретателей и их правопреемников изначально ограничены во времени и в пространстве; что авторские и патентные права защищаются с помощью иных правовых средств по сравнению с теми, которые применяются для защиты права собственности; что право на творческий результат неразрывно связано с личностью его создателя и т.п. Реагируя на эти в общем-то справедливые замечания, сторонники теории интеллектуальной собственности стали подчеркивать, что речь в данном случае идет о собственности особого рода, которая требует специального регулирования ввиду ее нематериального характера, объектами права собственности владельцев патентов, субъектов авторского права и товарных знаков являются неосязаемые и бестелесные вещи.

В настоящее время практически никто не ставит под сомнение двойственную природу авторских и изобретательских прав. С одной стороны, создателю творческого результата принадлежит право на его использование, которое носит исключительный характер и в принципе может свободно передаваться другим лицам (предоставляться разрешение на использование результата). Данное право относится к числу имущественных прав и по целому ряду признаков действительно сходно с правом собственности. С другой стороны, автор обладает совокупностью личных неимущественных (моральных) прав, таких, как право авторства, право на авторское имя и т.д., которые не могут отчуждаться от их обладателя в силу самой их природы. При этом между имущественными и личными правами не существует непреодолимой грани; напротив, они теснейшим образом взаимосвязаны и переплетены, образуя неразрывное единство.

Обозначение указанной совокупности прав термином «интеллектуальная собственность», конечно, является условным и своего рода данью исторической традиции. Сейчас вряд ли кто-либо из тех, кто использует рассматриваемое понятие для обозначения совокупности прав, которыми обладают создатели творческих и иных интеллектуальных достижений и их правопреемники, допускает распространение на эти права правового режима, применяемого к имуществу. Поэтому те критические стрелы, которые время от времени выпускаются в понятие интеллектуальной собственности, используемое в современном законодательстве и в юридической литературе, как правило, летят мимо цели. Сама живучесть термина «интеллектуальная собственность», каким бы неточным он ни казался при ближайшем рассмотрении, лучше, чем что-либо другое, доказывает приемлемость данного названия той совокупности исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, которая возникает у их создателей и правообладателей.

Понятия литературной и промышленной собственности использование, которой носит исключительный характер и в принципе может свободно передаваться другим лицам (предоставляться разрешение на использование результата). Данное право относится к числу имущественных прав и по целому ряду признаков действительно сходно с правом собственности. С другой стороны, автор обладает совокупностью личных неимущественных (моральных) прав, таких, как право авторства, право на авторское имя и т.д., которые не могут отчуждаться от их обладателя в силу самой их природы. При этом между имущественными и личными правами не существует непреодолимой грани; напротив, они теснейшим образом взаимосвязаны и переплетены, образуя неразрывное единство.

Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991г. хотя и включали в свой состав два специальных раздела, посвященные авторскому праву и праву на изобретение и другие результаты творчества, используемые в производстве, понятием интеллектуальной собственности не оперировали. По всей видимости, такова была принципиальная установка составителей Основ, которые последовательно использовали более нейтральный термин, а именно — результаты интеллектуальной деятельности.

Однако ко времени введения в действие Основ гражданского законодательства на территории Российской Федерации (3 августа 1992 г.) понятие интеллектуальной собственности уже прочно вошло в юридический оборот, т.е. широко использовалось в различных подзаконных актах и в публикациях на юридические темы. Правда, из принятых в 1992—1993 гг. законов об охране результатов интеллектуальной деятельности о собственности на достигнутый результат, да и то в условном, собирательном смысле, говорилось лишь в одном из них, а именно в Патентном законе РФ.

Окончательно термин «интеллектуальная собственность» был узаконен новой Конституцией РФ от 12 декабря 1993 г. Хотя ст. 44 Конституции РФ, посвященная свободе литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, и не раскрывает содержание данного понятия, но подчеркивает, что «интеллектуальная собственность охраняется законом». Новый ГК РФ, 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 РФ однозначно следует, что соответствующая правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности и других, приравненных к ним объектов, обеспечивается лишь «в 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 требуется прямое указание закона.

Как показывает мировой опыт последних двух-трех десятилетий, число и виды охраняемых результатов интеллектуальной деятельности постоянно расширяются. Так, только за последние десять лет круг охраняемых в Российской Федерации объектов интеллектуальной собственности пополнился полезными моделями, наименованиями мест происхождения товаров, топологиями интегральных микросхем, программами для ЭВМ, базами данных, служебной и коммерческой тайной, объектами смежных прав.

Характеризуя понятие интеллектуальной собственности, нельзя
обойти вниманием и вопрос о том, что вкладывается в него важнейшими международными соглашениями, тем более что в соответствии с
Конституцией РФ те из них, в которых участвует Российская Федерация, являются составной частью российской правовой системы (п. 4 ст. 15). Наиболее полным образом понятие интеллектуальной собственности раскрывается в пункте VIII ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС), от 14 июля 1967 г. В ней указывается, что интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к:

— литературным, художественным и научным произведениям;

— исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;

— изобретениям во всех областях человеческой деятельности;

— научным открытиям;

— промышленным образцам;

— товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;

— защите против недобросовестной конкуренции;

— а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной собственности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

В названной Конвенции, как и в ГК РФ, термин «интеллектуальная собственность» используется в собирательном смысле, обозначая собой все права на результаты творческой деятельности и некоторые приравненные к ним объекты. Содержащийся в Конвенции перечень конкретных видов исключительных прав носит примерный характер и может быть легко дополнен иными результатами интеллектуальной деятельности. Очевидным является и то, что на членов ВОИС не налагается обязательство обеспечить в своих странах охрану всех перечисленных в Конвенции прав, и они сами определяют круг охраняемых объектов интеллектуальной собственности. Наконец, даже при слишком сильном желании в приведенном выше определении трудно усмотреть какую-либо связь (кроме чисто терминологического сходства) понятия интеллектуальной собственности и права собственности в его традиционном смысле.

Подводя определенный итог сказанному, можно отметить, что и современное российское законодательство, и международные соглашения понимают под интеллектуальной собственностью совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной и в первую очередь творческой деятельности, а также на некоторые иные приравненные к ним объекты, конкретный перечень которых устанавливается законодательством соответствующей страны с учетом принятых ею международных обязательств. В настоящее время термин «интеллектуальная собственность» лишь в историческом плане связан с теорией интеллектуальной собственности конца XVIII — начала XIX веков и не таит в себе никакой реальной опасности в части введения в заблуждение относительно юридической природы тех прав, для обозначения которых он обычно используется. Поэтому для его применения и в законодательстве, и в юридической литературе нет никаких серьезных противопоказаний [47, 2-42с]

**1.2 Основные институты права интеллектуальной собственности**

Отношения, связанные с охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, входят в предмет регулирования российского гражданского права (ст. 2 ГК РФ). Нормы ГК РФ, и, прежде всего те из них, которые сосредоточены в части третьей 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 данной области системы источников права рассматриваемую подотрасль можно подразделить на четыре относительно самостоятельных института. Несмотря на тесную взаимосвязь и наличие целого ряда общих моментов, каждый из этих институтов имеет присущие лишь ему черты, задачи, а иногда и принципы, которые находят отражение в закрепленных ими нормах.

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

В качестве основных задач (функций) авторского права в юридической литературе называют чаще всего 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 созданных 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. 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. Так, свобода творчества несовместима с цензурой произведений науки, литературы и искусства. В настоящее время цензура в России запрещена в законодательном порядке.

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 понятий или художественных образов, а также самостоятельно решают вопросы о выпуске своего произведения в свет, придании произведению окончательной формы и т.п.

Во-вторых, принципом авторского права является сочетание личных интересов автора с интересами общества. Общеизвестно, что в основе авторского права лежит признанное за автором монопольное право на использование созданного им произведения. 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 игнорировались интересы других граждан и общества в целом. Законы демократического общества не только гарантируют охрану интеллектуальной собственности, но и закрепляют право членов общества на участие в культурной жизни и пользование достижениями культуры [22, п. 2 ст. 44].

Общество в равной степени заинтересовано как в свободном доступе к творческим произведениям своих членов, так и в том, чтобы создаваемые произведения эффективно охранялись нормами авторского права. В этой связи в авторском законодательстве России, как и в законодательстве других стран, за авторами закрепляется широкий круг исключительных личных и имущественных прав, устанавливается, что произведения могут быть использованы, по общему правилу, лишь на основании договоров с их авторами на согласованных с ними условиях, определены сроки действия субъективного авторского права и т.д. В то же время, с учетом интересов общества, установлены случаи, когда произведения могут свободно использоваться указанными в законе заинтересованными лицами.

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 авторства, 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. 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 соответствующим типовым договором, признавались недействительными и заменялись условиями, закрепленными в типовом договоре.

Кроме этих и некоторых других указанных в законе ограничений, стороны свободны в определении содержания авторского договора.

Вторым правовым институтом, входящим в систему подотрасли
«право интеллектуальной собственности», является патентное право.
Оно регулирует имущественные, а также связанные с ними личные
неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и
использованием изобретений, полезных моделей и промышленных
образцов. Объединение трех названных объектов интеллектуальной
собственности в рамках единого института патентного права объясняется следующими соображениями.

Во-первых, изобретения, полезные модели и промышленные образцы обладают значительным сходством по отношению друг к другу, с одной стороны, и существенно отличаются от иных объектов интеллектуальной собственности, с другой. Все они являются результатами творческой деятельности, имеют конкретных создателей, права которых признаются и охраняются законом, совпадают друг с другом по ряду признаков и т.д.

Во-вторых, их охрана осуществляется посредством единой формы, а именно путем выдачи патента.

В-третьих, правовое регулирование связанных с этими тремя объектами общественных отношений имеет гораздо больше сходства, чем различий, и к тому же осуществляется в 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.

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 впоследствии, в ходе их внедрения они воплощаются в конкретные устройства, механизмы, процессы, вещества и т.п. В объектах патентного права ценность представляет само содержание тех решений, которые придуманы изобретателями. Именно они и становятся предметом охраны патентного права. Охрана технических и художественно-конструкторских решений, являющаяся основной функцией патентного права, строится в несколько иных началах и принципах, чем те, которые применяются в сфере авторского права.

В качестве принципов российского патентного права, т.е. отправных идей, которые пронизывают всю систему патентно-правовых норм и служат исходной базой для ее дальнейшего развития и разрешения прямо не урегулированных законом ситуаций, могут быть названы следующие положения.

Первым принципом патентного права является признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта. Это положение 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 ее использования, не санкционированного патентообладателем. Таким образом, патентообладателю принадлежит абсолютное право на разработку, а на всех других лицах лежит пассивная обязанность воздерживаться от нарушения прав патентообладателю. 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 исключают, 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 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 обогащение общественных 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.

Третьим принципом патентного права выступает 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 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 не подавалась, 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 разработки, являются обязательным условием охраны. Это продиктовано целым рядом причин. К ним относятся и объективная повторяемость 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.

Четвертым принципом патентного права может является положение, согласно которому законом признаются и охраняются права и интересы не только патентодателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Данный принцип находит отражение во многих нормах патентного права. Прежде всего, именно действительным разработчикам предоставляется возможность получить патент и стать патентообладателями. 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.

Создание равных условий хозяйствования для различных типов товаровладельцев, внедрение конкурентных начал в их деятельность и повышение ответственности за ее результаты, необходимость насыщения рынка товарами и услугами для удовлетворения потребностей населения обусловливают объективную потребность в правовом механизме, обеспечивающем должную индивидуализацию предприятий и организаций, а также производимых ими товаров и услуг. Такой правовой механизм представлен особым институтом рассматриваемой подотрасли гражданского права, а именно институтом правовой охраны средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг).

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

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

Фирменное наименование, являющееся коммерческим именем предпринимателя, неразрывно связано с его деловой репутацией. Под этим именем предприниматель совершает сделки и иные юридические действия, несет юридическую ответственность и осуществляет свои права и обязанности, рекламирует и реализует произведенную им продукцию и т.д. Фирменное наименование, ставшее популярным у потребителей и пользующееся доверием у деловых партнеров, приносит предпринимателю не только немало дивидендов, но и заслуженное уважение в обществе и признание его заслуг. Поэтому право на фирму должно рассматриваться и как важное личное неимущественное благо. Использование фирменного наименования выполняет также существенную информационную функцию, поскольку доводит до сведения третьих лиц данные о принадлежности, типе и организационной форме предприятия.

Товарный знак и знак обслуживания, которыми маркируются производимые товары и оказываемые услуги, являются активным связующим звеном между изготовителем и потребителем, выступая в роли безмолвного продавца. Наряду с отличительной функцией, популярный товарный знак вызывает у потребителей определенное представление о качестве продукции. Являясь своего рода визитной карточкой предприятия, товарный знак обязывает предприятие дорожить своей репутацией и постоянно заботиться о повышении качества выпускаемой им продукции. Одной из важных функций товарного знака является также реклама выпускаемых изделий, поскольку завоевавший доверие потребителей товарный знак способствует продвижению любых товаров, маркированных данным знаком. На мировом рынке цена изделий с товарным знаком в среднем на 15—25% выше, чем цена анонимных товаров. Наконец, товарный знак служит для защиты выпускаемой продукции на рынке и применяется в борьбе с недобросовестной конкуренцией.

Аналогичные функции выполняются и таким средством обозначения продукции, как наименование места происхождения товара. Наряду с ними обозначение товара наименованием места его происхождения выступает как гарантия наличия в товаре особых, неповторимых свойств, обусловленных местом его производства. Обеспечивая правовую охрану наименований мест происхождения товара, государство защищает и стимулирует развитие традиционных ремесел и промыслов, продукция которых всегда пользуется большим спросом у потребителей.

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

Четвертым правовым институтом, являются нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности.

Причины введения правовой охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности можно подразделить на общие, которые касаются всех этих объектов, и специфические, которыми обусловлена охрана каждого конкретного объекта. К общим причинам следует отнести, прежде всего, то, что рассматриваемые объекты являются результатами интеллектуального труда. Как и результаты всякого другого труда, они не могут быть безосновательно отчуждены от их создателей. Напротив, интеллектуальный характер труда более чем какой-либо иной результат труда, предполагает признание особой связи достигнутого результата с его создателем. Далее, в общественном и государственном признании особых прав создателей новых творческих результатов, не совпадающих с объектами авторского и патентного права, заинтересованы не только сами авторы, но и общество в целом. Введение специальной правовой охраны этих результатов стимулирует творческую активность его членов, способствует развитию научно-технического прогресса и умножению духовного богатства общества. Наконец, важной причиной такой охраны служит то, что традиционные институты гражданского права — авторское и патентное право, а также институт средств индивидуализации участников гражданского оборота — не могут обеспечить в силу присущих рассматриваемым объектам особенностей их надлежащую правовую охрану. Так, авторское право охраняет форму, а не содержание творческих произведений. Между тем ценность открытий, топологий интегральных микросхем, селекционных достижений, рационализаторских предложений и других нетрадиционных объектов состоит, прежде всего, в содержании соответствующих положений и решений. Конечно, любой творческий результат, выраженный в объективной форме и доступный для восприятия третьих лиц, охраняется в качестве объекта авторского права. Но такая охрана не обеспечивает признания и защиты основного творческого вклада его создателя — разработки существа научной проблемы или содержания решения.

Охрана содержания новых решений практических задач обеспечивается патентным правом. Однако лежащие в основе данного института принципы, в частности идея патентной монополии, необходимость доведения существа решения до сведения третьих лиц как условие предоставления охраны, правоустанавливающее значение государственной регистрации объекта промышленной собственности и др., не позволяют использовать его без существенной модификации для охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности. Поэтому, несмотря на близость рассматриваемых объектов к изобретениям, полезным моделям и промышленным образцам, они не могут охраняться в рамках патентного права.

Быстрое развитие современной вычислительной техники, основой которой являются интегральные микросхемы (ИМС), обусловило необходимость правовой охраны последних как на уровне структурно-функциональной схемы, так и на уровне топологической схемы. Структурно-функциональная и электрическая схемы ИМС, а также способы изготовления ИМС могут быть защищены в рамках патентного права, поскольку они подпадают под понятие «техническое решение задачи». Что же касается топологических схем ИМС (взаимное расположение элементов), разработка которых требует значительных трудовых затрат, дорогостоящего оборудования и творческих усилий, то они оказались практически беззащитными перед копированием. Копирование топологий, осуществляемое путем микрофотографирования последовательно снимаемых слоев кристалла и изготовления по этим фотографиям фотошаблонов, является значительно более быстрым и дешевым процессом по сравнению с первоначальной разработкой топологической схемы. В результате нарушитель получает возможность изготавливать и поставлять на рынок более дешевые кристаллы, неправомерно, получая преимущества в конкурентной борьбе. Невозможность обеспечения эффективной охраны рассматриваемых объектов нормами авторского и патентного права привела к появлению в гражданском праве особых правил о топологиях интегральных схем.

Указанные научные и технические достижения являются, как правило, результатами творческой деятельности и в широком смысле слова рассматриваются как объекты интеллектуальной собственности. Однако их правовой режим существенно отличается от режима традиционных объектов, охраняемых авторским и патентным правом. Создатели этих объектов, равно как и другие лица, нередко не приобретают исключительного права на их использование. Особые права творцов этих результатов зачастую сводятся к признанию их личных неимущественных прав на созданные объекты, а также к материальному стимулированию их деятельности. Тем не менее, отнесение их прав к интеллектуальной собственности имеет под собой достаточные основания. Те права, которые признаются действующим законодательством за создателями открытий, селекционных достижений, рационализаторских предложений и иных объектов, носят абсолютный и исключительный характер, т.е. характер, присущий интеллектуальной собственности. Многие связанные с ними общественные отношения регулируются такими же или сходными правилами, которые применяются к отношениям, вытекающим из создания и использования объектов авторского и патентного права. И тем, и другим объектам свойственны многие общие признаки, которые предопределяются их общей творческой природой. Наконец, во многом совпадают возможные нарушения и способы защиты прав на эти объекты.

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

Итак, подотрасль гражданского права, регулирующая отношения, связанные с интеллектуальной собственностью, представлена четырьмя названными выше самостоятельными институтами, образующими соответственно авторское право, патентное право, институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) и институт охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности [47, 48-62с].

## **1.3 Система российского законодательства об охране права интеллектуальной собственности**

### **1. Система источников авторского права**

Авторское право представляет собой не разрозненную совокупность действующих на определенный момент времени нормативных актов, а достаточно сложную и целостную систему. Известно, что важнейшим системным признаком выступает структурность. Применительно к законодательству вообще и авторскому законодательству в частности это означает, что для понимания его системы важно, прежде всего, разобраться в его иерархической структуре. Иерархическая структура любой обособленной части законодательства формируется на основе правовой силы образующих ее нормативных актов. В сущности ее предопределяет закрепленная Конституцией России система органов государственной власти и государственного управления. На ряду с указанием на важнейшие виды нормативных актов, издаваемых теми или иными органами, в Конституции устанавливается зависимость между нормативными актами разных уровней, в силу которой акты нижестоящих органов должны соответствовать актам органов более высокого ранга, а акты последних — служить исходной базой для актов меньшей юридический силы [22].

В иерархии нормативных актов, посвященных регулированию авторских отношений, главенствующая роль принадлежит правовым актам высших органов государственной власти, т. е. законодательным актам в точном смысле этого слова. Центральное место среди них занимает Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. В соответствии со ст. 1 указанного Закона им регулируются две большие группы относительно самостоятельных отношений. Первую из них образуют отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства и составляющие предмет регулирования авторского права в его точном и традиционном смысле. Во вторую группу входят отношения, связанные с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права). Эти отношения не являются авторскими, но настолько тесно взаимосвязаны с последними, что их регулирование отдельным законом едва ли было бы оправданным [14].

Структуру Закона следует признать достаточно логичной, поскольку она позволяет легко ориентироваться в правовом материале, практически исключает дублирование норм и последовательно раскрывает все основные аспекты правого регулирования в рассматриваемой сфере.

По своей юридической природе Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» носит моноотраслевой характер, являясь частью российского гражданского законодательства. Нормы иной отраслевой принадлежности в Законе практически не представлены. Исключение составляют правила, содержащиеся в ст. 50, которые носят гражданско-процессуальный характер, а также отсылочные нормы к уголовному и административному законодательству (ст. 48). Указанное обстоятельство, безусловно, усиливает целостность нового Закона и обеспечивает более тесную взаимоувязку его норм.

Оценивая Закон в целом, можно отметить следующее. Прежде всего, с его принятием российское авторское право впервые за всю его историю сблизилось с уровнем авторско-правовой охраны, которая обеспечивается в большинстве развитых стран мира. Первый серьезный шаг к этому был сделан Основами гражданского законодательства 1991 г., однако содержащиеся в них нормы были явно недостаточны для урегулирования возникающих на практике вопросов. Иными словами, если Основы гражданского законодательства определили принципиальный подход законодателя к регулированию авторско-правовых отношений, то Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» впервые подробно регламентировал основные их аспекты с учетом гарантий, которые обеспечиваются Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений. Что касается отношений, связанных со смежными правами, то их относительно развернутое правовое регулирование вообще дано впервые в истории российского законодательства. При этом безусловным достоинством Закона является то, что подавляющая часть его норм рассчитана на прямое применение. Напротив, число бланкетных (отсылочных) норм, чрезмерным количеством которых характеризовались ранее действовавшие акты по авторскому праву, в Законе весьма невелико.

Далее, характерной чертой Закона является его рыночная направленность. Закон значительно расширяет возможности участников авторских и смежных с ними отношений по свободному распоряжению принадлежащими им правами. Имущественные права авторов стали своеобразным товаром, который может свободно отчуждаться и передаваться на основании гражданско-правовых сделок. Одновременно отменены многие из существовавших ранее в законе гарантий и ограничений, которые были призваны ограждать права создателей творящих в связи с созданием, правовой охраной и использованием программных средств. В ст. 2 Закона подчеркивается, что программы для ЭВМ и базы данных относятся к объектам авторского права: программам для ЭВМ предоставляется правовая охрана как произведениям литературы, а базам данных — как сборникам. Распространение на программы для ЭВМ и базы данных авторско-правовой охраны закреплено и ст. 7 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах». Принятие Закона, специально посвященного регулированию отношений, связанных лишь с одним из объектов авторского права, обусловлено двумя основными причинами. Во-первых, во внимание была принята та важная роль, которую играют программные средства в развитии всех современных отраслей науки и техники. Над созданием программных средств работают миллионы людей, а с их использованием в той или иной степени, в работе или в быту, соприкасается подавляющее большинство граждан. Во-вторых, программы для ЭВМ и базы данных выделяются среди других объектов авторского права формами своего объективного выражения, способами передачи, видами использования и т. д. Указанная их специфика требует более детальной правовой регламентации связанных с ними общественных отношений, которая и обеспечивается специальным Законом [16].

Изучение Закона «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» показывает, что большая часть содержащихся в нем норм полностью или в существенной части совпадает с нормами Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах». Специфика программных средств как особых объектов авторского права отражена лишь в нормах, посвященных отдельным имущественным правам правообладателей, а также правилам регистрации программ для ЭВМ и баз данных в специально созданном Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем.

К иным нормативным актам того же иерархического уровня законодательства об авторском праве могут быть отнесены и другие акты, имеющие силу закона, например Закон РСФСР «О средствах массовой информации» от 27 декабря 1991г.1. Многие нормы этого Закона посвящены регулированию вопросов авторско-правового характера, которые возникают в деятельности органов массовой информации.

Наконец, в авторское законодательство входят отдельные статьи законодательных актов, регулирующих в целом иные общественные отношения. Сюда относятся, например, ст. 2, 9, 10 Закона РФ «О геодезии и картографии» от 26 декабря 1995г.3, в которых затрагиваются вопросы авторского права на картографические материалы, ст. 146 Уголовного кодекса РФ, предусматривающая уголовную ответственность за нарушение авторских и смежных прав, ст. 385 ГПК РСФСР, которая посвящена порядку обращения взыскания на авторское вознаграждение, и др [12, ст 2, 9, 10].

Помимо законов, источниками авторского права являются подзаконные акты. Основанные на законе и призванные развивать содержащиеся в нем правила, подзаконные акты не совпадают друг с другом по юридической силе, что позволяет провести их дальнейшую дифференциацию. Все они могут быть подразделены на три основные группы: подзаконные акты общего характера, ведомственные нормативные акты и локальные акты.

Общий характер имеют подзаконные акты, изданные органами общей компетенции либо теми ведомствами, которые наделены правом принимать акты, обязательные для всех лиц, в том числе и тех, которые им прямо не подведомственны. Прежде всего, к таким актам относятся постановления Правительства РФ. В рассматриваемой области на правительственном уровне в России традиционно принимался относительно небольшой круг нормативных актов. До недавнего времени важнейшими из них были утвержденные Правительством России ставки авторского вознаграждения за использование авторских произведений. Указанные ставки носили для участников издательских и иных авторских договоров обязательный характер.

Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» исходит из того, что размер авторского вознаграждения определяется сторонами самостоятельно. Однако Правительству РФ предоставлено право устанавливать минимальные его ставки [14, п. 3 ст. 31], которые играют роль социальных гарантий. Так, постановлением Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» утверждены минимальные ставки авторского вознаграждения за публичное исполнение произведений, за воспроизведение произведений путем звукозаписи, за сдачу экземпляров звукозаписей и аудиовизуальных произведений (видеофильмов) в прокат, а также за воспроизведение произведений изобразительного искусства и тиражирование в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства».

Наряду с Правительством РФ правом принимать подзаконные акты общего характера в области авторского права пользуются Министерство культуры, Государственной комитет РФ по печати, а также некоторые другие органы управления функционального назначения. Ими могут издаваться обязательные для всех предприятий, учреждений и организаций независимо от их ведомственной подчиненности, а для граждан нормативные акты по вопросам, отнесенным к их компетенции.

Важнейшими актами такого рода до последнего времени были титровые авторские договоры на создание и использование произведений науки, литературы и искусства. Типовые договоры служили правовой гарантией реального обеспечения авторских прав при использовании произведений, так как определяли минимальный уровень прав авторов, который не мог понижаться в конкретных авторских договорах.

Таким образом, типовые авторские договоры играли чрезвычайно важную роль в регулировании отношений между создателями творческих произведений и организациями, занимающимися их использованием. С принятием Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» положение кардинально изменилось. Как уже отмечалось, Закон исходит из принципа свободы авторского договора, предоставляя самим сторонам определять все его основные условия с учетом тех гарантий, которые закреплены в законе. Принятие каких-либо типовых договоров, играющих роль источников авторского права, Законом не предусматривается. Из этого следует, что все утвержденные ранее органами государственного управления типовые авторские договоры утратили свое нормативное значение. Конечно, при заключении конкретного авторского договора стороны могут положить в его основу текст какого-либо из прежних типовых договоров, но все вытекающие из этого последствия будут определяться нормами действующего авторского законодательства.

Наконец, третий уровень иерархий подзаконных актов по авторскому праву составляют локальные акты. Они, в свою очередь, подразделяются на акты органов местного самоуправления и внутренние акты учреждений и организаций. Акты местных органов, касаются проблем, связанных с проведением творческих конкурсов, организацией вернисажей и выставок, упорядочением реализации произведений изобразительного искусства и т. п.

Внутренние акты организаций, действие которых ограничивается пределами издавших их организаций, представлены индивидуальными уставами и положениями издательств, редакций газет и журналов, киностудий, учебных и научных заведений и т. д., правилами их работы, должностными инструкциями и т. п.

Важнейшим источником российского авторского права являются международные договоры и соглашения. Статья 3 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» закрепляет принципиальную норму о том, что «если международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в настоящем Законе, то применяются правила международного договора». Такое решение вопроса, содержащееся и в других законодательных актах, посвященных охране иных объектов интеллектуальной собственности, имеет большое практическое значение. Оно означает, что нормы международных договоров РФ имеют преимущество перед внутренним российским законодательством, в связи с чем их роль в регулировании авторских отношений чрезвычайно высока.

Следующим шагом на пути продвижения России в избранном направлении стало принятие Правительством РФ постановления от 3 ноября 1994 г. № 1224 «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 г., Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 г. и дополнительным Протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм»1. Данным актом Министерству иностранных дел РФ поручалось оформить присоединение РФ к указанным выше Конвенциям и Протоколам, уведомив при этом, что «действие Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений не распространяется на произведения, которые на дату вступления этой Конвенции в силу для РФ уже являются на ее территории общественным достоянием». Во исполнение этого поручения Министерство иностранных дел РФ 9 декабря 1994 г. передало соответствующие заявления в ВОИС и ЮНЕСКО, и с 9 марта 1995 г. Россия стала участницей Всемирной конвенции об авторском праве в ее Парижской редакции от 24 июля 1971 г., а с 13 марта 1995 г. — участницей Бернской конвенции и Конвенции 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм [ 47, 68-75]/

### **2. Система источников патентного права**

В настоящее время основным источником патентного права России является Патентный закон 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 акте правовых норм, посвященных трем, хотя и схожим, но вполне самостоятельным объектам промышленной собственности, является особенностью российского Патентного закона [26].

Патентный закон России представляет собой комплексный нормативный акт, регулирующий патентные отношения различной отраслевой принадлежности. При этом по сравнению с ранее действовавшим законодательством, в частности Положением об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях 1973г. и даже с Законом «Об изобретениях в СССР» 1991г., значительно возрос удельный вес гражданско-правовых норм, которые в настоящее время регулируют практически все ключевые вопросы изобретательской деятельности. Сейчас к их числу могут быть отнесены, к примеру, нормы, регламентирующие подачу и рассмотрение заявок на объекты промышленной собственности, которым ранее традиционно приписывался административно-правовой характер.

Наряду с гражданско-правовыми Патентным законом регламентируются и некоторые административно-правовые (ст. 26,33,34) и процессуальные (ст. 31) отношения, в нем содержатся отсылки к уголовному, налоговому и иному законодательству.

Оценивая Патентный закон РФ в целом, можно сказать следующее. Безусловно, данный акт, рожденный в столь непростых условиях, имеет множество недостатков. Он не свободен от пробелов и противоречий, редакция ряда его норм ухудшена по сравнению с Законом СССР «Об изобретениях в СССР» 1991г., некоторые его положения представляют собой явные результаты компромиссов противоборствующих сил. Однако при всем этом Закон следует признать весьма прогрессивным и в целом квалифицированно составленным актом. С его принятием возник правовой фундамент для создания в России общепринятой системы охраны новых разработок, без которого было бы немыслимо дальнейшее научно-техническое развитие страны в новых рыночных условиях.

Помимо Патентного закона РФ вопросы, связанные с охраной и использованием объектов патентного права, затрагиваются в ряде других законодательных актов, посвященных в целом регулированию иных общественных отношений. Так, например, Закон РФ о товарных знаках указывает, что не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, воспроизводящие промышленные образцы, права на которые в Российской Федерации принадлежат другим лицам [17].

Наиболее актуальным и важным в этом плане является принятие законодательных актов, касающихся предоставления авторам и хозяйствующим субъектам, которые используют изобретения, полезные модели промышленные образцы, льготных условий налогообложения и кредитования.

В соответствии с п. 2 постановления Верховного Совета РФ «О введении в действие Патентного закона РФ» от 23 сентября 1992г.,данный Закон применяется к правоотношениям, возникшим после введения его в действие, т.е. после 14 октября 1992г., когда он был официально опубликован. Такой подход является вполне естественным, однако он порождает множество вопросов, связанных с правовым режимом ранее зарегистрированных объектов промышленной собственности, судьбой поданных, но еще не рассмотренных заявок и т. д. В основном эти вопросы решены в названном выше постановлении, которое в связи с этим также является важным источником патентного права.

Важную группу источников патентного права образуют подзаконные акты, принятые в развитие Патентного закона РФ и других законодательных актов. В рассматриваемой области подзаконные акты в основном носят общий характер, т.е. распространяются на всех лиц, так или иначе связанных с охраной и использованием объектов промышленной собственности. Напротив, ведомственных и локальных актов относительно немного. Среди подзаконных актов общего характера различаются нормативные акты, принятые Правительством РФ, и нормативные акты, принятые Патентным ведомством РФ.

К компетенции Правительства РФ Патентный закон РФ отнес решение таких важных вопросов, как определение правового статуса Федерального фонда изобретений России (ст. 9), утверждение Положения о патентных поверенных (п. 3 ст. 15), установление видов, размера и сроков уплаты патентных пошлин (ст. 33) и др [26, ст. 9, 15, 33].

Большая роль в регулировании патентных отношений отводится актам Патентного ведомства. В соответствии со ст. 2 Патентного закона, а также Положением о Российском агентстве по патентам и товарным знакам, утвержденным Правительством 19 сентября 1997 г. во исполнение Указа Президента РФ от 11 сентября 1997 г. «О Российском агентстве по патентам и товарным знакам», Патентное ведомство РФ разрабатывает, принимает и издает правила и разъяснения по применению законодательства РФ в области охраны промышленной собственности. Важнейшее практическое значение в этом плане имеют утвержденные Патентным ведомством РФ Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение; Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу свидетельства на полезную модель; Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец. Они содержат более подробную по сравнению с Патентным законом РФ нормативную информацию об оформлении заявок, их составе, формах необходимых документов и т. п.

К числу ведомственных подзаконных актов относятся нормативные акты различных министерств и ведомств, посвященные развитию изобретательства, охране и использованию объектов промышленной собственности в соответствующей отрасли народного хозяйства. Количество таких актов, равно как и сфера их действия, в последнее время значительно уменьшилось в связи с реформой патентного законодательства, а также сокращением числа отраслевых министерств. Ведомственный характер имеют, однако, и некоторые акты Патентного ведомства, регламентирующие внутреннюю деятельность организаций, которым поручено выполнение отдельных функций, закрепленных законом за Патентным ведомством, в частности федерального института промышленной собственности (бывшего Российского научно-исследовательского института государственной патентной экспертизы), Апелляционной палаты и др. Локальные подзаконные акты представлены, с одной стороны, нормативными актами местных органов власти и управления, а с другой — внутриорганизационными актами учреждений, связанных с охраной и использованием объектов промышленной собственности. Число актов, принятых в рассматриваемой сфере местными органами власти и управления, крайне ограниченно. Внутриорганизационные нормативные акты, действующие в пределах издавших их организаций, включают в свой состав индивидуальные уставы (положения) тех юридических лиц, которые занимаются охраной и организацией использования объектов промышленной собственности как одним из основных видов своей уставной деятельности. Сюда же относятся правила их работы, должностные инструкции отдельных работников и т. п.

Наряду с законами и подзаконными актами к источникам патентного права относится также судебная практика. Разумеется, речь в данном случае идет только о той ее части, которая имеет нормативное значение. До последнего времени судебная практика по патентным делам была чрезвычайно скупа. Например, в городском суде Санкт-Петербурга, города с пятимиллионным населением и большим научно-техническим потенциалом, за год рассматривалось не более десятка дел, связанных с нарушением прав на объекты промышленной собственности. Причин такого положения несколько. Основной из них было то, что патентная форма охраны, несмотря на формальное разрешение, на ее использование, в действительности российскими изобретателями почти не применялась. Патенты выдавались практически одним лишь иностранным заявителям, которые, однако, ввиду закрытости советского общества и отсутствия средств контроля, не имели реальной возможности в должной степени следить за соблюдением принадлежащих им прав. Отсутствие патентных прав у российских граждан и организаций естественным образом исключало возникновение самой распространенной категории патентных споров, связанных с нарушением чужих патентных прав.

Кроме того, в соответствии с ранее действовавшим советским изобретательским правом многие споры, возникающие в сфере изобретательства, подлежали разрушению в административном, а не в судебном порядке.

Наконец, в системе источников патентного права важное место занимают международные договоры и соглашения. Советский Союз участвовал с 1965 г. в Парижской конвенции по охране промышленный собственности [25], а с 1978 г. — в Договоре о патентной кооперации. Кроме того, странами бывшего социалистического лагеря был заключен ряд соглашений, направленных на углубление сотрудничества в области изобретательства. Распад СССР как единого государства создал в рассматриваемой области ту же проблему, что и в сфере авторского права. В отношении себя Российская Федерация решила эту проблему уже 26 декабря 1991г., официально заявив о том, что «членство СССР в ВОИС и во всех ее органах, а также участие во всех конвенциях, соглашениях и других международно-правовых документах, подписанных в рамках ВОИС или под ее эгидой, продолжается Российской Федерацией». Тем самым обеспечена непрерывность участия нашей страны в универсальных международных соглашениях по охране промышленной собственности.

С 17 февраля 1994 г. на третьем заседании Межгосударственного совета в штаб-квартире ВОИС в Женеве был принят текст Евразийской патентной конвенции. А 9 сентября 1994 г, главы правительств десяти стран СНГ подписали эту Конвенцию и после ее ратификации парламентами первых трех государств она вступила в действие с 12 августа 1995 г. (для Российской Федерации Конвенция вступила в действие с 27 сентября 1995г.)[11]. С 1 января 1996г. у заявителей не только из стран участниц Конвенции, но и из других государств появилась возможность подавать заявки в Евразийскую патентную организацию (ЕАПО), созданную государствами-участниками, и получать патенты на изобретения, которые действуют на территории всех государств, участвующих в Конвенции. Вновь созданная организация имеет своим образцом Европейскую патентную организацию, которая успешно функционирует уже почти четверть века. Создание евразийской патентной системы и выдача евразийских патентов не умаляет суверенитета стран СНГ в развитии своих национальных систем по охране изобретений, в частности функционирования национальных патентных ведомств. Членство в Конвенции открыто для любого государства-члена ООН, связанного также Парижской конвенцией по охране промышленной собственности и Договором о патентной кооперации [47, 83-90с].

**3. Система законодательства о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг)**

В настоящее время правовое регулирование отношений, связанных с фирменными наименованиями, товарными знаками, знаками обслуживания и наименованиями места происхождения товаров, осуществляется нормами, содержащимися в ряде законов РФ, актах подзаконного характера, а также международных договорах, в которых участвует Российская Федерация.

Специальный закон, посвященный фирменным наименованиям, принятие которого предусмотрено п. 4 ст. 54 ГК РФ, в России пока отсутствует. В ГК РФ имеется около десятка статей, в той или иной степени затрагивающих вопрос о фирменных наименованиях. Центральное место среди них занимает ст. 54 ГК РФ, содержащая ряд нормативных предписаний принципиального характера. Прежде всего, в ней указывается, что все юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, должны иметь фирменное наименование. Эта норма позволяет судить о субъектах права на фирму, каковыми являются коммерческие юридические лица, а также констатировать, что право на пользование фирмой одновременно выступает и как обязанность коммерческой организации [5, ст. 54]/

Следующее правило ст. 54 ГК РФ развивает предыдущее положение об исключительном характере права на фирму, поскольку предоставляет фирмовладельцу возможность требовать от любого незаконного пользователя фирменным наименованием прекращения его дальнейшего использования, а также возмещения причиненных таким использованием убытков.

Наконец, ст. 54 ГК РФ указывает на то, что порядок регистрации и использования фирменного наименования определяется специальным законом и иными правовыми актами в соответствии с настоящим Кодексом.

Как видим, ст. 54 ГК РФ решает целый ряд вопросов, определяющих принципиальные моменты правового режима фирменных наименований. Вместе с тем нетрудно заметить, что в ней ничего не говорится о самом понятии и структуре фирменного наименования, а также об условиях включения в него отдельных обозначений, когда это затрагивает интересы третьих лиц, не раскрывается содержание права на фирму, не указывается на основания и порядок прекращения данного права и т. д. Надо полагать, что эти и другие вопросы будут решены в специальном законе и иных правовых актах, которые будут приняты в развитие положений, закрепленных ГК РФ.

Наряду с ГК РФ отдельные нормативные правила о фирменных наименованиях содержатся в ряде других законодательных актов. Так, Закон РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» рассматривает использование чужого фирменного наименования в качестве одной из форм недобросовестной конкуренции, которая запрещена законом (ст. 10). Закон РФ «О защите прав потребителей» обязывает все торговые предприятия, предприятия бытового и иных видов обслуживания иметь вывеску с указанием фирменного наименования, если оно имеется (ст. 9). Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» не допускает регистрацию в качестве товарных знаков обозначений, воспроизводящих известные на территории РФ фирменные наименования (или их часть), принадлежащие другим лицам [17, п 2, ст. 7].

Весьма дискуссионным является вопрос о том, сохранило ли свою юридическую силу Положение о фирме, утвержденное ЦИК и СНК СССР 22 июня 1927 г. Данное Положение невелико по объему и состоит всего из 14 статей. Не подлежит сомнению тот факт, что ряд из них полностью или частично утратил силу в связи с тем, что эти статьи вошли либо в прямое противоречие с принятыми позднее актами, либо утратили актуальность по причине изменения организационно-правовых форм субъектов предпринимательской деятельности. Однако для вывода о том, что Положение о фирме вообще прекратило свое действие, как представляется, нет оснований. В условиях отсутствия специального закона о фирменных наименованиях и неурегулированности целого ряда вопросов в ГК РФ было бы нелепо отбрасывать в сторону нормативный акт, содержащий многие важные правовые предписания, вполне пригодные для практического применения в современных условиях. Таковыми являются, в частности, нормы, раскрывающие хотя бы в общем виде структуру и содержание фирмы, указывающие более детально, чем ГК РФ, на права фирмовладельцев, определяющие условия их передачи другим лицам и т. д.

Нельзя сбрасывать со счетов и еще два взаимосвязанных обстоятельства. Во-первых, в официальном порядке Положение о фирме не отменено, что весьма затрудняет бесспорное определение момента утраты им силы. Во-вторых, хотя вновь принятое законодательство и устанавливает необходимость специальной регистрации фирменного наименования как условие приобретения исключительного права на него, система такой регистрации до сих пор отсутствует, и неизвестно, когда она будет реально введена. Поэтому до настоящего времени право на фирму возникает в явочном порядке, что именно и предусматривается Положением о фирме 1927 г. Переход к регистрационной системе неизбежно породит множество вопросов относительно того, за кем должны закрепляться права на дальнейшее пользование фирменными наименованиями, которые уже давно параллельно применяются в хозяйственной практике разными предпринимателями. Решать эти вопросы можно будет, лишь опираясь на нормы, закрепленные Положением о фирме 1927 г.

Таким образом, Положение о фирме 1927 г. продолжает оставаться (конечно, в соответствующей части) действующим правовым актом, и необходим цивилизованный, продуманный переход от него к будущему закону о фирменных наименованиях.

Содержащиеся в названных выше законах положения дополняются подзаконными актами, принятыми в их развитие Правительством РФ, Патентным ведомством РФ, а также некоторыми другими органами государственного управления. Ими более детально регламентируются вопросы составления, подачи и рассмотрения заявок, обжалования принятых по заявкам решений, уплаты патентных пошлин и т.д.

Судебная практика по спорам, связанным с использованием фирменных наименований и товарных знаков, в Российской Федерации до самого последнего времени фактически отсутствовала. В этой связи ни Верховным Судом РФ, ни Высшим Арбитражным Судом РФ пока еще не принято руководящих постановлений по данному вопросу. Известный интерес имеют, однако, рекомендации совещаний по судебно-арбитражной практике, а также экспертная практика Патентного ведомства РФ, которые хотя и не являются источниками права, но показывают, как применяются нормы патентного права в реальной жизни [1].

Наконец, большое значение в рассматриваемой области имеют положения международных конвенций, являющихся составной частью правовой системы Российской Федерации. Действия РФ, направленные на признание правопреемства России в отношении международных обязательств

Советского Союза, обеспечили участие РФ практически во всех основных международных договорах, прямо посвященных или затрагивающих вопросы международно-правовой охраны средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Российская Федерация в время участвует в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, Мадридском соглашении о международной регистрации знаков, и Ниццком соглашении о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков [47, 112-116c].

### **4. Система законодательства об охране нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности**

Законодательство, определяющее правовой режим нетрадиционных объектов права интеллектуальной собственности, образует ряд иных институтов российского гражданского права, каждый из них имеет свою систему источников. В иерархии нормативных актов, посвященных научным открытиям, высшее место занимает раздел «Право на открытие» ГК РСФСР 1964 г. Однако, как уже отмечалось, содержащиеся там нормы лишь констатируют, что открытие относится к числу охраняемых объектов, указывают на права автора, возможность перехода некоторых из них по наследству и судебный порядок разрешения споров об авторстве.

Основным нормативным актом, раскрывающим понятие и признаки открытия, порядок оформления прав на него, содержание этих прав и иные важнейшие вопросы, продолжает оставаться Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях, утвержденное Советом Министров СССР 21 августа 1973 г. В связи с принятием в 1992 г. Патентного закона РФ, а также ряда других нормативных актов многие нормы данного Положения автоматически утратили силу. Это, однако, не коснулось правил, посвященных открытиям, которые хотя и не применяются сейчас на практике, но формально сохраняют свою юридическую силу [26].

Следует отметить, что 7 марта 1978 г. странами—участницами Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) в Женеве был принят Договор о международной регистрации научных открытий. Настоящий Договор дает определение научного открытия, указывает на критерии его охраноспособности, вводит международную регистрацию открытий непосредственно Международным бюро ВОИС, а также закрепляет принцип свободного использования открытий. Однако Женевский договор так и не вступил в силу.

Российское законодательство об охране служебной и коммерческой тайны в настоящее время представляет собой совокупность статей, которые содержатся в различных правовых актах, посвященных в целом регулированию иных общественных отношений. Центральной из них является ст. 139 ГК РФ, содержащая определение служебной и коммерческой тайны, раскрывающая условия признания ее самостоятельным объектом правовой охраны и указывающая на основные юридические средства защиты прав ее обладателя. С принятием ГК РФ фактически прекратила свое действие ст. 151 Основ гражданского законодательства 1991 г., которая была посвящена решению этих же вопросов [7, ст. 15].

Основным нормативным актом, посвященным правовой охране топологий интегральных микросхем, является Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г. В связи с тем, что топология ИМС рассматривается в качестве самостоятельного объекта, отличного от объектов, охраняемых авторским и патентным правом. Закон включает нормы, регулирующие все виды гражданских и иных отношений, возникающих по поводу создания и использования топологий. Данное положение, конечно, не исключает того, что в рассматриваемой сфере могут применяться общие нормы гражданского права, а по вопросам, для которых специфика охраняемого объекта не имеет существенного значения, и некоторые правила авторского и патентного права.

Важное значение для разрешения вопросов, связанных с охраной ранее созданных топологий, имеет постановление Верховного Совета РФ «О порядке введения в действие Закона РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г.

Российская Федерация участвует также в подписанном 26 мая 1989 г. в Вашингтоне Договоре об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем, который, однако, не вступил в действие.

Правовая охрана селекционных достижений обеспечивается Законом РФ «О селекционных достижениях» от 6 августа 1993 г. [13]. Указанный Закон раскрывает понятие, признаки и виды охраняемых законом селекционных достижений, общий порядок оценки их охраноспособности, исключительные права патентообладателей и авторов селекционных достижений, ответственность за их нарушения и т. д. Положения Закона развиты в ряде других законодательных актов, в частности в Законе РФ «О семеноводстве» от 17 декабря 1997 г., а также подзаконных актов, принятых Правительством РФ, Министерством сельского хозяйства и продовольствия РФ и Государственной комиссией РФ по испытанию и охране селекционных достижений. В 1997 г. Российская Федерация присоединилась к Международной конвенции об охране новых сортов растений от 2 декабря 1961 г. и вступила в международный союз по охране новых сортов растений, учрежденный этой Конвенцией.

Таким образом, сфера централизованного государственного регулирования рационализаторской деятельности сейчас сузилась до предоставления предприятиям и организациям свободы в решении всех основных вопросов, касающихся рационализации, и принятия на этот счет рекомендательных правил. Поэтому хотя Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях 1973г., а также дополняющие и развивающие его иные подзаконные акты, принятые в 70-80-е годы, формально не отменены, но фактически утратили свое обязательное значение [47, 120- 125с].

**2. Соблюдение и защита прав интеллектуальной собственности в РФ и в мире**

##

## **2.1 ВОИС и международная охрана интеллектуальной собственности**

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) – это специализированное учреждение Организации Объединенных Наций. Ее деятельность посвящена развитию сбалансированной и доступной международной системы интеллектуальной собственности (ИС), которая обеспечивает вознаграждение за творческую деятельность, стимулирует инновации и вносит вклад в экономическое развитие, соблюдая при этом интересы общества.

ВОИС была создана Конвенцией ВОИС в 1967 г. и получила мандат от своих государств-членов на содействие охране ИС во всем мире путем сотрудничества между государствами во взаимодействии с другими международными организациями. Штаб-квартира Организации находится в Женеве, Швейцария [21].

### Стратегическая направленность и деятельность. Видение ВОИС состоит в том, что ИС является важным инструментом экономического, социального и культурного развития всех стран. Это обуславливает предназначение ВОИС – содействовать эффективному использованию и охране ИС во всем мире. Стратегические цели изложены в четырехлетнем Среднесрочном плане и подробнее раскрываются в документе, содержащем двухлетние Программу и бюджет [58].

Программа и бюджет на 2006-2007 гг. определяют следующие пять стратегических целей:

* Содействие развитию культуры ИС;
* Включение ИС в политику и программы национального развития;
* Разработка международных законов и норм в области ИС;
* Оказание качественных услуг в рамках глобальных систем охраны в области ИС; и
* Повышение эффективности процесса управления и вспомогательных процессов в ВОИС

Ключевые задачиhttp://www.wipo.int/about-wipo/ru/core\_tasks.html и программная деятельность ВОИС полностью направлены на достижение этих целей. Деятельность ВОИС осуществляется в рамках стратегической структуры, заложенной в документе, посвященном двухлетней Программе и бюджету, и обусловлена потребностями государств-членов. В широком плане они подразделяются на следующие области.

Разработка международных законов и норм в области ИС

ВОИС отвечает за содействие прогрессивному развитию и гармонизации законодательства, норм и процедур в области ИС в государствах-членах. Кроме того, это включает **разработку международных законов** и договоров в отношении патентов, товарных знаков, промышленных образцов и географических указаний, а также авторского права и смежных прав. ВОИС в контакте с государствами-членами также работает над изучением вопросов ИС в области **традиционных знаний**, традиционных выражений культуры и генетических ресурсов.

 ВОИС выполняет **административные** функции: 24 международных договоров (16 в области промышленной собственности, 7 в области авторского права, плюс конвенция, учреждающая ВОИС).

### Оказание глобальных услуг в области охраны ИС. ВОИС осуществляет администрацию платных услуг на основе международных соглашений, которые позволяют пользователям в государствах-членах подавать международные заявки на выдачу патентов (РСТ) и международную регистрацию товарных знаков (Мадридская система), образцов (Гаагская система) и наименований мест происхождения (Лиссабонская система).

ВОИС осуществляет администрацию четырех систем классификации в области ИС, которые организуют массив информации в отношении изобретений, товарных знаков и промышленных образцов в снабженные указателями и управляемые структуры, облегчающие поиск.

Центр ВОИС по арбитражу и посредничеству предлагает предприятиям и отдельным лицам услуги по урегулированию споров, включая расширяющуюся область споров в области доменных имен в Интернете.

Поощрение использования ИС для целей экономического развития.

ВОИС осуществляет широкий спектр программ, направленных на повышение эффективности использования ИС развивающимися странами в качестве инструмента экономического развития. Программы включают оказание технической и юридической помощи в поддержку инициатив государств-членов, направленных на улучшение их правовой, институциональной и кадровой структуры, а также проведение экономических исследований и деятельности в целях содействия развитию инноваций. http://www.wipo.int/eds/en/

### Содействие лучшему пониманию ИС. ВОИС создает и распространяет широкий спектр материалов для выхода на широкую публику. Это имеет целью содействие творческой деятельности и инновациям, а также совершенствованию понимания методов охраны и получению преимуществ за счет использования ИС. Семинары и информационная продукция также направлены на специфические группы, в частности авторов, малые и средние предприятия, исследовательские учреждения и разработчиков политики. Другие мероприятия по повышению осознания содействуют усилиям государств-членов в области защиты прав ИС.

### Предоставление форума для обсуждения. Заседания в рамках ВОИС регулярно собирают заинтересованных представителей правительств и других групп, а также гражданского общества в целях обеспечения конструктивного обсуждения актуальных вызовов. ВОИС также заказывает исследования по новым вопросам.

### Государства-члены. Государства-члены ВОИС определяют стратегическую направленность и деятельность Организации. Они встречаются на Ассамблеях, в рамках комитетов и других директивных органах. В настоящее время членами ВОИС являются 183 государства или более 90% стран мира.

### Критерии членства и процедура приема в состав членов. Для того, чтобы стать членом государство должно сдать на хранение Генеральному директору ВОИС в Женеве ратификационную грамоту или акт о присоединении. Как предусмотрено в Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, членство в ВОИС открыто для:

1) любого государства, являющегося членом Парижского союза по охране промышленной собственности или Бернского союза по охране литературных и художественных произведений;

2) любого государства, являющегося членом Организации Объединенных Наций, какого-либо из специализированных учреждений, находящихся в связи с Организацией Объединенных Наций, или Международного агентства по атомной энергии, или являющегося стороной Статута Международного Суда; или

3) любого государства, которое Генеральная Ассамблея пригласила стать государством-членом Организации.

Условия, регулирующие мандат, функции, финансы и процедуры ВОИС, изложены в Конвенции ВОИС.

Секретариат ВОИС или Международное бюро расположен в Женеве и имеет штатных сотрудников, представляющих более 90 стран. Штатные сотрудники ВОИС включают экспертов по различным областям права и практики ИС, а также специалистов в области государственной политики, экономики, администрации.

Соответствующие отделы Секретариата отвечают за координацию встреч государств-членов и реализацию их решений, за администрацию международных систем регистрации в области ИС, за разработку и реализацию программ, направленных на достижение целей ВОИС, а также за обеспечение хранилища экспертных знаний в области ИС для оказания помощи своим государствам-членам.

* Органиграмма
* Главные должностные лица
* Профиль Генерального директора

НПО, МПО, гражданское общество. ВОИС работает с широким спектром заинтересованных лиц, включая другие межправительственные делегации, неправительственные делегации, представителей гражданского общества и промышленных групп.

В настоящее время на заседаниях ВОИС статус наблюдателя имеют около 250 НПО и МПО.

### Программа и бюджет. Каждые два года Генеральный директор ВОИС представляет государствам-членам на одобрение документ, содержащий Программу и бюджет. В нем подробно характеризуются цели, показатели производительности и бюджетное планирование для всех предлагаемых видов программной деятельности.

 ВОИС отличается от других организаций системы ООН тем, что она в значительной мере является самофинансируемой. Около 90% ассигнованных в бюджете на двухлетний период 2006-2007 гг. расходов Организации в сумме 531 млн. шв. франков поступят за счет доходов от услуг, которые ВОИС предоставляет пользователям международных регистрационных систем (РСТ, Мадридская система, Гаагская система и пр.). Остальные 10% поступят главным образом за счет доходов в рамках услуг ВОИС по арбитражу и посредничеству, а также продажи публикаций, плюс взносы государств-членов. Размер этих взносов сравнительно невелик. Каждая из крупнейших пяти стран по уплате взносов вносит приблизительно 0,5% бюджета Организации.

 Международная охрана ИС осуществляется путем соблюдения международных договоров и конвенций, подписанными странами участниками ВОИС.

###  Договоры по охране интеллектуальной собственности

Эта группа договоров определяет международно-признанные основные стандарты охраны интеллектуальной собственности в каждой стране.

* Договор о патентном праве (ПЛТ)
* Парижская конвенция об охране промышленной собственности
* Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений
* Римская конвенция по охране интересов исполнителей, производителей фонограмм и органов вещания
* Найробский договор об охране олимпийского символа
* Договор о законах по товарным знакам
	+ Статьи
	+ Инструкция к Договору о законах по товарным знакам
	+ Типовой международный бланк заявки
* Брюссельская конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники
* Договор ВОИС по авторскому праву
* Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам

### Договоры о глобальной системе охраны

Эта группа обеспечивает, чтобы каждая международная регистрация или подача заявки действовали в любом соответствующем подписавшем государстве. Услуги, предоставляемые ВОИС в соответствии с этими договорами, упрощают и сокращают стоимость подготовки или подачи отдельных заявок во всех странах, в которых запрашивается охрана в отношении какого-либо данного права интеллектуальной собственности.

* Договор о патентной кооперации (РСТ)
* Инструкция к договору о патентной кооперации
* Мадридское соглашение о международной регистрации знаков
* Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков
* Общая инструкция к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков и протоколу к этому Соглашению
* Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов
* Инструкция к Гаагскому соглашению о международном депонировании промышленных образцов
* Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры
* Инструкция к Будапештскому договору о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры
* Лиссабонское соглашение об охране наименований мест происхождения и их международной регистрации

### Договоры о классификациях

Эта группа создает системы классификаций, которые организуют информацию об изобретениях, товарных знаках и промышленных образцах в индексированные, управляемые структуры для облегчения поиска

* Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов
* Ниццкое соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков
* Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации

##

## **2.2 Защита таможенными органами прав интеллектуальной собственности в РФ**

В целях обеспечения реализации таможенными органами Российской Федерации функции по защите прав интеллектуальной собственности и на основании статей 149, 393 - 400, 403 Таможенного кодекса Российской Федерации (Собрание законодательства Российской Федерации, 2003, N 22, ст.2066) на территории Российской федерации действует приказ ГТК РФ от 27 октября 2003г. N 1199 «Об утверждении Положения о защите интеллектуальной собственности таможенными органами»[28].

Положение о защите прав интеллектуальной собственности таможенными органами

 Положение о защите прав интеллектуальной собственности таможенными органами разработано на основе таможенного законодательства Российской Федерации и законодательства Российской Федерации об интеллектуальной собственности, а также международных договоров и иных обязательств Российской Федерации в целях обеспечения защиты прав интеллектуальной собственности и пресечения незаконного оборота через таможенную границу Российской Федерации (далее - таможенная граница) товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности.

Положение в соответствии с Таможенным кодексом Российской Федерации (далее - Кодекс) определяет единый порядок обеспечения защиты прав интеллектуальной собственности таможенными органами, в том числе порядок подачи заявления о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, требования к заявляемым сведениям в зависимости от вида объекта интеллектуальной собственности, порядок ведения таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности.

Правообладатель вправе подать заявление о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска только тех товаров, которые содержат объекты авторского права, смежных прав, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров и в отношении которых у правообладателя имеются достаточные основания полагать, что их перемещение через таможенную границу или совершение с ними иных действий при их нахождении под таможенным контролем может осуществляться с нарушением его исключительных прав в соответствии с законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности (далее - товары, обладающие признаками контрафактных).

Таможенные органы принимают меры, связанные с приостановлением выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных, на основании письменного заявления правообладателя или его представителя.

Меры, связанные с приостановлением выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных, принимаются таможенными органами при перемещении товаров через таможенную границу или совершении иных действий с товарами, находящимися под таможенным контролем.

В соответствии со статьей 360 Кодекса товары, ввезенные на таможенную территорию Российской Федерации, считаются находящимися под таможенным контролем с момента пересечения таможенной границы при их прибытии на таможенную территорию Российской Федерации и до момента:

- выпуска для свободного обращения;

- уничтожения;

- отказа в пользу государства;

- обращения товаров в федеральную собственность либо распоряжения ими иным способом в соответствии с таможенным законодательством Российской Федерации;

- фактического вывоза товаров и транспортных средств с таможенной территории Российской Федерации.

Российские товары и транспортные средства считаются находящимися под таможенным контролем при их вывозе с таможенной территории Российской Федерации с момента принятия таможенной декларации или совершения действий, непосредственно направленных на вывоз товаров с таможенной территории Российской Федерации, и до пересечения таможенной границы.

Меры, связанные с приостановлением выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных, принимаются таможенными органами вне зависимости от вида заявленного таможенного режима либо иной таможенной процедуры, под которую помещаются товары.

Меры, связанные с приостановлением таможенными органами выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных, не препятствуют правообладателю прибегать к любым средствам защиты своих прав в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В целях обеспечения защиты прав интеллектуальной собственности могут применяться методы анализа рисков для определения товаров, документов и лиц, подлежащих проверке, а также степень такой проверки.

Подача заявления о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, порядок его рассмотрения и принятия решения.

Правообладатель или его представитель (далее - заявитель), имеющий достаточные основания полагать, что при перемещении товаров через таможенную границу или при совершении иных действий с товарами, находящимися под таможенным контролем, может иметь место нарушение прав правообладателя в соответствии с законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности, вправе подать заявление о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска таких товаров (далее - Заявление).

Заявление подается в письменном виде в Федеральную Таможенную Службу Российской Федерации (ФТС России). Заявление и прилагаемые к нему документы представляются непосредственно в ФТС России или направляются почтой. Заявление и прилагаемые к нему документы должны быть оформлены в соответствии со следующими требованиями:

- копии документов должны быть хорошего качества с ясными оттисками печатей и штампов;

- к документам должна прилагаться опись с указанием количества страниц в каждом документе.

Заявление и документы следует вложить в твердую папку или плотный конверт. Заявление и прилагаемые к нему документы могут передаваться по факсу с последующим представлением их оригиналов с соблюдением соответствующих требований.

Заявление, подаваемое юридическим лицом, должно быть подписано его руководителем или лицом, его замещающим. Подпись заверяется печатью юридического лица.

Заявление от лица правообладателя, являющегося иностранным лицом и не имеющего возможности представительства на территории Российской Федерации перед таможенными органами с учетом требований пунктов 59 - 64 настоящего Положения, может быть подано через российских юридических лиц, имеющих постоянное местонахождение в Российской Федерации, либо физических лиц, проживающих в Российской Федерации, в том числе зарегистрированных на территории Российской Федерации в качестве индивидуальных предпринимателей.

Заявление должно относиться к одному объекту интеллектуальной собственности (объектам авторского права, объектам смежных прав, товарным знакам, знакам обслуживания, наименованиям мест происхождения товаров).

Заявление составляется на русском языке. В соответствии с настоящим Положением отдельные сведения могут представляться на иностранном языке.

Документы, прилагаемые к заявлению либо направляемые в ГТК России по его запросу, должны быть составлены на русском языке. В случае представления документов на иностранном языке, к заявлению прилагается их перевод на русский язык.

Заявление должно содержать следующие сведения:

- о заявителе;

- об объекте интеллектуальной собственности;

- о товарах, обладающих признаками контрафактных;

- о предполагаемом сроке принятия мер по приостановлению выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных.

Для целей данного Положения под сведениями о заявителе понимаются полное официальное наименование юридического лица с указанием организационно-правовой формы (согласно учредительным документам) или фамилия, имя (и отчество, если оно имеется) физического лица.

Для российского юридического лица указываются:

- место нахождения;

- почтовый адрес;

- номер телефона, факса, телекса, адрес электронной почты и иные данные, необходимые таможенным органам для уведомления о приостановлении выпуска товаров;

- сведения о государственной регистрации;

- сведения о постановке на учет в налоговом органе в качестве налогоплательщика и об идентификационном номере налогоплательщика (ИНН).

Для российского физического лица, в том числе, указывается документ, удостоверяющий личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации, его серия и номер, дата выдачи, наименование органа его выдавшего, дата и место рождения, адрес регистрации по месту жительства, почтовый адрес, ИНН (если имеется).

Если заявителем является представитель правообладателя, то также указываются сведения о правообладателе.

В случае если правообладатель является иностранной организацией, в Заявлении указываются:

- полное и сокращенное наименование и организационно-правовая форма иностранной организации на русском языке и иностранном языке (в латинской транскрипции);

- полный адрес иностранной организации в стране регистрации на русском и иностранном языках (в латинской транскрипции);

- сведения о регистрации на основании данных торгового реестра, или сертификата об инкорпорации, или другого документа аналогичного характера соответствующей страны происхождения, содержащего информацию об органе, зарегистрировавшим иностранное юридическое лицо, регистрационном номере, дате и месте регистрации.

Если правообладатель является иностранным физическим лицом, в Заявлении указываются фамилия, полное имя и адрес места жительства.

В отношении объекта интеллектуальной собственности в Заявлении указываются следующие сведения:

1) для объектов авторского права:

- форма произведения (письменная, звуко- или видеозапись, изображение, объемно-пространственная и т.д.);

- вид произведения (литературное, программа для ЭВМ, музыкальное, аудиовизуальное, живопись, скульптура, графика, дизайн, фотографическое, и т.д.);

- наименование каждого из заявляемых объектов;

- описание каждого из заявляемых объектов;

- сведения о документах, подтверждающих наличие прав;

- сведения о договорах на передачу прав;

- сведения о документах, подтверждающих введение товаров, содержащих объекты авторского права, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия;

2) для объектов смежных прав:

- форма произведения (звукозапись, видеозапись и т.д.);

- вид произведения (программа для ЭВМ, музыкальное, аудиовизуальное, и т.д.);

- наименование каждого из заявляемых объектов;

- описание каждого из заявляемых объектов;

- сведения о документах, подтверждающих наличие прав;

- сведения о договорах на передачу прав;

- сведения о документах, подтверждающих введение товаров, содержащих объекты смежных прав, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия;

3) для товарных знаков и знаков обслуживания:

- наименования (указания или изображения) товарных знаков (знаков обслуживания);

- описание товарных знаков (знаков обслуживания);

- перечень товаров и услуг с указанием их классов в соответствии с Международной классификацией товаров и услуг (МКТУ), в отношении которых зарегистрирован товарный знак или знак обслуживания;

- сведения о документах, подтверждающих регистрацию товарных знаков (знаков обслуживания) в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации;

- сведения о договорах уступки в случае, если исключительные права приобретены по договору об уступке товарного знака;

- сведения о лицензионных (сублицензионных) договорах и лицензиатах (сублицензиатах);

- сведения о документах, подтверждающих введение товаров, обозначенных товарными знаками, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия;

4) для наименований мест происхождения товаров:

- наименование места происхождения товара;

- перечень товаров и услуг с указанием их классов в соответствии с МКТУ, в отношении которых зарегистрировано наименование места происхождения товара;

- сведения о документах, подтверждающих регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации;

- сведения о документах, подтверждающих введение товаров, содержащих наименование места происхождения товара, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Сведения о товарах, обладающих признаками контрафактных, применительно к каждому из наименований объекта интеллектуальной собственности, указанных в Заявлении, должны представлять собой подробную информацию о товарах, обеспечивающую возможность их выявления таможенными органами (описание внешнего вида товаров (их упаковки, этикетки и т.д.), указание уполномоченных импортеров, имеющих согласие правообладателя на введение товаров в гражданский оборот, экспортеров, производителей и др.), включая коды товаров не менее чем на уровне первых четырех знаков в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности Российской Федерации (ТН ВЭД России), а также о предполагаемых местах ввоза на таможенную территорию Российской Федерации (вывоза с таможенной территории Российской Федерации) и импортерах (экспортерах) товаров в случае, если имеется такая информация.

Сведения о предполагаемом сроке принятия мер по приостановлению выпуска товаров представляют собой период времени, в течение которого, по мнению заявителя, потребуется участие таможенных органов в защите прав на объекты интеллектуальной собственности, указанные в Заявлении, посредством принятия мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных.

Указываемый в Заявлении срок не должен быть более срока правовой - свидетельство на товарный знак (знак обслуживания);

- выписка из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации;

- выписка из Перечня общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков;

- договор об уступке товарного знака;

- лицензионные договоры на использование товарного знака;

- сублицензионные договоры на использование товарного знака;

- документы, подтверждающие введение товаров, обозначенных товарными знаками, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия;

4) для наименований мест происхождения товаров:

- свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара;

- выписка из Государственного реестра наименований мест происхождения товаров Российской Федерации.

В случае если Заявление подается от имени правообладателя, то к Заявлению помимо документов, подтверждающих сведения о правообладателе, прилагаются документы, подтверждающие сведения о представителе, а также доверенность, выданная правообладателем такому лицу.

В соответствии с пунктом 4 статьи 394 Кодекса к Заявлению прилагается письменное обязательство правообладателя о возмещении имущественного вреда, который может быть причинен декларанту, собственнику, получателю товаров или лицу, указанному в статье 16 Кодекса, в связи с приостановлением выпуска товаров, в случае, если в установленном законодательством Российской Федерации порядке не будет определено, что товары, в отношении которых принято решение о приостановлении выпуска (включая их упаковку и этикетку), являются контрафактными (далее - обязательство).

При наличии надлежащим образом оформленной доверенности на представление интересов правообладателя в таможенных органах Российской Федерации либо иного документа (лицензионного, авторского договора, договора коммерческого представительства и т.д.), делегирующего такие полномочия, обязательство может быть представлено заявителем.

Представляемые заявителем документы могут быть в виде оригиналов или копий, удостоверенных в соответствии с установленным порядком. При представлении копий, заверенных заявителем, могут быть затребованы оригиналы документов, которые после проверки на соответствие копиям возвращаются заявителю.

Заявитель может приложить к Заявлению образцы товаров, обладающих признаками контрафактных, а также образцы оригинальных товаров в целях их сравнения и определения отличительных особенностей.

В случае изменения сведений, указанных в Заявлении либо в представленных документах, в период его рассмотрения заявитель обязан письменно сообщить об этом в ФТС России в течение пяти рабочих дней.

Заявление от имени ФТС России рассматривает Главное управление тарифного и нетарифного регулирования ФТС России (ГУТНР).

В соответствии с требованиями пункта 5 статьи 394 Кодекса рассмотрение Заявления осуществляется в срок, не превышающий одного месяца со дня его поступления на рассмотрение.

Документы, направляемые в ФТС России после подачи Заявления (далее - материалы), должны содержать его номер и дату и подпись заявителя.

Материалы, не содержащие номера и даты Заявления, возвращаются без рассмотрения, если номер и дату не удается установить.

Материалы могут быть переданы по факсу с последующим представлением оригиналов в течение пятнадцати дней с даты их поступления по факсу вместе с сопроводительным письмом, идентифицирующим поступившие по факсу материалы. При соблюдении этого условия датой поступления материалов считается дата поступления материалов по факсу.

Если оригиналы материалов поступили по истечении указанного срока или они не идентичны материалам, поступившим по факсу, соответствующие материалы считаются поступившими на дату поступления их оригиналов, а содержание материалов, поступивших по факсу, в дальнейшем во внимание не принимается. До представления оригиналов материалы, переданные по факсу, считаются не поступившими.

Если материалы, поступившие по факсу, или какая-либо их часть не читаемы или не получены, соответствующие материалы или их часть считаются поступившими на дату поступления оригиналов.

Заявление, к которому не приложено обязательство, а также доверенность, рассмотрению не подлежит.

До принятия решения проводится проверка заявленных сведений и прилагаемых документов, а также их соответствие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации. Заявленные сведения и представленные документы считаются достоверными пока не доказано обратное.

В случае отсутствия необходимых сведений или документов либо в случае возникновения обоснованных сомнений в отношении достоверности представленных заявителем документов или сведений данные документы или сведения либо соответствующие подтверждения их достоверности могут быть запрошены у заявителя, а в случае, если заявителем является представитель правообладателя, непосредственно и у правообладателя.

Если заявитель оставил запрос о представлении необходимых документов и сведений, либо подтверждений их достоверности без ответа в течение одного месяца с даты его получения и не представил обращение о продлении срока исполнения запроса, Заявление признается отозванным и дальнейшему рассмотрению не подлежит, о чем заявитель уведомляется.

В целях проверки достоверности представленных заявителем сведений при рассмотрении заявления у третьих лиц, а также у государственных органов ГУТНР могут быть запрошены документы, подтверждающие сведения, указанные в Заявлении.

В случае направления запроса о представлении документов и сведений срок рассмотрения Заявления может быть продлен, но не более чем до двух месяцев.

Решение о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, или отказе в принятии таких мер принимается начальником ГУТНР, а в случае его отсутствия его заместителем.

При принятии положительного решения срок принятия мер по защите прав на объекты интеллектуальной собственности определяется с учетом сроков действия представленных документов, на основании которых принимается решение. Указанный срок не может быть более пяти лет со дня внесения объектов интеллектуальной собственности в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности.

Указанный срок может быть продлен на основании письменного заявления правообладателя, поданного не менее, чем за два месяца до истечения предыдущего срока, при условии соблюдения требований, предусмотренных статьей 394 и пунктом 2 статьи 395 Кодекса.

Решение об отказе в принятии мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, должно быть мотивированным.

О принятом решении заявитель уведомляется в письменной форме в течение трех дней со дня его принятия.

В течение пяти дней со дня получения уведомления о принятии положительного решения по Заявлению заявитель обязан представить документ, подтверждающий обеспечение обязательства, указанного в пункте 25 настоящего Положения, либо договор страхования риска ответственности за причинение вреда в пользу лиц, указанных в пункте 4 статьи 394 Кодекса, если указанный документ не был представлен ранее.

В случае изменения сведений, указанных в Заявлении либо в прилагаемых к нему документах, после принятия положительного решения информацию о них заявитель письменно направляет в ФТС России не позднее следующего дня после изменения таких сведений.

Таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности

С учетом статьи 395 Таможенного Кодекса объект интеллектуальной собственности вносится в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности (далее - Реестр) в течение трех дней со дня принятия положительного решения или получения документа в зависимости оттого, что произойдет позднее. Плата за включение в Реестр не взимается.

Реестр ведется специализированным подразделением ГУТНР в электронном виде и может дублироваться на бумажном носителе в виде журнала. Листы журнала должны быть пронумерованы и подписаны начальником ГУТНР или его заместителем.

Любые изменения и исправления в записях должны быть подписаны уполномоченным должностным лицом ГУТНР.

В Реестр вносятся следующие данные:

- регистрационный номер по Реестру;

- наименование (описание, изображение) объекта интеллектуальной собственности;

- сведения о правообладателе (наименование организации с указанием организационно-правовой формы или фамилия, имя, отчество физического лица, место нахождения и почтовый адрес);

- наименование, номер и дата документа, удостоверяющего наличие правовой охраны объекта интеллектуальной собственности (в случае, предусмотренном законодательством Российской Федерации);

- срок, на который объект интеллектуальной собственности внесен в Реестр;

- перечень товаров, в отношении которых принимаются меры (наименование, класс по МКТУ и код по ТН ВЭД России);

- сведения о лицах, представляющих по доверенности интересы владельца объекта интеллектуальной собственности (наименование организации с указанием организационно-правовой формы или фамилия, имя, отчество физического лица, место нахождения и почтовый адрес, номера телефонов, факсов, телекса, адрес электронной почты и т.п.);

- номер и дата письма ГУТНР о внесенном в Реестр объекте интеллектуальной собственности, направленного в таможенные органы.

Регистрационный номер объекта интеллектуальной собственности формируется в следующем виде:

00000/ZZZZZ-AAA/XX-ДДММГГ,

где: 00000 - пятизначный порядковый номер записи, присваиваемый объекту интеллектуальной собственности в нарастающем порядке независимо от его вида;

ZZZZZ - номер решения, присваиваемый в порядке возрастания;

ААА - порядковый номер объекта интеллектуальной собственности одной категории по решению;

XX - вид объекта интеллектуальной собственности:

АП - объект авторского права;

СП - объект смежных прав;

ТЗ - товарный знак (знак обслуживания);

НП - наименование места происхождения товаров;

ДДММГГ - день, месяц, последние цифры года внесения объекта интеллектуальной собственности в Реестр.

Объекты интеллектуальной собственности подлежат исключению из Реестра по желанию заявителя, а также, если истек срок правовой охраны объекта интеллектуальной собственности, если выявлена недостоверность заявленных сведений, если не выполняется условие по обеспечению исполнения обязательства, либо страхования риска ответственности за причинение вреда в пользу лиц, указанных в пункте 4 статьи 394 Кодекса, если правообладатель (его представитель), получивший уведомление (сообщение), в течение сроков приостановления выпуска товаров не обратился в уполномоченный в соответствии с законодательством Российской Федерации орган за защитой своих прав.

Исключение из Реестра осуществляется по письменному решению начальника (заместителя начальника) ГУТНР только при наличии оснований, указанных в настоящем пункте. Об исключении из Реестра с указанием оснований, послуживших для принятия такого решения, заявителю направляется уведомление в течение трех рабочих дней с даты принятия решения.

В Реестр могут быть внесены изменения и/или дополнения на основании информации, поступившей:

- от заявителя об изменении сведений, указанных в Заявлении либо в прилагаемых к нему документах или иных материалах;

- от правоохранительных или иных государственных органов, а также организаций о том, что лица, указанные в Реестре в качестве правообладателя, лишены или ограничены в правах на объект интеллектуальной собственности.

Внесение изменений и/или дополнений в Реестр оформляется решением начальника ГУТНР (его заместителя), о котором заявитель и таможенные органы уведомляются в письменной форме в течение трех дней со дня принятия такого решения.

Внесению изменений в Реестр может предшествовать проверка поступившей информации на основании решения начальника ГУТНР (его заместителя).

Исчисление срока, на который объект интеллектуальной собственности внесен в Реестр, может быть приостановлено на время, необходимое для проверки, о чем заявитель и таможенные органы уведомляются не позднее следующего рабочего дня. При этом, принятие мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, осуществляется в пределах срока

Информация об объектах интеллектуальной собственности, внесенных в Реестр, и сведения, необходимые для принятия мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, а также информация об исключении объекта интеллектуальной собственности из Реестра или изменении сведений, необходимых для принятия мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, направляется ГУТНР в таможенные органы не позднее одного рабочего дня, следующего за днем внесения (исключения) объекта интеллектуальной собственности в Реестр или внесения изменений.

Пресс-служба ФТС России осуществляет опубликование перечня объектов интеллектуальной собственности, включенных в Реестр, в официальных изданиях ФТС России. Отдельные данные Реестра могут быть размещены на Интернет-сайте ФТС России.

Меры, принимаемые таможенными органами при выявлении товаров, обладающих признаками контрафактных

Товары, содержащие объекты интеллектуальной собственности и перемещаемые через таможенную границу, подлежат таможенному оформлению и таможенному контролю в порядке, установленном таможенным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 125 Кодекса в целях обеспечения эффективности контроля соблюдения таможенного законодательства Российской Федерации ФТС России вправе устанавливать определенные таможенные органы для декларирования товаров в случае необходимости проведения специального контроля за отдельными товарами, содержащими объекты интеллектуальной собственности, по перечню, устанавливаемому Правительством Российской Федерации.

Товары, содержащие объекты интеллектуальной собственности, внесенные в Реестр, декларируются отдельно от остальных товаров путем подачи по желанию декларанта либо отдельной грузовой таможенной декларации (ГТД) либо отдельного дополнительного листа к основной ГТД.

ФТС России в соответствии с таможенным законодательством Российской Федерации может устанавливать особенности декларирования товаров, содержащих отдельные виды объектов интеллектуальной собственности.

В случае, если должностным лицом таможенного органа при проверке ГТД и прилагаемых документов и/или проведении таможенного досмотра выявлены товары, обладающие признаками контрафактных, выпуск таких товаров приостанавливается на 10 рабочих дней.

Товары, в отношении которых принято решение о приостановлении выпуска, приобретают (сохраняют) статус находящихся на временном хранении.

Решение о приостановлении выпуска товаров принимается начальником таможенного органа или лицом, его замещающим, в виде резолюции на рапорте, содержащем мотивированное обоснование приостановления выпуска, составленном должностным лицом таможенного органа незамедлительно после выявления признаков контрафактности. Решение принимается не позднее окончания рабочего дня, в течение которого составлен рапорт.

Исчисление срока действия решения о приостановлении выпуска товаров начинается со следующего рабочего дня после даты его принятия.

В ГТД либо на дополнительном листе к основной ГТД на товары, в отношении которых принято решение о приостановлении выпуска товаров, проставляется штамп "Выпуск приостановлен" с указанием даты принятия решения, заверяемый подписью и проставлением оттиска личной номерной печати должностного лица таможенного органа, ответственного за выпуск товаров.

Выпуск остальных товаров, в случае их декларирования в одной ГТД, осуществляется в соответствии с таможенным законодательством Российской Федерации независимо от принятого решения о приостановлении выпуска в отношении товаров, обладающих признаками контрафактных. При этом на основном листе ГТД проставляется штамп установленного образца, свидетельствующий о выпуске товаров, с отметкой "за исключением доп. листа N \_\_\_\_\_\_\_".

Уведомления о приостановлении выпуска товаров вручаются декларанту и правообладателю (его представителю) не позднее следующего дня после дня принятия решения о приостановлении выпуска товаров.

Уведомление должно содержать следующие данные:

1) декларанту:

- описание товара, в отношении которого принято решение о приостановлении выпуска, с указанием представленных на товар документов, достаточных для их идентификации, с указанием объекта интеллектуальной собственности, включенного в Реестр, признаки контрафактности которого содержит товар;

- выявленные признаки контрафактности;

- срок, на который принято решение о приостановлении выпуска товаров и дату его принятия;

- наименование (фамилия, имя, отчество) и адрес правообладателя (его представителя);

2) правообладателю (его представителю):

- наименование таможенного органа, принявшего решение о приостановлении выпуска товаров, его почтовый адрес, номера телефонов, факсов, телекса, адрес электронной почты и т.п.;

- наименование (фамилия, имя, отчество) и адрес декларанта товаров;

- место нахождения товаров, выпуск которых приостановлен, с указанием адреса;

- описание товара, в отношении которого принято решение о приостановлении выпуска с указанием наименования объекта интеллектуальной собственности, включенного в Реестр, признаки контрафактности которого содержит товар;

- выявленные признаки контрафактности;

- срок, на который принято решение о приостановлении выпуска товаров и дату его принятия.

В случае невозможности вручения уведомлений они направляются по почте заказным письмом, курьером или передаются любым иным способом, позволяющим оперативно информировать правообладателя (его представителя), декларанта и определить дату получения ими уведомления. В этом случае к копиям уведомлений, остающихся на хранении в таможенном органе, прилагаются документы, подтверждающие факт почтового отправления или иного способа их передачи декларанту и правообладателю (его представителю).

С письменного разрешения таможенного органа правообладатель и декларант (их представители) могут брать под таможенным контролем пробы и образцы товаров, в отношении которых принято решение о приостановлении выпуска, проводить их исследование, а также осматривать, фотографировать или иным образом фиксировать такие товары.

По обращению правообладателя (его представителя) таможенный орган может предоставить дополнительную информацию, которая может понадобиться правообладателю для доказывания нарушения его прав (информацию о производителе, отправителе, количестве и др.) за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Информация, полученная правообладателем (его представителем) или декларантом является конфиденциальной и не должна им разглашаться, передаваться третьим лицам, а также государственным органам, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

В случае, если правообладатель (его представитель) обратился в судебные органы с целью защиты его прав и/или в иные уполномоченные в соответствии с законодательством Российской Федерации органы для возбуждения дела об административном правонарушении и/или уголовного дела, правообладатель (его представитель) до истечения срока приостановления выпуска товаров вправе подать в таможенный орган мотивированное письменное обращение о продлении приостановления выпуска товаров с указанием срока такого продления.

Решение о продлении срока приостановления выпуска товаров принимается начальником таможенного органа или лицом, его замещающим, в виде резолюции "Продлить до \_\_\_\_\_\_\_\_\_" на обращении правообладателя (его представителя) с указанием даты окончания срока продления, определяемого с учетом сроков, указанных в обращении.

Срок, на который продлевается решение о приостановлении выпуска товаров, не может превышать 10 рабочих дней.

В ГТД в таком случае в месте проставления штампа "Выпуск приостановлен" делается запись "продлено до \_\_\_\_\_\_\_\_\_" с указанием даты, до которой продлено решение о приостановлении выпуска товаров. Запись заверяется в соответствии с пунктом 58 Положения.

Если до истечения срока приостановления выпуска товаров таможенным органом не будет получено (принято) решение об изъятии товаров или наложении ареста на товары либо не будет получено решение об их конфискации, решение о приостановлении выпуска товаров подлежит отмене в день, следующий за днем истечения срока приостановления выпуска товаров.

Решение о приостановлении выпуска товаров подлежит отмене до истечения срока приостановления выпуска товаров, если:

1) правообладатель (его представитель) обратился в таможенный орган с просьбой об отмене решения о приостановлении выпуска товаров;

2) объект интеллектуальной собственности исключен из Реестра.

Решение о приостановлении выпуска товаров подлежит отмене в день, когда стало известно о наличии вышеуказанных оснований.

Отмена решения о приостановлении выпуска товаров осуществляется начальником таможенного органа, принявшим такое решение, или лицом, его замещающим, в виде резолюции на соответствующем обращении правообладателя (его представителя) или на рапорте уполномоченного должностного лица таможенного органа, составленном в день, следующий за днем истечения срока приостановления выпуска товаров в случае, предусмотренном пунктом 66 настоящего Положения, либо в день когда стало известно об исключении объекта интеллектуальной собственности из Реестра.

После отмены такого решения выпуск товаров осуществляется в порядке, установленном таможенным законодательством Российской Федерации.

После отмены решения о приостановлении и выпуска товаров, которые декларировались путем подачи дополнительного листа, на основном листе ГТД после записи, предусмотренной частью второй пункта 58 настоящего Положения, делается отметка о дате выпуска таких товаров [28, ст. 58].

Если после изъятия или ареста товары не будут конфискованы или уничтожены в соответствии с уголовным, гражданским законодательством или законодательством об административных правонарушениях, оборот таких товаров на территории Российской Федерации допускается после их выпуска таможенными органами в соответствии с таможенным законодательством Российской Федерации.

В течение трех дней после принятия решения об отмене приостановления выпуска или принятия уполномоченными органами решения об изъятии, аресте или конфискации товаров, таможенный орган направляет в вышестоящий таможенный орган информацию, связанную с принятым решением о приостановлении выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных, с указанием объекта интеллектуальной собственности, внесенного в Реестр; номера ГТД, наименования товаров, выявленных признаков контрафактности; даты уведомления правообладателя (его представителя), данных об их действиях (бездействии); причины и даты принятия решения об отмене приостановления выпуска; номера и даты решения об изъятии, аресте или конфискации товаров, наименование органа, принявшего такое решение.

Региональные таможенные управления (РТУ) в течение пяти дней после получения информации от нижестоящих органов направляют обобщенную по региону деятельности информацию в ГУТНР.

Подразделения таможен и РТУ, в компетенцию которых входят вопросы защиты прав интеллектуальной собственности, формируют досье на объекты интеллектуальной собственности, внесенные в Реестр, сгруппированное по правообладателям. В досье отражаются обобщенные по региону деятельности все имевшие в течение срока, на который объекты интеллектуальной собственности включены в Реестр, место факты, связанные с перемещением товаров, содержащих данные объекты интеллектуальной собственности (в том числе, обладающих признаками контрафактных). Информацию, содержащуюся в досье, РТУ не позднее, чем за два месяца до окончания срока, на который объект интеллектуальной собственности внесен в Реестр, направляют в ГУТНР.

В заключении хотелось бы отметить, что в соответствии со статьей 400 Кодекса меры, связанные с приостановлением выпуска товаров в соответствии с настоящим Положением, не применяются таможенными органами в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности и перемещаемых через таможенную границу физическими лицами или пересылаемых в международных почтовых отправлениях в незначительном количестве, если такие товары предназначены для личных, семейных, домашних и иных, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности нужд.

В соответствии с пунктом 2 статьи 281 Кодекса предназначение товаров определяется таможенным органом, исходя из заявления физического лица о товарах, перемещаемых через таможенную границу, характера товаров и их количества, а также из частоты перемещения товаров через таможенную границу.

При выявлении таможенными органами признаков административных правонарушений (преступлений), производство по которым отнесено в соответствии с законодательством Российской Федерации к компетенции других государственных органов, таможенные органы в соответствии со статьей 411 Кодекса незамедлительно передают в установленном порядке информацию об этом соответствующим государственным органам.

Согласно требованиям пункта 3 статьи 397 Кодекса правообладатель в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации несет ответственность за имущественный вред, причиненный декларанту, собственнику, получателю товаров или лицу, указанному в статье 16 Кодекса, в результате приостановления выпуска товаров в соответствии с настоящим Положением, если в установленном законодательством Российской Федерации порядке не будет определено, что товары (включая их упаковку и этикетку) являются контрафактными.

Вред, причиненный правомерными действиями таможенных органов и их должностных лиц, согласно статье 413 Кодекса возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено Кодексом и иными федеральными законами.

В соответствии со статьей 413 Кодекса за неправомерные решения, действия (бездействия) должностные лица таможенных органов несут дисциплинарную, административную, уголовную и иную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации [33, ст. 413].

##

## **2.3 Проблемы таможенных органов в борьбе с контрафактной продукцией**

Согласно ГК РФ части четвертой ст. 1225, результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий и информационных ресурсов, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

* произведения науки, литературы и искусства;
* программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
* базы данных;
* результаты исполнения;
* фонограммы и видеозаписи;
* сообщение в эфир или по кабелю радио- или телевизионных передач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
* изобретения;
* полезные модели;
* промышленные образцы;
* селекционные достижения;
* топологии интегральных микросхем;
* секреты производства (ноу-хау);
* фирменные наименования;
* товарные знаки и знаки обслуживания;
* наименования мест происхождения товаров;
* коммерческие обозначения;
* доменные имена [8, ст. 1225].

Таможенным органам отводится ключевая роль в пресечении перемещения контрафактной продукции через таможенную границу Российской Федерации. Значительное количество контрафактной продукции поступает в страну с территории Украины, других стран СНГ, Ирана и Китая, а в приграничных с Россией территориях действует значительное количество цехов и заводов, выпускающих псевдофирменную продукцию. В такой ситуации чрезвычайно важно взять под контроль и в перспективе перекрыть все возможные каналы проникновения контрафактной продукции на рынки страны, что во многом зависит от эффективности деятельности таможенных органов по данному направлению

Проблема контрафакции и фальсификации товаров затрагивает все сферы производственной и предпринимательской деятельности.

Прежде чем говорить об ущербе, причиняемой контрафакцией, надо определиться в понятийном аппарате. До сих пор приходиться встречаться с тем, что даже в средствах массовой информации контрафактную продукцию нередко путают с фальсифицированной продукцией или считают эти понятия синонимичными. Поэтому целесообразно определить различия между ними.

Фальсификация - умышленное качественное изменение продукта с целью выдать товар более низкого качества за оригинальный.

Контрафакция - это изготовление, продажа или способствование незаконному использованию патента, нарушение авторского права, подделка. К контрафакции относятся, например использование отдельными фирмами на своих товарах обозначений, помещаемых на популярных товарах других фирм, в целях недобросовестной конкуренции и введения в заблуждение покупателя, а также литературная подделка, воспроизведение чужого произведения.

Ввоз и распространение контрафактной продукции, прежде всего, связаны с занижением таможенной стоимости товаров и фальсификацией количественных и качественных показателей товаров, влияющих на исчисление таможенных платежей. В настоящее время на внутреннем рынке России находится в обороте с нарушением авторских или патентных прав около 80 % товаров, импортированных в Россию или заявляемых российским потребителем под видом импортных, но произведенных на таможенной территории России. Незаконные доходы, получаемые в связи с нарушением исключительных прав, подпитывают преступную среду и способствуют осложнению криминальной ситуации в России [44].

С проблемой контрафактной и фальсифицированной продукции Россия столкнулась еще в начале 90-х годов, когда вместе с пришедшим товарным изобилием в нашу страну хлынул поток всевозможных подделок под "фирму". Наблюдается устойчивая тенденция роста количества правонарушений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с производством и распространением контрафактной и фальсифицированной продукции. Проблема фальсификации и контрафакта приобрела национальные масштабы и ставит под угрозу экономическую безопасность государства. На протяжении ряда лет наблюдается устойчивая тенденция роста количества выявленных правонарушений в этой области (Рис. 1).

Рис. 1 Тенденция выявления правонарушений в области контрафактной и фальсифицированной продукции в России

Производство и реализация контрафактной и фальсифицированной продукции представляют серьезную угрозу экономической безопасности как России, так и стран ближнего зарубежья.

По данным Исполнительного комитета Содружества Независимых Государств, имеют место исчисляемые значительными суммами недопоступления налоговых платежей в национальные бюджеты. По оценкам специалистов, ежегодные убытки составляют: по Российской Федерации - около 3 млрд. долларов США, Украине - 1,5 млрд. долларов, Республике Беларусь, Республике Казахстан, Кыргызской Республике и Республике Молдова - от 0,5 до 1,4 млрд. долларов США.

Перечень товаров лидирующих по количеству подделок

1. Одежда и обувь

2. Кондитерские изделия и иные продукты питания

3. Парфюмерия и косметика, алкогольная и табачная продукция

4. CD- и DVD-диски, кожгалантерея, часы, аксессуары, бытовая техника

5. Фармацевтическая продукция

Один из выходов из такой ситуации находится в том, чтобы бизнес и потребитель шли навстречу друг другу - то есть компании производили бы более доступный для массовых слоев населения товар, а покупатели пристальнее следили бы за качеством того, что они приобретают.

Одна из сегодняшних проблем, которая не позволяет в должной мере контролировать и выявлять контрафактную продукцию – это низкая регистрация товарных знаков правообладателями в Реестре объектов интеллектуальной собственности. На сегодняшний день в нем зарегистрировано около 900 товарных знаков известных компаний. Для сравнения, в одной Европе их более 5 тысяч. Необходимо активно привлекать представителей бизнеса, чтобы они регистрировали свои торговые марки. Это необходимо, прежде всего, для самих участников ВЭД, так как продукцию, с зарегистрированным в Реестре товарным знаком, намного легче защитить от контрафакта. И соответственно можно значительно снизить моральный и материальный ущерб законных правообладателей. Те компании, которые зарегистрировали свои товарные знаки и вошли в состав Содружества ( «Найк», «Юниливер», «Л’Ореаль», «Нестле», «Проктер энд Гамбл» и др), при активном сотрудничестве с представителями таможенных служб, существенно сократили процент поддельной продукции в своих товарных группах (Рис. 2).

Рис. 2 Тенденция выявления случаев поставок контрафактных товаров по Уральскому региону.

Несмотря на такой прогресс, таможенным органам предстоит решить еще несколько проблем, и в частности необходимо совершенствовать законодательство. Одним из шагов в этом направлении, должно стать наделение таможенных органов полномочиями по приостановлению выпуска товаров без заявлений правообладателя, так называемый принцип ex officio, который в 2003 году, уже обсуждался в Думе и не нашел в ней поддержки. Смысл предлагаемого ФТС России нововведения в том, что любая продукция сомнительного, на взгляд сотрудников таможни, качества, может быть отнесена к контрафактной. В том числе и та, которая не зарегистрирована в таможенном Реестре. Стоит добавить, что на сегодняшний день, контрафактом считается даже товар, изготовленный на заводе правообладателя знака, но ввозится на территорию РФ не уполномоченным импортером.

Также необходимы поправки в Административный кодекс в части, касающейся четкого определения судьбы конфискованного контрафакта. В настоящее время суды зачастую отдают такие решения на откуп подразделениям ФТС России. При этом, ФТС РФ придерживается мнения, что контрафактные товары должны уничтожаться.

Согласно данным исследования Еврокомиссии, Россия занимает второе место в списке производителей подделок после Китая. В одной группе с Россией по объему производства контрафакта находятся Украина, Чили и Турция.

На сегодняшний день доля контрафактной продукции сократилась по сравнению 1999 годом (Рис.3).

Рис. 3 Доля контрафактной продукции на Российском рынке

Благодаря совместным усилиям компаний и ФТС России удается снизить объем контрафакта до 3% от всего товара на российском рынке.

Проводимые Уральским таможенным управлением встречи с представителями правообладателей крупнейших зарубежных компаний, работающих на российском рынке, позволили определить ряд проблем по организации взаимодействия в области защиты интеллектуальной собственности.

Одна из проблем это - недостаточность знаний у должностных лиц таможенных органов по идентификации контрафактной продукции. Его предложено решать, организовав на постоянной основе проведение учебных занятий с должностными лицами таможенных органов региона, участвующими в процессе оформления товаров. Занятия будут проводить специалисты по идентификации контрафактной продукции (правообладатели). Такого рода обучения необходимо проводить в таможнях, в зоне деятельности которых, предполагается ввоз или вывоз контрафактной продукции. Здесь значительную помощь окажут разработанные правообладателями методические и справочные материалы по идентификации контрафактной продукции [37].

Следующая проблема - это отсутствие информирования правообладателями таможенных органов о потоках, каналах поставок, местах сокрытия контрафактных товаров. Ведь именно правообладатели, создавая специальные службы безопасности, нанимая юридические и охранные компании, привлекая к работе различные компетентные государственные и правоохранительные органы, отслеживая конъюнктуру рынка и работая с розничными торговыми сетями и пострадавшими потребителями, становятся обладателями полной оперативной информации, необходимой для выявления поддельной продукции.

Еще одна проблема, которая сегодня приобретает серьезные масштабы – это перемещение через таможенную границу контрафактной продукции физическими лицами. Крупные партии поддельных товаров дробятся за рубежом, перевозятся на российскую территорию, где аккумулируются на складах, формируются в товарные партии, которые реализуются в другие регионы РФ

Отдельной проблемой, возникающей у таможенных органов при осуществлении в пределах своей компетенции защиты прав на интеллектуальную собственность - нежелание самих правообладателей, отказ от применения к нарушителям мер административного воздействия. Наболевшая проблема для нашего региона, возникающая при применении таможенными органами мер, связанных с приостановлением выпуска товара, обладающего признаками контрафактных (кондитерские изделия), не единственная. Так, в зоне деятельности таможен Уральского региона часто беспрепятственно вывозится товар, маркированный товарными знаками, включенными в таможенный реестр, с согласия правообладателя лицами, не поименованными в письме ФТС России о включения данного товарного знака в таможенный реестр, где определен перечень лиц, уполномоченных ввозить и вывозить указанную продукцию.

Трудности возникают и в проведении экспертизы на предмет сходства до степени смешения. Необходимо определить экспертные организации, уполномоченные на проведение исследований и выдачу заключений на предмет наличия или отсутствия сходства до степени смешения. Кроме того, как показывает практика, многие международные компании - владельцы товарных знаков - не знакомы с механизмом защиты прав владельцев интеллектуальной собственности в РФ, что, естественно, препятствует тесному взаимодействию и не позволяет таможенным органам РФ обезопасить рынок России от низкокачественных подделок. Защита прав интеллектуальной собственности очень интересная и злободневная тема. В решении многочисленных проблем этой сферы внешнеэкономической деятельности заинтересовано в первую очередь само государство и бизнес, и не в последнюю - общество, как представитель потребительского класса. А вступление России в ВТО еще больше повышает важность поднятой темы.

Одной из проблем, возникающих у таможенных органов – это низкая правовая грамотность фирм-правонарушителей, которые зачастую не знают о принципах правового регулирования интеллектуальной собственности или недооценивают его практическое значение. Это происходит в силу того, что фирмы-правообладатели недостаточно информируют рядовых потребителей о своих правах на данный товарный знак и о последствиях за незаконное использование торговой марки (гражданская, административная и уголовная ответственность).

 Для вступления России в ВТО необходимо привести национальное законодательство в соответствие с международными стандартами. РФ в настоящее время не является участницей Международного соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) - это основной документ ВТО в части защиты прав интеллектуальной собственности.

**3. Концепция повышения эффективности борьбы с незаконным использованием товарных знаков**

##

## **3.1 Необходимость повышения эффективности борьбы с незаконным использованием товарных знаков**

На товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, закрепляется исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Исключительное право на товарный знак, зарегистрированный международной организацией или в иностранном государстве, действует на территории Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации. Исключительное право на товарный знак признается и охраняется при условии государственной регистрации соответствующего товарного знака федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков).

На товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Виды товарных знаков:

1. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

2. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

4) в предложениях о продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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

Лицо, осуществляющее посредническую деятельность, может на основе договора использовать свой товарный знак наряду с товарным знаком изготовителя товаров или вместо его товарного знака.

Правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком, состоит из латинской буквы "R" или латинской буквы "R" в окружности R либо словесного обозначения "товарный знак" или "зарегистрированный товарный знак" и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

Правовая охрана товарного знака прекращается:

1) в связи с истечением срока действия исключительного права на товарный знак;

2) на основании принятого решения суда о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака в связи с использованием этого знака на товарах, не обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками;

3) на основании принятого решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием;

4) на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае прекращения юридического лица - правообладателя - или прекращения предпринимательской деятельности гражданина-правообладателя;

5) в случае отказа правообладателя от права на товарный знак;

6) на основании принятого по заявлению любого лица решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае его превращения в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

Срок действия исключительного права на товарный знак

1. Исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

2. Срок действия исключительного права на товарный знак может быть продлен на десять лет по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года действия этого права. Продление срока действия исключительного права на товарный знак возможно неограниченное число раз.

3. Запись о продлении срока действия исключительного права на товарный знак вносится федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственный реестр товарных знаков и в свидетельство на товарный знак.

Ответственность за незаконное использование товарного знака.

1. Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно использованы товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

2. Правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения либо уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров в случае невозможности удаления с них незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения, за исключением случаев передачи этих контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров правообладателю по его заявлению в счет возмещения убытков.

3. Лицо, нарушившее право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

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

1) в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, либо в двукратном размере стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование товарного знака.

5. Лицо, производящее предупредительную маркировку по отношению к не зарегистрированному в Российской Федерации товарному знаку, несет ответственность в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации [8, §2].

Статьей 14.10 Кодекса об административных правонарушениях РФ предусмотрена административная ответственность за **незаконное использование чужого товарного знака [19,ст. 14.10].**

В соответствии с этой статьей незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на должностных лиц - от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на юридических лиц - от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара.

В статье 4 Закона РФ от 23.09.1992 N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" (с последующими изменениями и дополнениями) нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) признается использование без его разрешения в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения: на товарах, на этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях к продаже товаров; в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации. Товары, этикетки, упаковки этих товаров, на которых незаконно используется товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными [17, ст. 4].

В случае если субъектом данного административного правонарушения является организация или индивидуальный предприниматель рассмотрение дела осуществляет арбитражный суд, так как в соответствии со ст. 23.1. Кодекса об административных правонарушениях РФ судьи арбитражных судов рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 6.14, 7.24, 14.1, 14.10 - 14.14, частями 1 и 2 статьи 14.16, частями 1, 3 и 4 статьи 14.17, статьями 14.18, 14.21 - 14.23, 14.27, 15.10, частями 1 и 2 статьи 19.19 настоящего Кодекса, совершенных юридическими лицами, а также индивидуальными предпринимателями [19].

Незаконное использование товарного знака (знака обслуживания) или сходного с ним до степени смешения обозначения - один из наиболее часто встречающихся нарушений в области интеллектуальной собственности.

И этому есть ряд объективных причин. Во-первых, это связано с появлением в стране все большего числа хозяйствующих субъектов. Во-вторых, этот вид собственности имеет более массовый характер по сравнению с другими объектами. В-третьих, развитие экономических связей обеспечивает потребительский спрос на импорт (экспорт) новых брендовых товаров и услуг (под брендом понимается совокупность устойчивых ассоциаций, вызываемых у адресата названием, товарным знаком, упаковкой и внешним видом товара, а также грамотно осуществляемой маркетинговой политикой).

## **3.2 Методы повышения эффективности борьбы с незаконным использованием товарных знаков**

Правообладатель, пострадавший от незаконных действий по использованию его товарного знака, прилагая определенные усилия, может добиться не только прекращения нарушения исключительных прав на товарный знак, взыскать убытки либо установленную судом компенсацию в размере от 100 тысяч до 5 миллионов рублей, но и привлечения виновного лица к административной либо уголовной ответственности. Даже в том случае, если правообладатель обладает собственной юридической службой, достичь указанных результатов без привлечения специалистов в области правовой охраны интеллектуальной собственности достаточно трудно. Опыт показывает, что юристы, не специализирующиеся непосредственно в делах, связанных с защитой прав на объекты интеллектуальной собственности, зачастую некорректно используют или интерпретируют положения соответствующих нормативных актов, что может крайне негативно сказаться на всей работе, которую владелец товарного знака намерен провести с нарушителем своих прав.

Опыт свидетельствует о том, что наиболее эффективным методом борьбы с незаконным использованием зарегистрированных товарных знаков или обозначений, сходных с ними до степени смешения, является, как ни странно, не привлечение правоохранительных органов к прекращению такой незаконной деятельности, а ведение переговорной работы с нарушителями прав на данную категорию объектов промышленной собственности. Дело в том, что нормы действующего Уголовного кодекса Российской Федерации, и, в частности, ст. 180 "Незаконное использование товарного знака", и, порой, нормы Кодекса РФ об административных правонарушениях (ст. 14.10), оказываются по ряду причин неприменимыми на практике [19; 35].

Попытка добиться решения о запрете незаконного использования товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, посредством обращения в суд с соответствующим иском, рискует затянуться, и может повлечь расходы, порой превосходящие возможную выгоду от "благоприятного" для истца судебного решения, тем более что ответчик, пригласив профессионального юриста к участию в деле, всегда сможет затянуть ход рассмотрения дела. Таким образом, у владельца товарного знака остается сравнительно ограниченное поле деятельности по прекращению нарушения своих прав. Начинать урегулирование вопроса о прекращении нарушения прав на товарный знак следует, разумеется, с получения доказательств его нарушения. В качестве доказательств могут фигурировать, как правило, товары, изготовленные (проданные, импортированные) нарушителем прав или их предложение к продаже, т. е. реклама. Важно отметить, что порой приобретение у нарушителя прав на товарный знак, образца товара, нарушающего права владельца объекта промышленной собственности, само по себе может быть связано со значительными затратами. В связи с этим при определении предполагаемой сметы расходов на пресечение незаконного использования товарных знаков целесообразно принимать во внимание обстоятельства, связанные с каждым конкретным нарушением, и не стремиться при первой же возможности приобрести образец продукции. Иногда достаточно только сбора информации рекламного характера и получения прейскурантов с упоминанием товаров, нарушающих права на товарный знак. В случае если обстоятельства позволяют, целесообразно сфотографировать образец контрафактного товара. Вторым и зачастую определяющим весь дальнейших ход мероприятий, связанных с пресечением незаконного использования товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, является подготовка и направление претензионного письма нарушителю. Для этих целей настоятельно рекомендуется обратиться к специалисту, профессионально занимающемуся вопросами борьбы с нарушениями прав на объекты интеллектуальной собственности. Это связано в основном с тем, что такой специалист должен, помимо юридических навыков, владеть методологией сравнительного анализа зарегистрированного (или охраняемого) в Российской Федерации товарного знака и обозначения, которое предположительно является тождественным ему или сходным с ним до степени смешения.

В случае если речь идет о нарушении прав на товарный знак претензионное письмо, адресованное нарушителю, как правило, должно содержать обоснование использования нарушителем чужого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения. Также должна быть обоснована незаконность использования товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, на основе ст. 4 Закона РФ "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях места происхождения товаров" (важно иметь ввиду, что недавно была принята новая редакция данного закона). В заключение целесообразно сформулировать перечень конкретных требований к нарушителю с указанием сроков их выполнения и последствий оставления письма без ответа. Надо отметить, что основной задачей претензионного письма является, как это ни странно, не угроза нарушителю или немедленное исполнение всех требований, изложенных в документе, а приглашение нарушителя к диалогу. Для этого письмо должно содержать ряд дополнительных пунктов, которые предназначены как раз для последней цели.

Как правило, правильно написанное и надлежащим образом доставленное (о доставке письма, особо, далее) нарушителю позволяет пригласить его на переговоры или начать переписку, в ходе которой можно установить мотивы и цели его действий, а также скорректировать выбранную тактику пресечения нарушения прав на товарный знак. Очень часто нарушитель воспринимает требование владельца товарного знака, изложенное в претензии, надлежащим образом, и дело решается быстро и практически с нулевыми затратами для предъявителя претензии. В 70 процентах случаев ведения переговоров с нарушителями прав на товарные знаки в течение первых пяти минут удается выяснить, что нарушитель не подозревал о наличии специального законодательства, регулирующего сферу интеллектуальной собственности.

Результатом правильного построения отношений с нарушителем прав на объекты интеллектуальной собственности возможны различные варианты решения данной проблемы. Во-первых, наиболее частым является добровольное прекращение нарушения прав на товарный знак его виновником (вероятнее всего, он переквалифицируется на конкурента владельца товарного знака). Вторым возможным вариантом, хотя и сравнительно редким, является установление полноценных коммерческих лицензионных отношений с бывшим нарушителем прав на товарный знак. Обязательным условием при этом должно быть приведение товаров, производимых лицензиатом (т.е. бывшим нарушителем), в соответствие со стандартами качества лицензиара (владельца товарного знака) и регистрация лицензионного договора в Российском агентстве по патентам и товарным знакам. Иногда владелец товарного знака может получить денежную компенсацию от нарушителя, значительно превосходящую его затраты на борьбу с нарушением своих прав. Также возможна и передача владельцу товарного знака произведенных и не распроданных товаров, нарушающих права на товарный знак. Помимо изложенных вариантов от нарушителя можно потребовать прекратить рекламу контрафактных изделий, в том числе в сети Интернет. Исключительно важными элементами при проведении работы по пресечению нарушений прав на товарные знаки является профилактика возможных нарушений посредством распространения предупредительных писем в дистрибьюторской (дилерской, агентской и т.п.) сети и привлечение широкой общественности (как правило, потребителей) с помощью средств массовой информации к работе владельца товарных знаков по пресечению такого незаконного использования объектов интеллектуальной собственности. Такая работа имеет исключительно важное значение и позволяет повысить объемы продаж и укрепить деловую репутацию владельца товарного знака, особенно, когда речь идет о незаконном использовании товарных знаков в отношении товаров массового потребления (продукты питания, средства гигиены, лекарственные средства). Целью таких писем обычно является уведомление максимального числа посредников (дистрибьюторов, агентов) между производителем оригинальных товаров и конечными потребителями о последствиях, которые могут возникнуть для них при приобретении товаров, в отношении которых товарный знак или обозначение, сходное с ним до степени смешения, используются незаконно. Текст такого письма также должен быть подготовлен профессиональным юристом, при этом письмо должно иметь исключительно "дипломатический" характер.

Данный метод эффективен, так как имеет место проблема правовой безграмотности граждан, потому что они зачастую не подозревают, что нарушают закон. Таким ситуациям должны препятствовать фирмы-правообладатели. Они должны доносить до широкой публики (например, через рекламу) о своих правах на данный товарный знак, и что при нарушении такового это влечет за собой гражданскую, административную и уголовную ответственность. Средства массовой информации, привлекаемые к публикации сведений о фактах выявления производства и продажи контрафактных изделий, а также о мерах, принимаемых владельцем товарного знака в отношении нарушителей его прав, также является очень эффективным и полезным инструментом в работе над пресечением незаконной деятельности производителей и распространителей контрафактной продукции. Призванные привлечь в первую очередь рядовых потребителей, такие статьи служат не только мерой профилактики нарушений прав на товарные знаки и иллюстрацией серьезности намерений владельцев товарных знаков, но и по сути, служат эффективной рекламой товаров, обозначаемых подделываемым товарным знаком, что дает возможность подчеркнуть выдающийся статус таких товарных знаков и продемонстрировать заботу его владельца о потребителях.

Эффективный метод воздействия на компании, которые используют чужие товарные знаки – это административное давление со стороны государства, но это должно сочетаться с эффективной правоприменительной практикой. Сейчас штраф за незаконное использование товарного знака составляет от 30 тыс. до 40 тыс. рублей. Исходя из выше изложенного, считаю, Федеральной Антимонопольной Службе РФ (ФАС) необходимо внести поправки в закон о защите конкуренции и изменить величину штрафа до 1% от оборота фирмы. При таких штрафах компания много раз подумает, прежде чем посягать на чужие бренды. Ведь если ФАС докажет ее вину, она не только понесет репутационные риски, но и лишится денег на развитие.

Чаще всего с незаконным использованием бренда сталкиваются компании, работающие на потребительском рынке. Один раз в жизни штраф в размере 1% от оборота «никого не убьет» - рентабельность в зависимости от отрасли составляет 5-20%. Тем более что чиновники будут взимать 1% от оборота по бухгалтерской отчетности, но здесь они могут столкнуться с проблемой, так как «белые» компании если и используют чужой бренд, то только ненамеренно. А у тех, кто на этом строит свой бизнес, нулевой баланс, так что и 1% от выручки - это ноль. Сейчас нередко случается так, что суд признает вину и взыскивает штраф, но компания ничего не платит, потому что счета ее пусты.

Следующий метод повышения эффективности борьбы с использованием чужих товарных знаков – сотрудничество государства и бизнеса в сфере защиты интеллектуальной собственности. Предприниматели должны отражать интеллектуальную собственность в своих активах и балансах. Капитализация интеллектуальной собственности в своих активах – это важно для России, если мы хотим легитимно войти в новую экономику, с новым легитимным оборотом нематериальных активов. За рубежом доля нематериальных активов в балансе предприятий составляет до 60-70%, у российских хозяйствующих субъектов – менее 1%. Это означает, что те объекты нематериальной собственности, которые сегодня формируют экономические, правовые и производственные отношения, нелегальным образом вводятся в хозяйственный оборот.

Производители контрафактной продукции часто прикрываются поддельными сертификатами и заключениями экспертов, т.е. преступления носят организованный характер. Кроме того, в местах, где в основном распространяется такая продукция, работают эксперты, врачи Санэпиднадзора, а также сотрудники правоохранительных органов невысокой квалификации. Поэтому необходимы хорошие специалисты, которые могли бы отличить контрафактную продукцию от легальной, доказать процессуально преступление или правонарушение. Именно это и является одной из проблем по борьбе с контрафактной продукцией – недостаточность знаний у должностных лиц таможенных органов по идентификации контрафактной продукции. Данную проблему необходимо решать, организовав на постоянной основе проведение учебных занятий с должностными лицами таможенных органов региона, участвующих в процессе оформления товаров. Такого рода обучения необходимо проводить в таможнях, в зоне деятельности которых предполагается ввоз или вывоз контрафактной продукции.

Автор данного проекта считает необходимым сотрудничество фирм-правообладателей с таможенными органами в целях предоставления методических и справочных материалов по идентификации контрафактной продукции. Рассмотрим реальный пример, ООО «Власта-Консалтинг» в сентябре 2006 года обратилось в Челябинскую таможню с письмом, в котором сообщило, что представляет в России интересы компании «adidas International Marketing B. V.» и «adidas Salomon AG» являющихся правообладателями товарных знаков adidas, в отношении любых вопросов, связанных с защитой интеллектуальной собственности и прав на товарные знаки adidas в России. ООО «Адидас» является единственной компанией, имеющей право ввоза/ вывоза на территорию РФ товаров, маркированных товарными знаками adidas, т.е. право использовать и разрешать использовать товарные знаки adidas на территории РФ.

В данном письме ООО «Власта-Консалтинг» дало четкое представление о возможных признаках контрафактной продукции с товарными знаками adidas. И для идентификации оригинальной и поддельной продукции направило наглядный материал для подробного изучения должностными лицами таможни, в целях выявления подделок в области своей компетенции.

Таким образом, хочется отметить высокую заинтересованность ООО «Власта-Консалтинг» в защите продукции adidas от подделок, а также желание сотрудничать с таможенными органами в области охраны интеллектуальной собственности. К сожалению, на сегодняшний день далеко не все фирмы-правообладатели так легко идут на контакт с таможенными органами. И это осложняет борьбу с нарушителями законов.

**4. безопасность перехода на инновационный путь развития**

Инвестиционные критерии безопасности перехода к инновационной экономике.

Вступая в XXI в., мировая экономика устремляется к грандиозным переменам, которые ориентированы на рост качества жизни и социального благосостояния общества, совершенствование структуры экономики и повы­шение качества воспроизводимого богатства, ускорение темпов накопления высокоинтеллектуального человеческого капитала и расширение высокотех­нологичных форм воспроизводства основного капитала путем ускорения инноваций, главным инструментом которых становится новая инвестиционная политика по переходу к инновационной экономике, которую сегодня начали реализовать все развитые страны мира.

Перед Россией, как и перед мировой экономикой, в XXI в. возникли новые макроэкономические проблемы, в первую очередь в области реализации новой инвестиционной политики по формированию инновационной эконо­мики. Главное условие выхода России из экономической стагнации - это ак­тивизация инвестиционной и инновационной деятельности для повышения экономической безопасности и создания предпосылок для дальнейшего устойчивого развития социально ориентированной инновационной экономики. Инвестиционная безопасность рассматривается в качестве подсистемы экономической безопасности. Она обеспечивает экономически безопасное обнов­ление и воспроизводство основного капитала и интеллектуального человечес­кого капитала с ориентацией на рост экономических результатов, на повышение эффективности производства, качества выпускаемых товаров и услуг, уровня жизни населения.

Между инвестициями и экономической динамикой существуют прямые и обратные системные связи: рост инвестиций в реальную хозяйственную деятельность способствует экономическому росту и, наоборот, снижение инвестиций может обусловить экономический спад. Известный экономист Дж. Кейнс ввел понятие мультипликатора К роста экономических результатов, оцениваемых ВВП, от увеличения объемов инвестиций I, т.е. рост ВВП= KI. Хотя на эту зависимость в реальной рыночной экономике влияют многие другие мак­роэкономические факторы (трудовые, материальные, финансовые и др.), ее можно принять в качестве теоретико-методологической основы определения инвестиционной макроэкономической или так называемой инвестиционно- экономической безопасности для мезоэкономических (в отраслях и регионах) и микроэкономических процессов (на предприятиях, в компаниях, в корпо­рациях и т.п.).

Современные теоретические и методологические подходы к обеспечению экономической безопасности базируются на системных принципах развития экономики, общества и государства. Одно из направлений экономической безопасности и ее системная составляющая - инвестиционная безопасность развития экономики, определяющая способы и методы предотвращения ин­вестиционных рисков и формирования благоприятного инвестиционного климата, от которых зависят обновление и воспроизводство основного капитала, выступающего базисом инвестирования новаций и перехода к инно­вационной экономике. Инвестиционные риски обусловлены формами и способами инвестиционной деятельности с учетом совершенства государст­венных механизмов реализации рыночных отношений и стабильности среду обитания человека как главных факторов экономической деятельности. Чем меньше инвестиционные риски, тем выше инвестиционная безопасность и тем благоприятнее инвестиционный климат, способствующий повышению инвестиционной активности бизнеса и экономической безопасности стра­ны. Поэтому инвестиционная (инвестиционно -экономическая) безопас­ность рассматривается в качестве подсистемы экономической безопасности, ориентирующейся на рост экономических результатов, увеличение эффек­тивности производства, повышение качества выпускаемых товаров и услуг и социальных условий. В качестве критериев инвестиционно - экономической безопасности принимаются индикаторы, характеризующие предельные зна­чения инвестиционной деятельности, при превышении которых невозмож­но обеспечить стабильность развития экономики в соответствии с целями социального развития и задачами обеспечения национальной безопасности страны.

Вместе с тем инвестиционная активность в конце прошлого века постоянно снижалась при неизменном ухудшении инвестиционного климата. По ми­ровым рейтингам Россия входит в группу стран с самым высоким уровнем инвестиционных рисков (в эту группу входят Колумбия, Эквадор, Северная Корея и др. - всего около 30 стран). Особенно отрицательно влияют на инвестиционные риски в нашей стране продолжающийся передел собственности и усиление криминально-бюрократических факторов.

Долговременная динамика экономики России в 1970-1990-х гг. показывает, что до 1990г. происходил непрерывный рост производственных капитало­вложений и национального дохода, причем производственные капиталовложения возрастали быстрее национального дохода и, таким образом, как бы «тянули» за собой экономику.

В период реформирования экономики России в 1992-1998 гг. объемы инвестиций в основной капитал сократились примерно в 5 раз при ухудшении их воспроизводственной структуры. Положительная динамика роста валовых ин­вестиций в экономику России отмечена только с 1999 г. при достижении наивысших темпов роста в 2000 г. Так, в 2000 г. прирост инвестиций в основной капитал превысил 14% при приросте ВВП более 8% по сравнению с 1999 г. Причем эта динамика инвестиций и ВВП обеспечивалась главным образом за счет увеличения средств, направляемых из прибыли самих предприятий. Хо­тя 1999 и 2000 гг. и стали в плане экономического развития нашей страны ис­ключением, прирост инвестиций был относительно незначительным по мас­штабам, обеспечившим в основном пополнение оборотного капитала, и во многом был обусловлен последствиями резкой девальвации национальной ва­люты в результате финансово-экономического кризиса 1998 г., после которо­го произошло некоторое улучшение конкурентных позиций отечественных предприятий (прежде всего экспортно- ориентированных отраслей и импорто­замещающих производств). Динамика инвестиций и общеэкономических по­казателей в период реформ и нестабильного развития экономики России представлена в табл. 1.

Таблица 1.

Индексы основных общеэкономических показателей в 1992-2002 гг.,

% к предыдущему году

|  |  |
| --- | --- |
| Показатель | Год |
|  | 1992 | 1993 | 1995 | 1997 | 2000 | 2001 | 2002 |
| ВВП | 95,0 | 91,3 | 95,8 | 100,8 | 108,3 | 105,4 | 104,1 |
| Инвестиции в основной капитал (капитальные вложения) | 85,0 | 88,0 | 90,0 | 95,0 | 114,4 | 107,2 | 102,8 |
| Индекс цен в капитальном строительстве, разы к предыдущему году | 3,4 | 18,5 | 2,7 | 1,1 | 1,3 | 1,1 | н.д. |
| Инвестиции на исследования и разработки (удельный вес по годам, % к ВВП) | 1,43 | 0,77 | 0,79 | 0,99 | 1,09 | 1,12 | 1,24\* |

В 2001-2002 гг. наблюдалась замедленная динамика прироста инвестиций в основной капитал - главный фактор затухающей динамики темпов прироста ВВП и нестабильной экономической ситуации в стране. По данным Госком­стата России (с учетом изменения методологии статистического наблюдения инвестиций), в 2002г. объем инвестиций в основной капитал в сопоставимых ценах увеличился на 2,8% по сравнению с предыдущим годом (в 2001г. - на 7,2%). Прирост ВВП составил 4,1% в 2002г. против 5,4% в 2001г. Сдерживающее влияние на повышение инвестиционной активности в 2002г. оказывали снижение доходности от экспортных операций, способствующее уменьше­нию прибыли в экспортно-ориентированных отраслях и их инвестиционных возможностей; ухудшение финансового состояния предприятий реального сектора экономики и снижение рентабельности производства вследствие роста издержек из-за опережающего увеличения цен и тарифов в отраслях естест­венных монополий; относительное снижение внутреннего спроса как на про­дукцию отраслей инвестиционного комплекса из-за уменьшения прибыли в обрабатывающих отраслях экономики, так и на потребительские товары (в частности, на продукцию легкой промышленности), в том числе из-за ужес­точения конкуренции со стороны импорта в условиях нестабильного курса рубля; значительные объемы выплат по внешнему долгу; высокая степень из­носа основных фондов; остающийся низким уровень развития банковского сектора и других финансовых институтов, обеспечивающих инвестиционную сферу финансовыми ресурсами.

Вместе с тем, чтобы создать надежный инвестиционный потенциал для стабильного роста экономических результатов в целях удвоения ВВП, к 2010 г. потребуется поддерживать активизацию инвестиционной деятельности при обеспечении ежегодного прироста инвестиций на уровне примерно 15-20%'. В противном случае неизбежно установление нестабильной динами­ки инвестиционной активности, отрицательно воздействующей на устойчи­вость темпов прироста ВВП, а при замедлении динамики вложений в основ­ной капитал ниже экономически безопасного уровня инвестиции могут стать тормозом экономического роста. Если предположить снижение прироста ин­вестиций до уровня 2002 г., то экономический рост в России может прекра­титься, что представляет собой одну из основных угроз экономической безо­пасности нашей страны.

Основным источником финансовых вложений в реальном секторе экономики продолжают оставаться собственные средства предприятий и организаций, составляющие более 70% общего объема финансовых вложений (в годы реформ этот показатель достигал 80% и выше). Структура финансовых вложений следующая: на краткосрочные вложения приходилось примерно 81%, а долгосрочные вложения составляли порядка 19% в 2002г. С позиции укрепле­ния экономической безопасности страны на долгосрочные вложения следует направлять не менее 50% инвестиционных ресурсов.

Продолжалось дальнейшее ухудшение качества основного капитала и старение основных производственных фондов, степень износа которых в 2002г. пре­вышала 50%, что создавало предпосылки возникновения техногенных катаст­роф. Особенно тревожит предельный износ активной части основных фондов, превысивший 60% в реальном секторе экономики, а по отдельным отраслям промышленности доходящий до 70-80%, в первую очередь в ряде подотраслей машиностроения (около 80%), химической и нефтехимической промышленно­сти (примерно 75%). Наиболее опасное положение складывается в сфере ком­муникаций, в первую очередь на трубопроводном транспорте (изношенность 70-80%), а также в отраслях теплообеспечения (80%), газоснабжения (70%), энергоснабжения (75%) и водообеспечения социальной сферы. Уже зимой 2002/03 г. стали наглядными последствия первых техногенных катастроф в со­циальной сфере, повлекшие за собой человеческие жертвы в ряде районов страны. Продолжается нарастание инвестиционных рисков при ухудшении ин­вестиционного климата и сокращении источников инвестиций, приводящее к возникновению новых экономических угроз. Для предотвращения техногенных катастроф собственных инвестиционных ресурсов предприятий недостаточно и необходимо принимать срочные меры по государственному стимулированию частных и иностранных инвестиций на основе критериев безопасности.

Для обеспечения стабильного экономического роста в России необходимо разработать долгосрочную инвестиционную политику, ориентированную на формирование инновационной экономики, - обеспечить приоритетное инвестирование наукоемкой промышленности, прежде всего высокотехнологичных предприятий машиностроения, на основе развития научно-инновационных циклов и накопления интеллектуального капитала. Предстоит определить на длительную перспективу структурные приоритеты развития инновационной экономики и создать механизмы государственного стимулирования эффективного вложения инвестиционных ресурсов в наукоемкие производства с учетом научно обоснованных критериев экономической и инвестиционной безопасности. Индикаторы инвестиционной безопасности на макроуровне могут выступать одновременно с критериями достижения стратегических це­лей социально-экономического развития страны и перехода к развитию ин­новационной экономики в России.

Обобщающий, комплексный индикатор экономической и инвестиционной бе­зопасности - доля накопления валовых инвестиций в ВВЮ. Эта доля в России не превышает в среднем 15-16% в последние 5-6 лет. Вместе с тем в струк­туре экономики преобладают капиталоемкие отрасли, в первую очередь топливно-сырьевые. Развитие наукоемких отраслей промышленности потребует еще большего увеличения капиталоемкости, в том числе в машиностроении на порядок. Поэтому долю накопления в ВВП, расходуемую на инвестиции, не­обходимо постепенно увеличивать с 15-16% до 28-30%4, направляя их через Российский банк развития (РБР) на целевое инвестирование новаций и кредитование венчурного бизнеса по ставке банковского процента не более 3(5)%. Для увеличения доли накоплений в ВВП предстоит создать надежные механизмы трансформации денежных средств, накопленных населением, в инвестиции путем гарантирования полного возврата вкладов при любых дефолтах и начисле­ния повышенных процентов при вложении их на валютные счета или в цен­ные бумаги РБР, направляемых на кредитование инвестиционных проектов развития реальной экономики России.

Макроэкономический индикатор инвестиционной безопасности - отношение темпов роста инвестиций к темпу роста ВВП. В современной экономике России этот индикатор характеризует превышение темпов прироста инвестиций над темпами прироста ВВП и должен иметь положительное значение при по­ложительной экономической динамике. Согласно оценкам Центра инвести­ций и инноваций ИЭ РАН, каждые 3% прироста инвестиций влекут за собой более 1% (до 2%) прироста ВВП, а 3% падения инвестиций приводят к спаду производства ВВП примерно на 1-2%2. Это вполне объясняет, почему прави­тельство последовательно проводит линию на создание благоприятных усло­вий инвестиционной деятельности, благоприятствующих привлечению част­ных и иностранных инвестиций. В отечественной экономике при переходе на инновационный путь развития с учетом инерционности и растущей капитало­емкости инноваций необходимо обеспечивать более высокие темпы прироста инвестиций в зависимости от реализации приоритетов формирования инно­вационной экономики в России3. Чем быстрее будут развиваться в структуре экономики наукоемкие и обрабатывающие отрасли промышленности, тем выше темп прироста инвестиций для увеличения ВВП на 1%. Так, для дости­жения 5% прироста ВВП необходимо планировать прирост инвестиций 10-15% в среднем за год, а для обеспечения 6-7% прироста ВВП потребуется не менее 15-20% прироста инвестиций, если инвестировать преимущественно в развитие наукоемких и обрабатывающих отраслей промышленности. При­чем инерционность воздействия инвестиционной деятельности на динамику экономики с учетом влияния сопряженных и косвенных факторов в реальной действительности может обеспечить превышение темпов прироста ВВП над приростом инвестиций, и, наоборот, при значительном замедлении темпов прироста инвестиций может наблюдаться положительное значение прироста ВВП в ограниченные периоды.

Макроэкономический индикатор инвестиционной безопасности - уровень об­новления основного капитала путем инвестирования выбытия основных фондов, его следует применять на мезоуровне в отраслях и регионах, а также на мик­роуровне - на государственных предприятиях, в компаниях и корпорациях. Если отношение инвестиций в обновление основного капитала к инвестици­ям в выбытие (списание) по причине предельного старения имеет значение выше единицы, то такой индикатор свидетельствует об обновлении основно­го капитала, а в противном случае - о его отсутствии. При превышении ин­вестиций в обновление основных фондов над возмещением их выбытия Iбез = (Iобн/I):(Iвыб/I) > 1 можно говорить о положительной тенденции обновления основного капитала. Для современных предельно изношенных фондов индикатор безопасности целесообразно выдерживать на уровне Iбез >1,5, т.е. инвестиции в обновление основного капитала должны превы­шать не менее чем на 50% его выбытие по отношению к первоначальной сто­имости. Достижение предельного значения этого индикатора инвестиционно-экономической безопасности на мезо- и микроуровне означает, что одна часть инвестиций направляется на возмещение выбытия фондов, а другая мо­жет направляться в инновации.

По прогнозным оценкам Центра инвестиций и инноваций ИЭ РАН, для полной модернизации и восстановления основного капитала всех отраслей реального сектора экономики России до конца текущего десятилетия потре­буется порядка 1200-1500 млрд долл., а в перспективе, до 2025 г., для созда­ния наукоемкой инновационной экономики - порядка 2500-3000 млрд долл. Ориентировочная структура распределения инвестиционного спроса на бли­жайшие 15-20 лет следующая: для обновления основного капитала и развития электроэнергетики с учетом прогнозов в разрабатываемой энергетической стратегии потребуется 200-250 млрд долл., газовой отрасли - 100-120 млрд долл., нефтяной промышленности - 140-150 млрд долл. В случае генерирования таких инвестиций Россия смогла бы на новой, более прогрессивной материально-технической базе восстановить позиции в мировом хозяйстве в качестве постиндустриальной державы со средним уровнем экономического развития и социально допустимыми стандартами жизни населения.

Сегодня Россия не располагает достаточными инвестиционными ресурса­ми для полномасштабной реализации программы модернизации и обновле­ния основного капитала. Для полной стабилизации экономики и обеспече­ния перехода на устойчивые темпы экономического роста, как это предусмо­трено в ежегодном Послании Президента РФ, с приростом ВВП 7-8% в год единственным методом должна стать активная инвестиционная политика го­сударства по типу знаменитого плана Маршалла, обеспечивающая прирост ежегодных инвестиций в реальный сектор экономики порядка 20-25%, что предлагал коллектив ИЭ РАН в разделе инвестиционной стратегии в моно­графии «Россия - 2015: оптимистический сценарий».

Индикаторы инвестиционных рисков - предельные показатели инвестиционной безопасности, отражающие воздействие экономических факторов. Индикаторы инвестиционных рисков должны соответствовать критериям инвестиционной безопасности и определять ее параметры на макроуровне – для экономики в целом, на мезоуровне - в регионах и отраслях экономики, на микроуровне - на предприятиях, в компаниях и корпорациях с учетом факторов инвестиционных рисков (табл. 2).

Инвестиционные риски возникают в сфере инвестирования хозяйственной деятельности в процессе капитализации финансовых и заемных средств, обусловленной необходимостью воспроизводства и накопления основного капитала, где существуют специфические факторы и риски. Инвестиционные риски находят отражение в высоких процентных ставках банковского кредита, а также в процентах страхования рисков, применяемых в отраслях рискового бизнеса.

Предвидение, анализ и предупреждение инвестиционных рисков предпо­лагают необходимость учета действия многообразных факторов, а также до­полнительных инвестиционных и операционных затрат, что делает задачу оп­ределения инвестиционной безопасности достаточно сложной. В условиях нестабильной экономической деятельности, где риски и качество принимаемых управленческих решений локализуются в деятельности конкретных хо­зяйствующих субъектов, факторы рисков в инвестиционной деятельности подвергаются дополнительной мультипликации в процессе реализации инвестиционных проектов, поскольку сохраняется их взаимозависимость с общесистемными факторами экономической деятельности на макро-, микро- и мезоуровнях. На стадии анализа инвестиционной деятельности уровень кон­кретного риска зависит также от полноты (объема) и точности информации, используемой внутренними экспертами или внешними консультантами.

При анализе инвестиционной деятельности целесообразно определять и учитывать инвестиционные риски (табл. 2.).

Таблица 2.

Важнейшие индикаторы безопасности с учетом факторов инвестиционных рисков

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Критерии | Индикаторы | Факторы риска  |
| Динамика и качество экономического роста – переход к инновационной экономике | 1) доля накопления валовых инвестиций в ВВП иВРП | Макроэкономические |
| 2) соотношение темпов прироста инвестиций и ВВП в отраслях и регионах | Макроэкономические |
| 3) уровень обновления и модернизации основного капитала | Макроэкономические |
| 4) |  |
| Стратегические приоритеты экономического развития и сбалансиро­ванности рыночных связей | 1) отраслевые приоритеты инвестирования наукоемкого производства | Мезоэкономические (региональные и отраслевые) |
| 2) региональные приоритеты размещения и инвестирования хозяйствующих объектов и развития социальной сферы | Мезоэкономические |
| 3) межрегиональные и межотраслевые приоритеты развития рыночных связей | Мезоэкономические |
| 4) дополнительные индикаторы |  |
| Приоритеты роста доходов (рентабельности) и эффективности производства | 1) окупаемость и рентабельность инвестиционных проектов с учетом дисконтирования | Микроэкономические (предприятия, компании, корпорации и т.д.) |
| 2) вклад в прирост ВВП и в бюджетную эффективность | Микроэкономические |
| 3) повышение конкурентоспособности и наукоемкое™ продукции | Микроэкономические |
| 4) дополнительные индикаторы |  |

Для обеспечения коммерческой оценки рисков на микроуровне необходима система сбора и обработки информации в соответствии с выбором методического инструментария. Информационная система и методология оценки рисков использует факторы, снижающие поток чистых денежных доходов, а также состав рисков по потокам денежных затрат с оценкой возможного удорожания отдельных элементов инвестиционных вложений. На этой основе избираются критерий коммерческой оценки рисков и основной метод оценки, а затем оп­ределяется обобщающий показатель вложений и, наконец, рассчитывается конкретный показатель эффективности инвестиционных вложений в целом.

Таким образом, инвестиционная безопасность на мезо- и микроуровне должна быть направлена на снижение уровня рисков и получение дополнительных доходов от развития хозяйственной деятельности и требует реализации общесистемных функций экономической, социальной и экологической безопасности. Поскольку инвестиционная деятельность связана с системными рисками и использованием различных источников финансирования, возможности выбора приоритетов инноваций существенно возрастают и требуют применения методов математического моделирования. В связи с этим для до­стижения равновесия между риском и доходом необходимо использовать по­шаговый метод последовательных решений, а также методы оптимизации до-ходов компании в зависимости от инвестиционных потоков и рисков.

Большинству крупных инвестиционных проектов свойственно воздействие многочисленных диверсифицированных факторов рисков, что может привести к увеличению не только стоимости работ, но и сроков строительства и ввода инвестиционных объектов. Выход из этой ситуации заключается в привлечении к участию в реализации инвестиционных проектов специализированных страховых компаний. Благодаря буму страхования инвестиционных рисков в развитых странах (в первой половине XX в.) были обеспечены стабилизация и оживление их экономики за счет активизации инвестиционных процессов. В России частный страховой бизнес получает сегодня значительное развитие, несмотря на слабую законодательно-правовую базу и сложные условия деятельности страховых и перестраховочных организаций, необходи­мых для ослабления последствий инвестиционных рисков. Расширение сфер страхования гражданской ответственности, рационализация страхования и перераспределение рисков в пользу страховых организаций, которые могут направлять эти средства на финансирование мероприятий по предупрежде­нию инвестиционных рисков, повышают системную безопасность будущих вложений в сферах приоритетного экономического развития. Важное место в защите инвестора должно принадлежать механизмам залоговых обяза­тельств и процедуре банкротства. Эти методы повышения защищенности инвесторов в сочетании со страхованием инвестиционных рисков проверены мировой практикой и позволяют активно реализовать долгосрочные инвести­ционные стратегии и приоритеты в условиях быстро изменяющейся рыноч­ной конъюнктуры.

Критерии безопасности при переходе к инновационной экономике.

Научные исследования о путях перехода на инновационный путь развития и формирования инновационной экономики начали осуществляться за рубежом1 и в нашей стране2 еще в прошлом веке. Особенность инновационной экономики, по мнению большинства ученых, состоит в способности обеспечивать воспроизводство общественного продукта преимущественно на основе выпуска наукоемкой продукции и услуг. По этому признаку США, Япония, Германия начали обеспечивать более половины производства ВВП еще в 1980-х гг.

Исследования Центра инвестиций и инноваций РАН свидетельствуют о том, что влияние научно-технических факторов на экономический рост носит глобальный характер. Вклад факторов научно-технического прогресса (НТП) в прирост валового национального продукта (ВНП) в США3 еще в прошлом веке превышал 50-60%. Даже в бывшем СССР с помощью факторов научно-технического прогресса обеспечивался прирост около 40% национального дохода. Сегодня в США прирост ВНП более чем на две трети обеспечивается на базе научно-инновационной деятельности при удельном весе финансирования науки в ВНП порядка 4-5%. Кроме того, удельный вес наукоемкой продукции, выпускаемой промышленностью США, превышает 50%, т.е. по экономическим параметрам результат прироста ВНП в 10-15 раз превышает вложения в научно-инновационную сферу.

В период проведения реформ в России доля прироста ВВП с помощью фактора НТП снижалась примерно с 40-45% в 1985-1991 гг. до почти 2-3% в 1994-1996 гг. (практически до нуля в 1998 г.), а влияние отрицательных (экстенсивных) факторов усилилось в этот период из-за нерациональной прива­тизации, коррупции, вывоза капиталов и др. При этом отечественная эконо­мика будет обречена на неизбежный спад производства, если государство от­кажется проводить активную научно-инновационную политику. Это означает, что для воспроизводства ВВП в нашей стане потребуется привлекать все боль­шее число малоквалифицированных рабочих при перерасходе инвестиций и природных ресурсов на эксплуатацию устаревших технологий производства. Причем в России прогнозируется отрицательная демографическая ситуация, и в ближайшие 20-25 лет притока трудовых ресурсов не ожидается. Только пе­реход на инновационную экономику сможет обеспечить стабильное социаль­но-экономическое развитие России.

Инновационную деятельность предстоит активизировать на основе интеграции отечественной научно-инновационной системы (НИС) с отраслевыми и региональными научно-инновационными подсистемами. НИС уже сфор­мированы на мировом уровне в развитых странах в виде национальных инно­вационных систем. Предстоит разработать стратегию развития инновацион­ной экономики, базируясь на утвержденных Указом Президента Российской Федерации от 30 марта 2002 г. «Основах политики Российской Федерации в области развития науки и технологий на период до 2010 года и на дальнейшую перспективу». Если перспективная инновационная стратегия будет базиро­ваться на развитии науки и технологий, то потребуются специальные иннова­ционные индикаторы, экономические механизмы и законодательно-право­вые методы для системной реализации инновационного направления соци­ально-экономического развития России.

Индикаторы инновационной безопасности целесообразно системно увязывать с эффективностью инновационной деятельности (хозяйственной деятельности от реализации инвестиций). Эффективность инноваций можно измерить как отношение денежного потока доходов к денеж­ному потоку затрат с учетом основных факторов производства.

В соответствии с результатами научных исследований Центра инвестиций и инноваций ИЭ РАН для перевода экономики на инновационный путь раз­вития в перспективе на 10-15 лет следует ввести индикаторы инновационной деятельности в виде предельно необходимого:

* прироста производительности труда на единицу прироста экономического результата (чистого дохода), который должен быть не ниже 1,5-кратной, а для наукоемких отраслей машиностроения не менее 2,0-кратной величины;
* прироста фондоотдачи на единицу прироста экономического результата (обратного показателю снижения капиталоемкости), который должен быть не ниже 5% для наукоемких производств и минимум 10% для остальных сфер экономики;
* снижения ресурсоемкое™ на единицу прироста экономического результата - не менее 10% для всех отраслей реального сектора экономики.

Указанные индикаторы следует устанавливать на основе разработки концепции и долгосрочной стратегии перехода к инновационной экономике (индикаторы ориентированы на среднегодовой прирост ВВП 7-8%). Достижение этих индикаторов хозяйствующими субъектами необходимо стимулировать путем снижения налогов (на прибыль и НДС), а также путем предоставления налогового кредита. Наоборот, невыполнение установленных индикаторов должно сопровождаться повышенным налогообложением пассивных пред­принимателей в пользу активных инноваторов.

Сегодня отечественные научные разработки и инновации отторгаются производством и бизнесом, поскольку цены на сырье и энергию достигают в нашей стране мирового уровня (по цветным и черным металлам даже превы­шают), а налоговые поборы с науки и инновационной сферы настолько уве­личивают стоимость отечественных технологий и наукоемкого оборудования, что состоятельным корпорациям и частным компаниям выгоднее покупать машины и оборудование на мировом рынке.

Инвестиционная безопасность - первооснова простого и расширенного воспроизводства, которая на государственном уровне должна контролироваться с помощью макроэкономических индикаторов и индикаторов инвестиционных рисков. В качестве механизмов реализации безопасности рекомендуется сформировать государственную институциональную систему инвестицион­ной безопасности по оценке инвестиционных рисков на прогрессивной научно-методологической основе как составную часть общеэкономической безопасности. Для реализации безопасной стратегии развития экономики страны инвестиционная деятельность должна осуществляться на системно-инновационной основе путем перехода к инновационной экономике.

Для перехода к инновационной экономике необходимо следующее:

1. Обосновать стратегию и методологию реализации безопасных и надежных инвестиционных процессов, осуществить научно-аналитическое обоснование и контроль за достижением безопасных целевых ориентиров инвестиционной политики и выполнением перспективных программ, за выбором надеж­ных критериев и системы показателей инвестиционной, бюджетной и экспортной эффективности, степени экологической защиты и других характе­ристик для всесторонней оценки эффективности инвестиционных стратегий.
2. Механизмы безопасной инвестиционной политики должны быть ориентированы на приоритетное совершенствование институциональной структуры экономики для расширения выпуска наукоемкой продукции, что целесообразно обеспечивать за счет инвестирования прогрессивных структурных преобразований на системно-инновационной основе - путем применения высокоэффективной техники, прогрессивных технологий производства, информационных систем.

Целесообразно создавать механизмы формирования стабильных и

1. надежных источников инвестиций, прежде всего эффективно использовать фи­нансовые источники и внешние кредитные ресурсы, а также обеспечить стра­хование и надежную защиту частных и иностранных инвестиций, в первую очередь путем хеджирования инвестиционных рисков и предоставления форфейтинговых услуг инвесторам, гарантирующих стабильный процент дохода инвесторам на принадлежащие им акции и ценные бумаги.
2. В качестве стимулирующего механизма безопасности целесообразно
сформировать налогово-стимулирующую систему инвестиционной безопасности, применять систему мероприятий по ограничению влияния фискальных факторов, направленных на сокращение налогооблагаемой базы, и стимулировать факторы, создающие предпосылки для роста рентабельности производства и сокращения числа убыточных предприятий.
3. Наибольшего эффекта в повышении системной инвестиционной безопасности следует ожидать от реализации механизмов социальной ориентации инвестиционной политики, создающей предпосылки и условия для роста профессионализма и научно-технологической компетентности работников, что в перспективе будет иметь решающее значение для расширения выпуска наукоемкой продукции.

Для перехода к инновационной экономике необходимо обеспечивать достижение контрольных индикаторов инновационной безопасности на макроуровне, на мезоуровне - в регионах и отраслях, на микроуровне - на предприятиях и в корпорациях, а также сформировать механизмы по реализации общесис­темных требований по снижению трудо-, фондо-, энерго-, материалоемкости и повышению уровня наукоемкое™ выпускаемой продукции.

В области государственной инновационной политики предстоит обеспечивать государственную поддержку и стимулирование инновационной деятельности-

реализовать льготы для фондов инновационного развития в полном

1. объеме путем внесения поправок в Налоговый кодекс;
2. распространить на договора на научно-прикладные разработки в предпринимательском секторе экономики льготы, применяемые при бюджетном финансировании заказов на научные разработки (прежде всего освободить от НДС);
3. освободить от налога на прибыль, налога на имущество, а также от муни­ципальных налогов все научно-прикладные разработки и инновационные про­екты, включая частное и негосударственное финансирование НИОКР и созда­ние опытных образцов наукоемкого оборудования, машин, технологий и т.п.;
4. освободить от налога на прибыль и от НДС инновационные программы с участием частных и иностранных инвесторов, а также распространить дей­ствие Закона о разделе продукции на сферу научно-инновационной деятельности;
5. применять налоговые каникулы (до 3 лет) и ввести налоговые кредиты
(до 5 лет) при реализации инновационных проектов и программ.

Предстоит приоритетно развивать общероссийский рынок инноваций и научных достижений и сформировать специализированную рыночную инфраструктуру, проводить торги и аукционы, в том числе с помощью организации выставок научных достижений, технологий, опытных образцов, ноу-хау, техники. Целесообразно создать Государственный инновационный фонд (по типу дорожного фонда), куда все предприятия имели бы право на добровольной основе вносить «инновационные» взносы до 5% балансовой прибыли с полным освобождением от уплаты налогов, включая НДС. Законодательно установить упрощенные процедуры и организовать выпуск государственных ценных бумаг и акций под инновационные проекты и программы, реализуемые при поддержке государства. Целесообразно создать инновационный фондовый рынок (инновационную биржу) по торговле научными изобретениями, патентами, лицензиями, инновационными ценными бумагами.

Государство должно устанавливать «правила игры» на рынке инноваций, создать законодательство и инфраструктуру рынка, в том числе стимулировать инвестирование научно-инновационной деятельности на возвратной основе.

В приоритетном порядке необходимо обеспечивать государственное стимулирование подготовки кадров и накопления интеллектуального потенциала. Все развитые страны мира переходят на путь накопления интеллектуального человеческого капитала, обеспечивающего переход экономики на инновацион­ный путь развития. Например, в Японии до 2005 г. намечен переход к всеоб­щему высшему образованию.

Расходы коммерческих фирм и частных лиц на образование и повышение квалификации целесообразно освободить от любых налогов.

Освободить инвестиции в строительно-монтажные работы от НДС и налога на прибыль при строительстве социальных и культурных объектов для науки и жилья для научных работников, в том числе развивать строительство жилья на долевой основе и путем создания паевых инвестиционных фондов с участием государства для этих целей.

Следует постоянно обеспечивать национальную безопасность науки и государственную защиту научных идей и интеллектуального потенциала. Защита интеллектуальной собственности должна осуществляться на государственном уровне путем реализации «защищающих» принципов законодательства в сфе­ре научно-инновационной деятельности. Предстоит на основе законодатель­ной защиты собственности опубликованных идей, открытий, изобретений, депонированных работ и других научных разработок, включая содержание кандидатских и докторских диссертаций, статей, научно-прикладных разра­боток, использовать инновации в коммерческих целях путем их реализации на рынке инноваций. Целесообразно поставить под контроль спецслужб «утечку мозгов», нелегальную торговлю открытиями, изобретениями, патен­тами, лицензиями, ноу-хау, имеющими народнохозяйственное и оборонное значение. Предстоит создать механизмы государственной защиты целевого использования интеллектуального

потенциала в научно-инновационной дея­тельности как высшего национального достояния и применять специальную систему ротации и перемещения высококвалифицированных кадров и ученых с учетом их специальности и индивидуальных пожеланий. В ближайшей пер­спективе необходимо обеспечить высокий уровень социальных стандартов жизни ученых и специалистов, не уступающий развитым странам мира.

**Заключение**

Характеризуя понятие интеллектуальной собственности, нельзя
обойти вниманием и вопрос о том, что вкладывается в него важнейшими международными соглашениями, тем более что в соответствии с
Конституцией РФ те из них, в которых участвует Российская Федерация, являются составной частью российской правовой системы (п. 4 ст. 15). Наиболее полным образом понятие интеллектуальной собственности раскрывается в пункте VIII ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС), от 14 июля 1967 г. В ней указывается, что интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к:

— литературным, художественным и научным произведениям;

— исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;

— изобретениям во всех областях человеческой деятельности;

— научным открытиям;

— промышленным образцам;

— товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;

— защите против недобросовестной конкуренции;

Совершенствование правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности человека, максимальная гармонизация соответствующих национальных законодательств, создание и эффективное использование механизмов вовлечения интеллектуальной собственности в гражданский оборот должны заменить уже давно существующую в России ориентацию на доминирующее использование национальных природных ресурсов. Без этого невозможен устойчивый экономический рост – основа процветания России.

В Российской Федерации результаты интеллектуальной деятельности охраняются нормами национального законодательства, а также нормами международных договоров. Международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, и если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Таким образом, в Российской Федерации установлен примат международного права над национальным законодательством. В Российской Федерации существует федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент), который выполняет функции по надзору и контролю в сфере интеллектуальной собственности.

На сегодняшний день наблюдается устойчивая тенденция роста количества правонарушений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с производством и распространением контрафактной и фальсифицированной продукции. Проблема фальсификации и контрафакта приобрела, национальные масштабы и ставит под угрозу экономическую безопасность государства. На протяжении ряда лет наблюдается устойчивая тенденция роста количества выявленных правонарушений в этой области.

По данным правоохранительных и контролирующих органов, а также самих производителей, доля контрафактной и фальсифицированной продукции на потребительском рынке увеличивается по самой широкой номенклатуре. По отдельным группам товаров - парфюмерно-косметических, обуви, одежды, синтетических моющих средств, мясных, молочных и рыбных консервов, чая, кофе и кондитерских изделий - от 30 до 50% находящихся из них в обращении являются контрафактными или фальсифицированными. Особую озабоченность вызывает проблема фальсификации лекарственных средств. Производство и реализация контрафактной и фальсифицированной продукции представляют серьезную угрозу экономической безопасности, как России, так и стран ближнего зарубежья.

**Список используемой литературы**

1. «Арбитражный Процессуальный Кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 N 95-ФЗ (принят ГД ФС РФ 14.06.2002)
2. «Бернская Конвенция об охране литературных и художественных произведений» (Парижский Акт, ВОИС, 24 июля 1971г)
3. «Всемирная Конвенция об авторском праве» от 6 сентября 1952г.
4. «Гражданский Процессуальный Кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 N 138-ФЗ (принят ГД ФС РФ 23.10.2002)
5. «Гражданский Кодекс Российской Федерации (Часть первая)» от 30.11.1994 N 51-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21.10.1994)
6. «Гражданский Кодекс Российской Федерации (Часть вторая)» от 26.01.1996 N 14-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.12.1995)
7. Гражданский Кодекс Российской Федерации (Часть третья)» от 26.11.2001 N 146-ФЗ
8. «Гражданский Кодекс Российской Федерации (Часть четвертая)» вступает в силу с 1 января 2008г.
9. «Договор о законах по товарным знакам»
10. «Договор о патентной кооперации»
11. «Евразийская патентная конвенция» от 17.02.1994
12. «Закон РФ «О геодезии и картографии» от 26.12.1995
13. Закон РФ от 06.08.1993 N5605-1 « селекционных достижениях»
14. Закон РФ от 09.07.1993 N5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»
15. Закон РФ от 23.09.1992 N3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем»
16. Закон РФ от 23.09.1992 N3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»
17. Закон РФ от 23.09.1992 N3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»
18. Закон РСФСР от 22.03.1991 N948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»
19. «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 N195-ФЗ
20. «Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм» Женева, 29 октября 1971
21. «Конвенция, учреждающая всемирную организацию интеллектуальной собственности» Стокгольм, 14 июля 1967
22. «Конституция Российской Федерации» 12 декабря 1993
23. «Марракешское соглашение о создании в всемирной торговой организации» от 01. 01. 1995
24. «Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций» Рим 26 октября 1961г
25. «Парижская Конвенция по охране промышленной собственности» Стокгольм 14 июля 1967г.
26. «Патентный закон Российской Федерации» от 23.09.1992 N 3517-1
27. Письмо ГТК РФ от 27.07. 2004 №01-06/27410 «О разъяснениях по применению отдельных положений приказа ГТК РФ от 27.10.03 №1199»
28. Приказ ГТК РФ от 27 октября 2003 г. N 1199
29. Приказ ГТК РФ от 28.11. 2003 №1356 «Об утверждении инструкции о действиях должностных лиц таможенных органов, осуществляющих таможенное оформление и таможенный контроль при декларировании и выпуске товаров»
30. «Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности» (ТРИПС/TRIPS) от 15. 04. 1994
31. Соглашение стран СНГ от 24.09.1993 "О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав»
32. « Ниццкое Соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков» от 15. 06. 1957г
33. «Таможенный кодекс Российской Федерации» от 28.05.2003 N 61-ФЗ (принят ГД ФС РФ 25.04.2003)
34. «Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» от 18.12.2001 N 174-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.11.2001)
35. «Уголовный Кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 N 63-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.05.1996)
36. Богомолов В. А. «Экономическая безопасность» - М., 2006
37. Ворожейкина А. «Борьба с контрафактом: проблемы и решения»: Таможня №9, 2006
38. Габричидзе Б. Н. Таможенное право: Учеб. для вузов. - 5-е изд., перераб. и доп.- М.: Дашков и К, 2004.
39. Гаврилов А. Б., Посошкова А.Н. « Защита объектов интеллектуальной собственности и сферы высоких технологий». Москва – 2001г.
40. Громов Ю.А. «Защита и комерцианализация интеллектуальной собственности» Москва – 2003г.
41. Гуев А. Н. « Комментарий к гражданскому законодательству, не вошедшему в части первую-третью Гражданского кодекса Российской Федерации» Москва «Экзамен» - 2006.
42. Дозорцев В.А. «интеллектуальные права» «Питер» - 2004 год.
43. Елесеев А. Н. « Институциональный анализ интеллектуальной собственности». «Москва» - 1999
44. Измайлова Е. «Контрафактная продукция и роль таможенных органов в борьбе с ее распространением» - Интеллектуальная собственность №10, 2006
45. Минков А.М. «Международная охрана интеллектуальной собственности» Санкт –Петербург «Питер» - 2001.
46. Одинцов А.А. «Экономическая и информационная безопасность предпринимательства» - М.: 2006
47. Сергеев А.П. «Право интеллектуальной собственности в РФ». Москва 2003г.
48. Химмельрайх А. «Зарубежный опыт» - Интеллектуальная собственность №10, 2006
49. Экономическая безопасность России: Общий курс: Учебник / Под ред. В.К. Сенчагова. - М.: Дело, 2005.
50. http:/ /www.baltex.ru
51. http:/ /www.fips.ru
52. http:/ /www.g8russia/ru
53. http:/ /www.legalru.ru/document
54. http:/ /www.patent.md/rus
55. http:/ /www.tamognia.ru
56. http:/ /www.tks.ru
57. http:/ /www.vch.ru
58. http:/ /www.wipo.int/about-wipo/ru