соедражение

Введение 3

1. Понятие патентного права, его объекты и субъекты 4

2. Понятие «Ноу-хау» 7

3. Объекты и права ноу-хау 9

Заключение 13

Список использованных источников 10

ВВЕДЕНИЕ

В конце ХХ - начале XXI вв. мир вступил в стадию глубинной трансформации. Фундаментальные изменения в экономике и социальной структуре общества, крупнейшие прорывы на ключевых направлениях научно-технического прогресса, ведут к переосмыслению места и роли интеллектуальной собственности в экономическом обороте.

Глобальная информационно-коммуникационная система кардинально изменила условия для экономического обмена и взаимодействия, образования, науки, бизнеса, межличностного общения, устраняя пространственные, временные, социальные, языковые и иные барьеры, формируя единое информационное пространство. Именно эти тенденции определили развитие института интеллектуальной собственности, открывая новые возможности и предъявляя новые требования к их участникам.

Однако, сформированное сегодня в Казахстане, как и в других странах СНГ правовое поле и правоприменительная практика показывают, что в данной сфере существует много нерешенных вопросов, в частности, с защитой прав субъектов интеллектуальной собственности. Ноу-хау не является объектом исключительных прав и не подлежит включению в состав интеллектуальной собственности. Следовательно, проблема интеллектуальной собственности, в частности, проблема ноу-хау, является открытой для изучения, интересной и актуальной.

Цель работы: раскрыть понятие объектов, субъектов и прав на ноу-хау.

Задачи исследования:

- раскрыть понятие «Ноу-хау»;

- определить специфику объектов ноу-хау;

- проанализировать правовой статус субъектов ноу-хау.

Методы исследования: анализ научной и учебной литературы, норм гражданского законодательства, регулирующего отношения в сфере интеллектуальной собственности.

1 Понятие патентного права, его объекты и субъекты

Патентное право в объективном смысле есть совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, материальным и моральным стимулированием и защитой права их авторов и патентообладателей.

В субъективном смысле патентное право представляет собой имущественное или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом

Потребность в патентном праве обусловлена невозможностью прямой охраны результатов технического или художественно-конструкторского творчества средствами авторского права. В отличие от объектов авторского права изобретения, полезные модели и промышленные образцы как решения определенных практических задач в принципе повторимы. Они могут быть созданы независимо друг от друга разными лицами. Поэтому их охрана предполагает формализацию в законе их признаков, соблюдение специального порядка определения приоритета, проверку новизны и установление особого режима их использования. Такую охрану обеспечивает только патентное право.

Объектами патентного права являются патентоспособные изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Патентоспособность - это свойство новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом в правовом смысле. В отличие от технического или дизайнерского решения, именуемого в обиходе изобретением либо плодом технической эстетики, в юридическом смысле под изобретением или промышленным образцом понимается только решение, отвечающее всем легальным условиям патентоспособности и прошедшее установленную законом квалификацию.

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

Важнейшее условие патентоспособности изобретения - его новизна. Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники. Уровень техники, служащий критерием новизны изобретения, включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Обычно новшество, отвечающее всем установленным в Законе требованиям, признается патентоспособным изобретением. Патентоспособны прежде всего отвечающие установленным Законом требованиям технические решения. Поэтому не признаются изобретениями, в частности,

- научные теории и математические методы;

- методы организации и управления хозяйством;

- условные обозначения, расписания, правила, алгоритмы и программы для вычислительных машин;

- топологии интегральных микросхем;

- сорта растений и породы животных, а также некоторые другие нетехнические достижения.

Правовая охрана в качестве изобретений не предоставляется также любым, в том числе техническим, решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Субъектами патентного права являются авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, патентообладатели, а также другие лица (не авторы), приобретающие по закону или договору некоторые патентные права.

Авторами, т.е. создателями изобретений и других объектов промышленной собственности, признаются граждане РК и иностранцы. Возможность граждан Казахстана иметь права автора объекта промышленной собственности является элементом содержания их правоспособности.

К числу субъектов патентного права, не являющихся авторами объектов промышленной собственности, относятся физические и юридические лица, приобретающие патентные права на основе закона или договора. Это, прежде всего, правопреемники авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. К данной группе принадлежит и государство.

В качестве правопреемников отечественных авторов внутри страны могут выступать, в частности, граждане, наследующие право на подачу заявки, получение патента, а также основанное на патенте исключительное право на объект промышленной собственности. Эти граждане являются субъектами наследственного права. В качестве субъектов патентного права они выступают лишь при наследовании исключительного права на объект промышленной собственности, основанного на действующем патенте.

Таким образом, патентное право - отрасль права, нормы которой устанавливают систему охраны прав на технические решения - изобретения - путем выдачи патента.

2 Понятие «Ноу-хау»

Ноу-хау (от [англ.](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D0%BD%D0%B3%D0%BB%D0%B8%D0%B9%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D1%8F%D0%B7%D1%8B%D0%BA) know how — знать как) или секрет производства — это сведения любого характера (оригинальные технологии, знания, умения и т. п.), которые охраняются режимом [коммерческой тайны](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BC%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D1%82%D0%B0%D0%B9%D0%BD%D0%B0) и могут быть предметом купли-продажи или использоваться для достижения конкурентного преимущества над другими субъектами предпринимательской деятельности.

Это определённый набор информационных подходов, включающих формулы, методы, схемы и наборы инструментов, необходимых для успешного ведения дела в какой-либо области или профессии. В некоторых юрисдикциях сюда включены [патенты](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BD%D1%82), а также любая другая конфиденциальная информация, способная обеспечить превосходство над [конкурентами](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D0%BA%D1%83%D1%80%D0%B5%D0%BD%D1%82).

[Как правило, под ноу-хау подразумевают [инновации](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F), имеющие коммерческую ценность в силу неизвестности иным лицам в отношении которой введен режим [коммерческой тайны](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BC%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D1%82%D0%B0%D0%B9%D0%BD%D0%B0). В высокотехнологичной экономике ноу-хау составляет ключевую часть активов компании.

В соответствии с международным законодательством, желая [монопольно](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D0%B8%D1%8F) использовать некоторый способ производства или техническое решение, предприятие может выбрать один из двух методов защиты — [патент](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BD%D1%82) или коммерческую тайну.

Цель у патента и коммерческой тайны одинаковая — не допустить использования инновации конкурентами и получить выгоду от монопольного использования. Но методы защиты принципиально отличаются: патентование подразумевает раскрытие сведений и дальнейшую (предоплаченную авторами) защиту со стороны закона, в том числе право запрещать иным лицам использовать такое же решение без согласия держателя патента под угрозой судебного преследования.

Ноу-хау подразумевает защиту при помощи тайны. Сведения никому не раскрываются, но в случае разглашения или независимого открытия иным лицом запретить использование такого способа (технического решения) уже невозможно. Права на ноу-хау действуют до тех пор пока сохраняется конфиденциальность.

Часто договор о передаче ноу-хау называют беспатентной лицензией, по которой передаются сведения технического, организационного, экономического и другого характера, по различным причинам не получившие правовой (патентной) охраны на территории действия соглашения. Так как важнейшим свойством ноу-хау является его неизвестность третьим лицам, то обеспечение конфиденциальности соглашения о передаче ноу-хау является необходимым условием договора о передаче ноу-хау.

Другим существенным условием договора о передаче ноу-хау, как правило, является запрещение выдачи сублицензий лицензиатом. Содержание использования ноу-хау определяется соглашением сторон.

Правовой режим ноу-хау (секрета производства) в Казахстане задаётся только в разделе 5 Гражданского кодекса РК «Право интеллектуальной собственности», т.к. проект закона «О коммерческой тайне», до настоящего времени несколько раз был отклонен: Проект Закона Республики Казахстан «О коммерческой тайне» (25 июня 2000 г.) (отозван); Постановление Правительства Республики Казахстан от 11 сентября 2001 года № 1172 Об отзыве проекта Закона Республики Казахстан «О коммерческой тайне» из Мажилиса Парламента Республики Казахстан и т.д.

В современных условиях обычно используется комплексная защита инноваций: авторы получают патент (чаще - пакет патентов), и к ним прилагают пакет ноу-хау, который страхует авторов от несанкционированного применения инновации в странах, где не осуществляется патентная защита, а также от похищения изобретений государством (например, для приоритетных нужд [Военно-промышленного комплекса](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D0%BE%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE-%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%BC%D1%8B%D1%88%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%BA%D0%BE%D0%BC%D0%BF%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%81)).

2 Объекты ноу-хау

Согласно п.п. 6 п. 2 ст. 961 ГК РК «Объекты права интеллектуальной собственности», одним из объектов интеллектуальной собственности является нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау).

Безвозмездная передача изобретений и ноу-хау от одной организации (предприятия), разработавшей новую технику, технологию и материалы на уровне изобретений, отвечающих последним достижениям мировой науки и техники, другой организации (предприятию), не затратившей никаких средств даже на защиту их патентной монополией на изобретения и монополией секретности на ноу-хау, получающей их безвозмездно, не соответствует экономическим отношениям, складывающимся в процессе становления рыночных отношений в Казахстана.

Помимо функции установления режима использования объектов интеллектуальной собственности гражданское право выполняет внешне сходную функцию в отношении объектов необщедоступной (конфиденциальной) информации (ноу-хау), охраняемой только от незаконного получения ее третьими лицами.

Информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Лица, незаконными методами получившие подобную информацию, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору (контракту), и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Таким образом, функция использования ноу-хау реализуется путем закрепления за разработчиками ноу-хау (обладателями служебной или коммерческой тайны) не исключительного права на ноу-хау, а права на неразглашение их конфиденциальной информации с запретом ее получения третьими лицами незаконными методами под угрозой возмещения убытков.

Подобные сведения во всем мире обычно именуются ноу-хау (от английского "khow-how" - "знать как", т.е. "знать, как что-то сделать"). Исключительного права у обладателя ноу-хау действительно не возникает, но возможность фактического использования им самим такой информации презюмируется.

В этом плане с институтом ноу-хау нет особых проблем.  
Понятны и способы защиты интересов обладателей ноу-хау от криминальных вторжений в сферу их конфиденциальной информации. Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну, преследуется в уголовном порядке.

Собирание подобных сведений путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным способом в целях разглашения либо незаконного использования этих сведений наказывается штрафом в размере от ста до двухсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного до двух месяцев либо лишением свободы на срок до двух лет. Аналогичные, но более строгие меры влекут незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую тайну, без согласия их владельца, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившие крупный ущерб (. Подобные уголовно наказуемые деяния традиционно называют промышленным шпионажем.

Гораздо сложнее, в том числе в теоретическом аспекте, проблемы легальной передачи ноу-хау и защиты имущественных интересов его обладателя в гражданско-правовом порядке. Необходимо уточнить, что служит правовой предпосылкой передачи ноу-хау и могут ли существовать первоначальные и производные способы его приобретения. Это тем более важно, что коммерческий оборот ноу-хау превосходит по объему оборот патентных лицензий.

Во всем мире в последние годы объем ноу-хау в коммерческом обороте постоянно растет. По статистике «чистые» патентные лицензии составляют двадцать процентов, объем «смешанных лицензий» (патентная лицензия плюс передача ноу-хау) - пятьдесят процентов, а доля договоров о передаче ноу-хау - тридцать процентов. В режиме ноу-хау обычно функционирует прежде всего техническая информация. Более того, в настоящее время в разряд ноу-хау нередко переходят патентоспособные изобретения, причем одни из наиболее ценных из числа таких изобретений.

Постоянное увеличение подобных технических достижений в массиве ноу-хау объясняется, во-первых, усложнением современных изобретений, что не позволяет иногда описать их в патентных заявках с полнотой, необходимой для их практического использования; во-вторых, известным кризисом патентного права, тем, что в нарушение действующих законов заявители умышленно не излагают в заявках всех данных, необходимых для применения изобретений. В-третьих, в разряд ноу-хау попадают также некоторые изобретения, возможность патентования которых упущена вследствие их преждевременного разглашения, а также технические решения, непатентоспособные по законодательству, или, наконец, изобретения, патентование которых нецелесообразно ввиду высокого риска раскрытия их сущности при отсутствии реальной возможности проконтролировать их неправомерное использование (изобретения, применяемые в различного рода экспедициях, экспериментальных работах и т.п.).

Разумеется, к ноу-хау относится также в принципе непатентоспособная информация административного, коммерческого, финансового, правового и тому подобного характера. Изложенное обусловливает необходимость более четкой регламентации правового режима ноу-хау и договоров о его передаче.  
Важны и другие обстоятельства. Для коммерческой реализации ноу-хау его разработчики обычно рекламируют эффект от применения ноу-хау. Для этого они организуют демонстрацию применения ноу-хау, привлекая для подтверждения производимого эффекта отечественных и зарубежных экспертов.

При этом демонстрация ноу-хау создает риск утраты его конфиденциальности разработчиком. С другой стороны, приобретая ноу-хау, покупатель, уплатив вознаграждение, рискует недополучить в полном объеме все сведения, составляющие ноу-хау. Эти чрезвычайно важные проблемы также нельзя решать, не разобравшись в теоретических аспектах правового режима ноу-хау.

Заключение

Идея патентного права, изначально, заключается в стимулировании научно-технического прогресса за счет предоставления исключительного права на новую разработку, что, по идее, по истечении исключительных прав на нее должно заставить ввести и запатентовать новое усовершенствование.

Согласно теории патентного права патент и предоставляемое им исключительное право (законная монополия) является своеобразным договором между автором и государством, направленным на стимулирование технического прогресса.

Ноу-хау (от англ. know how — знать как) или секрет производства — это сведения любого характера (оригинальные технологии, знания, умения и т. п.), которые охраняются режимом коммерческой тайны и могут быть предметом купли-продажи.

Ноу-хау технического характера включает:

- опытные незарегистрированные образцы изделий, машины и аппараты, отдельные детали, инструменты, приспособления для обработки и пр.;

- техническую документацию;

- инструкции;

- производственный опыт, описание технологий;

- знания и навыки в области бухгалтерской, статистической и финансовой отчетности, правовой и экономической работы;

- знание таможенных и торговых правил и др.

Под «ноу-хау» коммерческого характера подразумеваются:

- адресные банки данных;

- картотеки клиентов;

- картотеки поставщиков;

- данные об организации и эффективности производства, объеме выпуска продукции;

- данные по организации сбыта и распространения продукции;

- методы и формы рекламы;

- данные об обучении персонала и др.

В отличие от секретов производства «ноу-хау» не патентуется, поскольку в значительной своей части состоит из определенных приемов, навыков и т.п.

Цель у патента и ноу-хау одинаковая — не допустить использования инновации конкурентами и получить выгоду от монопольного использования.

Список использованных источников

Нормативно-правовые акты

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409-I, с изменениями и дополнениями по состоянию на 05.02.2010 г.
2. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года, с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.01.2010 г.
3. Закон Республики Казахстан от 16 июля 1999 года № 427-I «Патентный закон Республики Казахстан», с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.07.2009 г.

Специальная литература:

1. Басин Ю.Г. «Избранные труды по гражданскому праву» / Составитель Сулейменов М.К. – Алматы: АЮ – ВШП «Эдилет», НИИ Частного права КазГЮУ, 2003. – 734 с. – серия «Классика казахстанской цивилистики».
2. Басин Ю.Г. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Казахстан. Особенная часть // Соавтор и ответ. редактор. - Алматы. - 2000.
3. Городов О.А. Патентное право. Учебник. - М., 2006
4. Илларионова Т. И., Гонгало Б. М., Плетнев В.А. Гражданское право. Учебник для вузов. - М., 2006
5. Информация по интеллектуальной собственности в Республике Казахстан // Материалы официального сайта работодателей РК. – [электронный ресурс] – режим доступа: http://www.krrk.kz/n63.html
6. Кузьмина О. Становление патентного права в Германии и России // Журнал российского права. - № 10. - М., 2004
7. Патентное право: учебное пособие. / Под ред. С. Г. Михайлова. - М., 2005
8. Скрипко В. Охрана прав изобретателей и рационализаторов. Государство и право. - М., 2001.