Введение

История развития законодательства об объектах патентного права насчитывает более четырех сотен лет. Первым патентным законом была Декларация Венецианской республики 1474 г., в соответствии с которой выдавались привилегии, запрещающие всем остальным в течение 10 лет изготавливать созданные автором произведения.

Выдача привилегий на изобретения в России началась в середине XVIII в., а первый Патентный закон был принят в 1812 г. и назывался «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах». Первым объектом патентного права стало изобретение, признаки которого как охраноспособного объекта были определены в Законе 1812 г. Таковым признавалось новое и полезное решение задачи.

В Положении о привилегиях на изобретения и усовершенствования 1896 г. в качестве признаков изобретения назывались отношение изобретения к области промышленности и существенная новизна. Наличие данных признаков необходимо и теперь, при регистрации изобретения.

Актуальность темы исследования обусловлена тем, что патентные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, постоянно обновляются и дополняются, поэтому требуют более тщательного изучения.

Объектом данной работы выступают общественные отношения складывающиеся, складывающиеся в процессе осуществления имущественных и лично не имущественных прав, объектами которых являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Цель работы, рассмотреть основные понятия и институты патентного права.

Цель работы обусловила постановку задач, которыми являются:

- дать понятие патентных прав;

- определить круг субъектов патентного права;

- определить, какие изобретения являются объектами патентных прав;

Структура исследования обусловлена ее целями и задачами. Работа состоит из введения, основной части четырех глав, заключения, а так же списка научной литературы. Во введении обосновывается актуальность исследования, определяются цели и задачи, теоретическая и нормативная база исследования и др. Основная часть последовательно разрешает поставленные задачи, чем выполняется цель курсовой работы. Заключение посвящено выводам по результатам выполненного исследования.

1. Понятие патентного права

История развития законодательства об объектах патентного права насчитывает более четырех сотен лет. Первым патентным законом была Декларация Венецианской республики 1474 г., в соответствии с которой выдавались привилегии, запрещающие всем остальным в течение 10 лет изготавливать созданные автором произведения.

Выдача привилегий на изобретения в России началась в середине XVIII в., а первый Патентный закон был принят в 1812 г. и назывался «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах». Первым объектом патентного права стало изобретение, признаки которого как охраноспособного объекта были определены в Законе 1812 г. Таковым признавалось новое и полезное решение задачи.

Патентное право можно рассматривать как в объективном, так и в субъективном смысле. В объективном смысле патентное право представляет собой подотрасль гражданского права, регулирующую имущественные и личные неимущественные отношения, объектами которых являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы. В субъективном смысле патентное право - это интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Учитывая, что патентное право охватывает нормы не только частного права, но и публичного, прежде всего процедурные нормы о государственной регистрации изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, это право условно можно рассматривать и как комплексную отрасль законодательства[[1]](#footnote-1).

Понятие патентного права, тесно связанно с понятием «интеллектуальные права», которое является противовесом понятию «вещные права на материальные объекты». В соответствии со ст. 1226 ГК РФ интеллектуальные права включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренным ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и др.).

На изобретения, полезные модели и промышленные образцы не распространяется режим вещных прав, на них распространяются интеллектуальные права.

Наряду с исключительным правом [ГК](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134) РФ устанавливает личное неимущественное право - право авторства, а также иные права, а именно право на получение патента и право на вознаграждение за использование служебного объекта.

Указанные права принадлежат одному лицу, если оно является одновременно автором и патентообладателем.

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежит патентообладателю в соответствии со ст. 1229 ГК и охватывает их использование любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, предусмотренными [п. п. 2](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134;dst=100806) и 3 ст. 1358 ГК РФ. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец .

Право авторства является личным неимущественным правом, оно необоротоспособное, носящее абсолютный характер, и лицами, не являющимися авторами, может лишь защищаться. Это право может принадлежать нескольким лицам, если объект создан в результате совместной творческой деятельности.

Что касается источников патентного права, то к ним относятся, акты многочисленны международные договоры в рассматриваемой сфере, например: Парижская [конвенция](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=5111;fld=134) по охране промышленной собственности 1883 г., Локарнское соглашение, устанавливающее международную классификацию промышленных образцов, 1968 г., Договор о патентной кооперации 1970 г. , Страсбургское соглашение о международной патентной классификации 1971 г., Европейская патентная конвенция 1973 г., Конвенция о европейском патенте для Общего рынка 1975 г., Евразийская патентная конвенция 1994 г., Директива ЕС от 6 июля 1998 г. № 98/44 «О правовой охране биотехнологических изобретений» и др[[2]](#footnote-2).

В российском законодательстве, к источникам относятся: Конституция РФ, Гражданский Кодекс РФ, Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных». В числе подзаконных актов можно выделить Постановления Правительства РФ от 2 октября 2004 г. [№ 514](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=87238;fld=134) «О федеральных органах исполнительной власти и Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», уполномоченных рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения». Важное значение имеет и формирующаяся судебная практика, прежде всего информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 декабря 2007 г. № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности».

2. Субъекты патентного права

Субъектами патентных правоотношений являются:

Авторы, соавторы.

Патентообладатели - лица (граждане, юридические лица, государство, в силу закона или договора), которым принадлежит исключительное право на использование).

Наследники.

Юридические лица, которые приобрели патент.

Государство, которое приобрело патент. Работодатели (служебные объекты). Право на получение патента на служебное изобретение принадлежит работодателю (если договором не предусмотрено иное). Если работодатель не использует свое право в течение установленного срока, то патентное право будет принадлежать автору. Работодатель имеет право на использование объекта по лицензии[[3]](#footnote-3).

Согласно ст. 1347 ГК РФ автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ. Так, техническое содействие может заключаться в изготовлении чертежей и образцов, выполнении расчетов, оформлении документации, проведении опытной проверки и т.п.

Автором может быть любое лицо независимо от обладания полной дееспособностью. Однако до 14 лет авторы не могут самостоятельно осуществлять принадлежащие им права, что предусмотрено [ст. 26](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=95574;fld=134;dst=100147) ГК РФ, за них все необходимые действия осуществляют законные представители. Автором объекта патентного права может быть как полностью дееспособное, так и недееспособное или ограниченное в дееспособности лицо. От имени недееспособных права автора осуществляет законный представитель. Гражданин, ограниченный в дееспособности, совершает юридические действия с согласия попечителя. Автором может выступать как гражданин РФ, так и иностранный гражданин, лицо без гражданства.

Право признаваться автором не зависит от выдачи патента на изобретение, данное право возникает у гражданина в силу самого факта создания его творческим трудом соответствующего результата интеллектуальной деятельности.

При возникновении спора об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца такой спор в соответствии со ст. 1406 ГК РФ рассматривается судом. Подведомственность этих споров относится к судам общей юрисдикции.

Однако право авторства на патентное изобретение, должно быть зарегистрировано в надлежащих органах, на основании заявления автора. Заявление о выдаче патента должно содержать информацию с указанием автора изобретения и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них. Выдача патента с указанием в нем в качестве автора лица, не являющегося таковым, или без указания в патенте в качестве автора лица, являющегося таковым, влечет признание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец недействительным полностью или частично.

В том случае, если в качестве лица, на имя которого испрашивается патент, выступает юридическое лицо или публично-правовое образование, автор и патентообладатель совпадать не могут. В качестве автора должно быть указано физическое лицо.

В соответствии со ст. 4 «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» изобретатель имеет право быть названным в качестве такового в патенте. Законодательством не предусмотрено право лица, на имя которого испрашивается патент, не указывать имени автора. Лишь [абзац 2 п. 1 ст. 1385](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134;dst=100978) ГК РФ предусматривает право автора изобретения отказаться быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке на изобретение.

В отношении служебных объектов патентного права в заявке в качестве автора указывается работник, чьим творческим трудом создан данный объект.

Так же Гражданский Кодекс устанавливает уголовную ответственность за присвоение авторства, если это деяние причинило крупный ущерб, в виде штрафа в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательных работ на срок от 180 до 240 часов, либо лишения свободы на срок до двух лет.

Фигура автора, не совпадающая с патентообладателем, имеет важное значение в патентных отношениях при:

- определении права авторства, которое принадлежит только физическому лицу, чьим творческим трудом создан объект патентного права;

- определении первоначального субъекта, которому принадлежит право на получение патента;

- реализации права на публичное предложение заключить договор об отчуждении патента на изобретение;

- реализации прав работника - автора служебного объекта, в том числе права на получение вознаграждения;

- реализации автором права на вознаграждение в отношении объекта патентного права, созданного при выполнении работ по договору, при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту, а также в отношении промышленного образца, созданного по заказу.

Кроме авторов произведения, ГК РФ, так же устанавливает таких субъетов патентного права, как соавторы изобретения, полезной модели или промышленного образца. Соавторством признается творческая совместная деятельность нескольких физических лиц по созданию результата интеллектуальной деятельности. Для признания соавторства не имеет существенного значения, кто из соавторов внес больший вклад, а также работали ли соавторы в одно и то же время или в разное, находились ли они в непосредственном контакте при работе над изобретениями. Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ. Не являются соавторами лица, которые руководили творческим коллективом, однако сами не принимали творческого участия либо лишь предложили направление создания результата интеллектуальной деятельности, цели его создания.

Отношения соавторства могут возникнуть не только в связи с совместной деятельностью соавторов, но также в связи с подачей разными заявителями заявки на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, если эти заявки имеют одну и ту же дату приоритета. Так, если в процессе экспертизы будут установлены указанные обстоятельства, патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть выдан только по одной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями. При выдаче патента по одной из заявок все авторы, указанные в ней, признаются соавторами в отношении идентичных изобретений, полезных моделей или промышленных образцов.

Доходы от совместного использования объекта патентного права распределяются между всеми соавторами поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно.

Порядок распоряжения правом на получение патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец осуществляется авторами совместно. Таким образом, для передачи права на получение патента другому лицу необходимо всем соавторам заключить в письменной форме договор об отчуждении права на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец с приобретателем этого права. Иные способы распоряжения данным правом частью четвертой ГК РФ не предусмотрены[[4]](#footnote-4).

При создании патентоспособного объекта авторами, действующими в рамках служебных функций или служебного задания, а также другими авторами, не связанными подобного рода отношениями, между работодателем как обладателем права на получение патента и авторами не возникает отношений соавторства, а работодатель вправе подать заявку и получить патент на свое имя при согласии авторов, не связанных с ним трудовыми обязанностями или служебным заданием, а также с указанием имен всех соавторов.

Кроме перечисленных, субъектами патентного праваявляются, российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент) – который является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим исполнительные, контрольные, разрешительные, регулирующие и организационные функции в области охраны объектов промышленной собственности (изобретения, промышленные образцы, полезные модели, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров), правовой охраны программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем, а также в области авторского права и смежных прав по вопросам совершенствования законодательства, международного сотрудничества и взаимодействия с общественными организациями, имеющим межведомственный характер, за исключением вопросов пресечения нарушений указанных прав. В своей деятельности Роспатент руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, указами и распоряжениями Президента Российской Федерации, постановлениями и распоряжениями Правительства Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации в области охраны интеллектуальной собственности. Роспатент осуществляет свою деятельность во взаимодействии с федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и другими государственными органами, с общественными организациями изобретателей и рационализаторов, научными учреждениями, иными организациями, деятельность которых связана с охраной интеллектуальной собственности.

3. Объекты патентных прав

Объектами патентного права, как ранее и предусмотрено Патентным [законом](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=58232;fld=134) РФ и соответствует Парижской конвенции об охране промышленной собственности, являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Объекты патентного права имеют следующие особенности:

- носят нематериальный характер;

- являются результатами творческой деятельности;

- имеют значение в научно-технической сфере или сфере художественного конструирования;

- обладают признаком новизны;

- подлежат обязательной государственной регистрации и без таковой не являются охраняемыми объектами и другие особенности.

Каждый из объектов патентного права имеет определенную специфику, в частности специфику охраноспособных признаков, видов решений, которым предоставляется охрана в качестве указанных объектов, сроков действия патента, требований к заявке, регистрации объектов и т.д[[5]](#footnote-5).

Секретные изобретения в отличие от полезных моделей и промышленных образцов могут представлять собой объект исключительного права с учетом [ст. ст. 1401](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134;dst=101076) - 1405 ГК РФ, а также специальных нормативных правовых актов, к которым относятся, например, Постановления Правительства РФ от 24 декабря 2007 г. [№ 928](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=99089;fld=134) «О порядке проведения проверки наличия в заявках на выдачу патента на изобретение или полезную модель, созданные в Российской Федерации, сведений, составляющих государственную тайну», от 2 октября 2004 г. № 514 «О федеральных органах исполнительной власти и Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», уполномоченных рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения»

Секретными изобретениями являются такие изобретения, которые содержат сведения, составляющие государственную тайну. [Закон](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=89782;fld=134;dst=100067) РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне» определяет перечень сведений, составляющих государственную тайну, в который входят, в частности, сведения о разработке, технологии, производстве ядерных боеприпасов, их составных частей, делящихся ядерных материалов, тактико-технических характеристиках и возможностях боевого применения образцов вооружения и военной техники, свойствах, рецептурах или технологиях производства новых видов ракетного топлива или взрывчатых веществ военного назначения и т.д.

Во многих странах в настоящее время запрещено патентование исследований в области клонирования. Представители 13 стран - участниц Совета Европы в январе 1998 г. подписали соглашение, запрещающее клонирование человека, но допускающее клонирование клеток в исследовательских целях . Директива ЕС от 6 июля 1998 г. № 98/44 «О правовой охране биотехнологических изобретений» устанавливает отдельные виды ограничений на патентование способов клонирования животных, противоречащих принципам гуманности.

Федеральным законом от 20 мая 2002 г. № 54-ФЗ «О временном запрете на клонирование человека» введен запрет клонирования человека на пять лет. В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=98929;fld=134;dst=100013) данного Закона клонирование человека представляет собой создание человека, генетически идентичного другому живому или умершему человеку, путем переноса в лишенную ядра женскую половую клетку ядра соматической клетки человека. Действие ограничения, установленного названным актом, истекло 23 июня 2007 г.

Как отмечается в п. 47 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», выявление в рамках экспертизы заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец невозможности патентуемого способа или решения быть объектом патентных прав в силу [п. 4 ст. 1349](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134;dst=100745) ГК РФ (в частности, выявление того, что патентуемое решение противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали) служит самостоятельным основанием для отказа в выдаче патента.

Условия патентоспособности полезной модели

Порядок определения соответствия заявленного объекта требованиям, предъявляемым к полезным моделям, предусмотрен в Приказе Минобрнауки России от 29 октября 2008 г. № 326 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на полезную модель и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на полезную модель», [Приказе](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=51092;fld=134) Роспатента от 11 октября 2005 г. « 121 «Об утверждении Временных методических рекомендаций по вопросам отнесения заявленных решений к охраняемым в качестве полезных моделей».

Под устройством применительно к полезной модели понимают техническое сооружение, механизм, машину, прибор, вещь, набор устройств, каждое из которых имеет свое назначение, а вместе они выполняют общее назначение, реализация которого невозможна при отдельном применении компонентов набора (например, набор хирургических инструментов для проведения определенной операции, набор устройств для ловли раков и т.п.), а также изделия типа многослойных материалов, волокон, электродов, гранул с оболочкой и т.п.

Нет необходимости в том, чтобы родовое понятие, являющееся признаком полезной модели, непременно содержало слова «устройство», «конструкция» или «изделие». Если в формуле охарактеризован, например, «ультразвуковой излучатель» или «установка для нанесения покрытия», очевидно, что заявлено устройство.

На практике встречаются случаи, когда родовое понятие, с которого начинается формула полезной модели, относится к устройству (обычно к изделиям), но при этом характеристика устройства в формуле полезной модели осуществлена с помощью признаков, по крайней мере часть из которых носит «нетехнический» характер (например, относится к смысловому содержанию имеющегося текста, рисунка).

При обнаружении такой ситуации необходимо проанализировать, раскрыто ли в заявке техническое решение, относящееся к устройству, так как для отнесения заявленного решения к охраняемому в качестве полезной модели недостаточно, чтобы только из родового понятия следовало, что заявлено техническое решение.

Полезная модель считается соответствующей условию патентоспособности «новизна», если в уровне техники неизвестно средство того же назначения, что и полезная модель, которому присущи все приведенные в независимом пункте формулы полезной модели существенные признаки, включая характеристику назначения.

Признаки относятся к существенным, если они влияют на возможность получения технического результата, т.е. находятся в причинно-следственной связи с указанным результатом.

В случае если совокупность признаков влияет на возможность получения нескольких различных технических результатов, каждый из которых может быть получен при раздельном использовании части совокупности признаков, влияющих на получение только одного из этих результатов, существенными считаются признаки этой совокупности, которые влияют на получение только одного из указанных результатов. Иные признаки этой совокупности, влияющие на получение остальных результатов, считаются несущественными в отношении первого из указанных результатов и характеризующими иную или иные полезные модели.

Технический результат представляет собой характеристику технического эффекта, явления, иных свойств, объективно проявляющихся при изготовлении либо использовании устройства.

Получаемый результат не считается имеющим технический характер, в частности, если он:

- проявляется только вследствие особенностей восприятия человека с участием его разума;

- достигается лишь благодаря соблюдению определенного порядка при осуществлении тех или иных видов деятельности на основе договоренности между ее участниками или установленных правил;

- заключается только в получении той или иной информации и достигается только благодаря применению математического метода, программы для электронной вычислительной машины или используемого в ней алгоритма;

- обусловлен только особенностями смыслового содержания информации, представленной в той или иной форме на каком-либо носителе;

- заключается в занимательности и (или) зрелищности.

Содержащиеся в независимом пункте формулы полезной модели несущественные признаки не учитываются или обобщаются до степени, достаточной для признания обобщенного признака существенным.

При соблюдении всех указанных выше требований полезная модель признается соответствующей условию промышленной применимости. Несоблюдение хотя бы одного из этих требований указывает на то, что полезная модель не соответствует условию промышленной применимости.

Условия патентоспособности промышленного образца.

Промышленные образцы могут быть объемными или плоскостными.

Объемные промышленные образцы представляют собой композицию с трехмерной структурой.

Плоскостные промышленные образцы представляют собой композицию с двухмерной структурой.

Заявленное в качестве промышленного образца решение должно быть представлено в заявке на регистрацию таким образом, чтобы создать полное детальное представление о внешнем виде изделия. Так, например, изделия, которые могут закрываться, складываться, трансформироваться и т.д. (например, холодильники, телефонные будки, шкатулки), могут быть представлены изображениями этих изделий в закрытом и (или) открытом виде.

Промышленный образец должен иметь название, которое должно раскрывать назначение изделия, к которому относится промышленный образец. Критериями охраноспособности промышленного образца являются новизна и оригинальность. Новизна и оригинальность должны проявляться в тех существенных признаках.

К существенным признакам промышленного образца могут относиться линии, контуры, декор, текстура или фактура материала изделия и (или) его орнаментация.

Существенные признаки внешнего вида изделия оставляют зрительное впечатление.

К несущественным признакам относятся такие признаки внешнего вида изделия, исключение которых из композиции промышленного образца не изменяет зрительного впечатления.

Рекомендациями по проверке новизны и оригинальности промышленного образца определены те существенные признаки, которые характеризуют отдельные виды художественно-конструкторских решений. Так, например, художественно-конструкторские решения, определяющие внешний вид изделий с моноблочной композицией (например, внешний вид телевизора, радиоприемника, компьютера, мобильного телефона, принтера, терминала, торгового автомата, холодильника, щитового прибора, шкатулки), а также изделий, построенных на соотношениях элементарных геометрических объемов (например, внешний вид секций мебельной стенки, рекламного стенда, двери, строительной панели), характеризуются, в частности, составом и взаимным расположением композиционных элементов, пластическими, графическими, цветовыми, фактурными особенностями этих элементов, находящихся, как правило, на фронтальной поверхности изделия.

Признак новизны промышленного образца определяется путем сопоставительного анализа признаков заявленного промышленного образца, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, с признаками ближайшего аналога. Промышленный образец признается не соответствующим условию "новизна", если совокупность его признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, известна из сведений о ближайшем аналоге (п. 2.2 Рекомендаций по проверке новизны и оригинальности промышленного образца).

Определение оригинальности промышленного образца осуществляется в порядке, установленном положениями [п. 22.5.5](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=82322;fld=134;dst=100768) вышеупомянутого Административного регламента, после установления новизны промышленного образца и включает в себя следующую последовательность действий:

- выявление по результатам проведенного поиска наиболее близкого аналога;

- сравнительный анализ и выявление существенных признаков, которыми заявленный промышленный образец отличается от наиболее близкого аналога;

- анализ отличительных существенных признаков (отличий) с целью определения соответствия проверяемого промышленного образца требованиям;

- анализ отличий и оценка сходства до степени смешения проверяемого промышленного образца и выявленного ближайшего аналога с учетом степени свободы дизайнера.

Если в результате анализа сделан вывод о несходстве до степени смешения проверяемого промышленного образца и ближайшего аналога, то может быть сделан вывод о соответствии проверяемого промышленного образца требованиям.

Кроме перечисленного к объектам патентного права можно отнести, промышленную собственность, т.е. особые объекты собственности, пользующиеся международной правовой охраной: изобретения, товарные знаки, промышленные образцы, фирменные наименования.

4. Защита патентных прав

Спор об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца рассматривается судами общей юрисдикции. Дела, возникающие из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, рассматриваются районными судами.

Споры о том, кто является автором результата интеллектуальной деятельности, подведомственны судам общей юрисдикции как не связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Подведомственность споров о нарушениях интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, об установлении патентообладателя, о праве преждепользования и послепользования, а также споров, вытекающих из договоров об отчуждении исключительного права и лицензионных договоров, определяется исходя из субъектного состава участников спора, если такой спор связан с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Споры об установлении патентообладателя могут быть связаны с определением авторства изобретения. При подаче заявки лицом, не являющимся автором изобретения или иного объекта патентного права, без приобретения права на получение патента на основании закона или договора автор может обратиться в суд с иском как об установлении авторства, так и о признании его в качестве патентообладателя. Споры об установлении патентообладателя могут возникать при создании объекта в качестве служебного, по договору заказа, в том числе при выполнении государственных или муниципальных контрактов. При установлении в качестве патентообладателя публично-правового образования от его имени могут выступать уполномоченные государственные органы, органы местного самоуправления, юридические лица.

Споры о нарушении исключительного права - это споры о применении мер ответственности, предусмотренных ст. ст. 1250, [1252](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134;dst=100202), 1253 ГК РФ. Нарушение исключительного права состоит в использовании соответствующего результата интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных [ГК](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134) РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности (в том числе использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается [ГК](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134) РФ[[6]](#footnote-6).

Споры о заключении, исполнении, изменении и прекращении договоров затрагивают любые виды договоров, в которых присутствуют условия о распоряжении исключительным правом, в том числе договоры об отчуждении исключительного права, лицензионные договоры, договоры залога, доверительного управления, купли-продажи, аренды предприятия, в состав которого входят патентные права, и др.

Споры о праве преждепользования и послепользования. Право преждепользования представляет собой право лица, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории РФ созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования.

Право послепользования - это право лица, которое в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений о восстановлении действия патента начало использование изобретения, полезной модели или промышленного образца либо сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования[[7]](#footnote-7).

Споры о вознаграждении за служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец, за изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по договору, за промышленный образец, созданный по заказу, и за изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту. В соответствии со ст. 1360 ГК РФ Правительство РФ имеет право в интересах обороны и безопасности разрешить использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия патентообладателя с уведомлением его об этом в кратчайший срок и с выплатой ему соразмерной компенсации.

[Пункт 4 ст. 1370](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=97802;fld=134;dst=100875) ГК РФ устанавливает, что при подаче заявки на служебное изобретение или иной объект патентного права работником (если, например, работодатель отказался от реализации принадлежащих ему прав) работодатель в течение срока действия патента имеет право использования служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца в собственном производстве на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой патентообладателю компенсации.

К другим спорам, рассматриваемым судом без соблюдения административного порядка, относятся, например, споры о выдаче принудительной лицензии.

Те категории дел, которые перечислены в, предполагают досудебный административный порядок их разрешения. Статьей 11 ГК РФ предусмотрены административная и судебная формы защиты. В сфере «промышленной собственности» административная форма защиты нашла свое выражение в деятельности специального органа при Роспатенте - Палаты по патентным спорам, функции которой ранее выполняли Апелляционная палата и Высшая патентная палата.

Существование двухступенчатой административной системы влекло затягивание разрешения отдельных категорий споров, в связи с чем в Патентном [законе](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=58232;fld=134) и в Законе о товарных знаках было предусмотрено создание единого административного органа - Палаты по патентным спорам.

Правовое положение Палаты по патентным спорам определялось [Уставом](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=54375;fld=134) Федерального государственного учреждения «Палата по патентным спорам федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам», утвержденным Приказом Роспатента от 3 февраля 2005 г.

Палата по патентным спорам являлась государственной научной организацией, финансируемой из средств федерального бюджета, находящейся в ведении Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, выполняющей функции учредителя, и была федеральным государственным учреждением. В настоящее время Палата по патентным спорам в соответствии с распоряжением Правительства РФ от 1 декабря 2008 г. № 1791-р присоединена к Федеральному институту промышленной собственности. Решения административного органа утверждаются Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам. При оспаривании решений Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, в частности при оспаривании решения о выдаче патента, отказе в выдаче и др., суды должны учитывать заявки на выдачу патента, которые подлежат рассмотрению Роспатентом в порядке, установленном законодательством, действовавшим на момент подачи заявок, если иное специально не предусмотрено законом[[8]](#footnote-8).

При рассмотрении возражений против выдачи патента суды определяют основания для признания недействительным патента исходя из законодательства, действовавшего на момент подачи заявки на выдачу патента.

Вместе с тем подлежит применению порядок рассмотрения соответствующих возражений, действующий на момент обращения за признанием недействительным патента.

Решения Роспатента, принятые по результатам рассмотрения возражений против выдачи патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, могут быть оспорены в суде.

Заключение

Патентное право можно рассматривать как в объективном, так и в субъективном смысле. В объективном смысле патентное право представляет собой подотрасль гражданского права, регулирующую имущественные и личные неимущественные отношения, объектами которых являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы. В субъективном смысле патентное право - это интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Учитывая, что патентное право охватывает нормы не только частного права, но и публичного, прежде всего процедурные нормы о государственной регистрации изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, это право условно можно рассматривать и как комплексную отрасль законодательства.

Субъектами патентных правоотношений выступают, Авторы, соавторы.

Патентообладатели - лица, которым принадлежит исключительное право на использование), наследники, юридические лица, которые приобрели патент.

Государство, которое приобрело патент. Работодатели (служебные объекты).

Объектами патентного права являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Которые должны иметь следующие признаки: носит нематериальный характер; являться результатами творческой деятельности; иметь значение в научно-технической сфере или сфере художественного конструирования; обладать признаком новизны.

Что касается защиты патентных прав, то споры о том, кто является автором результата интеллектуальной деятельности, подведомственны судам общей юрисдикции как не связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Подведомственность споров о нарушениях интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, об установлении патентообладателя, о праве преждепользования и послепользования, а также споров, вытекающих из договоров об отчуждении исключительного права и лицензионных договоров, определяется исходя из субъектного состава участников спора, если такой спор связан с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Список использованной литературы

патентное право

1. Парижская [конвенция](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=5111;fld=134) по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г.,
2. Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных».
3. Конституция РФ от 12 декабря 1993 г.;
4. Гражданский Кодекс РФ часть 1 от 30 ноября 1994 г. № 51 ФЗ ред. от 18.07.2009 г.;

10. Пешкова О.А. Ответственность и защита при причинении вреда неимущественным правам и нематериальным благам граждан и юридических лиц. Автореф. канд. дис. Волгоград, 1998. С. 15.

1. Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. М.: МЗ Пресс, 2000.
2. Е.А. Суханов Гражданское право: В 2 т. Том II, полутом 1: Учебник /. М.: Издательство БЕК, 2000. 646 с.
3. Сергеев А.П. Гражданское право Учебник. Часть II .—М.: «ПРОСПЕКТ», 1998.— 784 с.
4. Крашенников В.П. «Постатейный комментарий главы 72 ГКРФ», Норма, М., 2010 г.

14. Пиляева В.В. Гражданское право. Части общая и особенная учебник / — 2-е изд., перераб. и доп. — М. КНОРУС, 2008. — 992 с.

1. Е.А. Суханов Гражданское право: В 2 т. Том II, полутом 1: Учебник /. М.: Издательство БЕК, 2000. С. 540. [↑](#footnote-ref-1)
2. Крашенников В.П. «Постатейный комментарий главы 72 ГКРФ», Норма, М., 2010 г. С. 321 [↑](#footnote-ref-2)
3. Е.А. Суханов Гражданское право: В 2 т. Том II, полутом 1: Учебник /. М.: Издательство БЕК, 2000. С. 546. [↑](#footnote-ref-3)
4. Крашенников В.П. «Постатейный комментарий главы 72 ГКРФ», Норма, М., 2010 г. С. 342 [↑](#footnote-ref-4)
5. Пиляева В.В. Гражданское право. Части общая и особенная учебник / — 2-е изд., перераб. и доп. — М. КНОРУС, 2008. — С. 735. [↑](#footnote-ref-5)
6. Пиляева В.В. Гражданское право. Части общая и особенная учебник / — 2-е изд., перераб. и доп. — М. КНОРУС, 2008. — С. 745. [↑](#footnote-ref-6)
7. Крашенников В.П. «Постатейный комментарий главы 72 ГКРФ», Норма, М., 2010 г. С. 312 [↑](#footnote-ref-7)
8. Е.А. Суханов Гражданское право: В 2 т. Том II, полутом 1: Учебник /. М.: Издательство БЕК, 2000. С. 557. [↑](#footnote-ref-8)