**Содержание**

1. Комментарии к статье 1408 Гражданского кодекса РФ

2. Комментарии к статье 1409 Гражданского кодекса РФ

3. Комментарии к статье 1410 Гражданского кодекса РФ

4. Комментарии к статье 1411 Гражданского кодекса РФ

5. Комментарии к статье 1412 Гражданского кодекса РФ

6. Комментарии к статье 1413 Гражданского кодекса РФ

7. Комментарии к статье 1414 Гражданского кодекса РФ

8. Комментарии к статье 1415 Гражданского кодекса РФ

9. Комментарии к статье 1416 Гражданского кодекса РФ

10. Комментарии к статье 1417 Гражданского кодекса РФ

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. **Комментарии к статье 1408 Гражданского кодекса РФ**

# Статья 1408. Права на селекционные достижения.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1408 Гражданского кодекса РФ:

1. Анализ ст. 1408 позволяет сделать следующие выводы:

1) они посвящены характеристике самостоятельного вида прав на результаты ИД, а именно прав на селекционные достижения (далее - СД). При этом нужно учесть, что СД (упомянутые в ст. 1408) представляют собой сорта растений, породы животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений (далее - Государственный реестр охраняемых СД), см. об этом подробный коммент. к ст. 1414 ГК;

2) автором СД признается лишь гражданин (являющейся селекционером), творческим трудом которого создано СД (см. об этом коммент. к ст. 1410 ГК). При этом нужно обратить внимание на то, что:

а) речь идет как о гражданах РФ, так и об иностранных гражданах, а также о лицах без гражданства, создавших СД на территории РФ;

б) организации (в т.ч. и работодатели, у которых селекционер работал) не признаются авторами СД;

в) если СД создано творческим трудом нескольких граждан, то они признаются соавторами (см. об этом коммент. к ст. 1411 ГК);

3) авторам СД принадлежат:

а) как интеллектуальные права (см. об этом понятии подробный коммент. к ст. 1226, 1227 ГК). Последние, в свою очередь, делятся на:

имущественные права (т.е. исключительное право автора СД, см. об этом коммент. к ст. 1409, 1421, 1422 ГК);

личные неимущественные права (т.е. права автора, см. об этом подробный коммент. к ст. 1418 ГК);

б) так и иные права (например, право на наименование СД, право на получение патента на СД, см. об этом коммент. к ст. 1419, 1420 ГК).

2. Применяя правила ст. 1408, нужно также иметь в виду следующее:

1) права, указанные в ст. 1408, автору принадлежат лишь в той мере, в какой само СД отвечает условиям предоставления правовой охраны (в соответствии с нормами ГК, см. об условиях охраноспособности коммент. к ст. 1413 ГК);

2) в связи с вступлением в силу части 4 ГК (в т.ч. гл. 73 ГК) с 01.01.2008 Закон о СД считается утратившим силу (ст. 2 Закона N 231);

3) авторам СД могут быть предоставлены льготы в соответствии с законодательством РФ (см. коммент. к ст. 1417 ГК). О случаях, когда СД создается при выполнении трудовых обязанностей и о правах автора при этом, см. коммент. к ст. 1430 ГК.

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1408 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье раскрываются права автора, создавшего селекционное достижение.

2. В п. 1 комм. статьи содержится общая норма об основных интеллектуальных правах автора, создавшего селекционное достижение, которым относятся: исключительное право и право авторства.

Интеллектуальные права автора, создавшего селекционное достижение, могут носить имущественный характер (исключительное право), и личный неимущественный характер (право авторства). Смысл исключительности имущественных прав на селекционные достижения состоит в том, что только сам обладатель права (автор либо патентообладатель) может их реализовывать, решать вопрос об использовании селекционного достижения и защищать права от незаконных действий третьих лиц. Право авторства на селекционные достижения как личное неимущественное право неотчуждаемо и непередаваемо, так как его существование неотделимо от личности его носителя (ст. 1418 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 1412 ГК под селекционным достижением, отвечающим условиям правовой охраны, следует понимать сорта растений и породы животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти результаты интеллектуальной деятельности отвечают установленным настоящим Кодексом требованиям к таким селекционным достижениям.

2. В п. 2 комм. статьи закреплены иные права, которое принадлежат автору селекционного достижения, к ним относятся:

- право на получение патента,

- право на наименование селекционного достижения,

- право на вознаграждение за использование служебного селекционного достижения.

**2. Комментарии к статье 1409 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1409. Действие исключительного права на селекционные достижения на территории Российской Федерации.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1409 Гражданского кодекса РФ:

1. Применяя правила ст. 1409, нужно иметь в виду, что:

1) исключительное право на СД (см. о содержании и объеме этого права подробный коммент. к ст. 1421 ГК) на территории РФ (см. о том, что считается территорией РФ, коммент. к ст. 1231 ГК) признается лишь в той мере, в какой оно:

а) удостоверено патентом РФ (такой патент выдается в соответствии со ст. 1415, 1433-1444 ГК, см. коммент. к ним). Его выдает российский ОСД;

б) удостоверено патентом, выданным ПВ иностранного государства, либо любым иным патентом (например, выданный международной организацией), если указанные патенты имеют силу на территории РФ в соответствии с международными договорами РФ. При этом речь идет:

как о собственно международных договорах, так и о пактах, конвенциях, соглашениях и т.п., заключенных РФ. Главное, чтобы упомянутые международные договоры были ратифицированы РФ и вступили для нее в силу (а название акта особой роли не играет);

так и о международных договорах, заключенных ранее СССР или РСФСР (правопреемницей которых РФ является);

2) удостоверено охранными документами СССР (если на момент вступления в силу части 4 ГК они не утратили силу либо вместо них не получены охранные документы РФ).

2. Правильное применение ст. 1409 возможно только с учетом положений:

1) ст. 1415 ГК (о том, что именно патент на СД удостоверяет приоритет СД, авторство и исключительное право);

2) ст. 1416 ГК (она предусматривает возможность выдачи автору СД авторского свидетельства. Последнее удостоверяет лишь авторство, но не исключительное право);

3) ст. 1439 ГК (о том, что условием охраны СД на территории РФ и выдачи патента на СД является государственная регистрация СД);

4) ст. 1441, 1442 ГК (о том, что в ряде случаев патент на СД признается недействительным или досрочно прекращает свое действие на территории РФ);

5) ст. 1445 ГК (о том, что заявка на выдачу патента может быть подана гражданином РФ и в иностранном государстве).

См. подробный коммент. к указанным выше статьям ГК.

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1409 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье определяется порядок действия исключительного права на селекционные достижения на территории Российской Федерации.

2. В отличие от авторских прав права на селекционные достижения не возникают автоматически в силу факта создания селекционного достижения.

Исключительное право на селекционное достижение признается и охраняется при условии государственной регистрации селекционного достижения, селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, в соответствии с которой федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям выдает заявителю патент на селекционное достижение, имеющим силу на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

**3. Комментарии к статье 1410 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1410. Автор селекционного достижения.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1410 Гражданского кодекса РФ:

1. Автором СД (упомянутым в ст. 1410) признается:

1) лишь гражданин (но не ЮЛ!). Даже в случаях создания СД по заказу работодателя, в ходе выполнения автором своих трудовых обязанностей автором СД считается именно гражданин (в данном случае работник). См. о случаях создания служебного СД коммент. к ст. 1430 ГК). При этом в ст. 1410 имеются в виду:

а) граждане самой РФ (по рождению либо получившие гражданство РФ в порядке приобретения);

б) иностранные граждане (либо лица, имеющие гражданство двух и более государств);

в) лица без гражданства. Главное, чтобы СД было создано всеми перечисленными выше лицами на территории РФ (либо признанно на территории РФ с учетом правил ст. 1409 ГК, см. коммент. к ней);

2) только гражданин, творческим трудом которого СД создано. Дело в том, что СД - разновидность результатов ИД, т.е. духовных усилий, озарений, достижений личности, результат таланта и трудолюбия, умственной и экспериментальной деятельности. Указанная деятельность (труд) в итоге завершается созданием, или выведением, или выявлением СД. В ряде случаев СД - это результат творческого труда нескольких граждан. В этом случае указанные граждане признаются соавторами СД (см. об этом коммент. к ст. 1411 ГК);

3) лицо, указанное в заявке на выдачу патента на СД (такое указание должен содержать главный документ (входящий в заявку) - заявление о выдаче патента, что прямо предусмотрено в подп. 1 п. 2 ст. 1433 ГК, см. коммент. к ней). Более того:

а) пока не указано иное, именно лицо, указанное в заявке (в качестве автора СД) и считается автором СД;

б) бремя доказывания того, что лицо не является автором СД, ложится не на самого автора, а не граждан и ЮЛ, которые утверждают, что данное лицо не является автором СД.

2. Для правильного применения ст. 1410 необходимо также учитывать положения:

1) ст. 1414 и 1416 ГК (о праве автора на получение патента и авторского свидетельства, см. коммент. к ним);

2) ст. 1418, 1419 ГК (о таких правах автора СД, как права авторства, право на наименование СД);

3) ст. 1421-1424 ГК (об исключительном праве на СД). См. подробный коммент. к ст. 1418-1424 ГК.

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1410 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье дается определение автора селекционного достижения, которым признается селекционер - гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение.

2. В комментируемой статье отмечается, что лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на селекционное достижение, считается автором селекционного достижения, если не доказано иное.

Из текста комм. статьи следует, что презумпция авторства распространяется и на случаи создания селекционного достижения несколькими авторами (соавторство).

**4. Комментарии к статье 1411 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1411. Соавторы селекционного достижения.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1411 Гражданского кодекса РФ:

1. В соответствии со ст. 1411 соавторами СД:

1) признаются лишь граждане. Иначе говоря, ЮЛ (будучи, например, работодателем) не может быть признано соавтором (см. об этом подробнее коммент. к ст. 1430-1432 ГК);

2) могут быть:

а) или граждане РФ (как по рождению, так и получившие гражданство РФ в порядке приобретения);

б) или иностранные граждане (в т.ч. и лица, являющиеся гражданами двух и более иностранных государств);

в) или лица без гражданства (в т.ч. и постоянно не проживающие в РФ);

г) или одновременно (т.е. в составе одной группы, одного коллектива) и граждане РФ, и иностранные граждане, и лица без гражданства;

3) не признаются лица (в т.ч. как граждане, так и организации), которые оказывали лицам, творческим трудом которых создано (выделено, выявлено) СД, лишь техническое содействие; давали консультации; предоставляли необходимые приборы и инструменты; выделяли земельные участки, группы животных, сорта растений, необходимые для проведения опытов, исследований, экспериментов; оформляли необходимыми документами создание СД; оказывали любую иную помощь, которая не является творческим трудом, непосредственным результатом которого и явилось создание (выделение, выявление) СД.

2. Каждый из соавторов (с учетом изложенного выше):

1) обладает правами авторства, а также правом на наименование СД (см. об этом коммент. к ст. 1418, 1419 ГК);

2) указывается в заявке на получение патента на СД;

3) обладает (в случаях, если это предусмотрено в нормах ГК) исключительным правом на СД;

4) вправе (по общему правилу) требовать выплаты ему авторского вознаграждения за использование СД (в случаях, предусмотренных в ГК, см. п. 2 ст. 1408 ГК);

5) может использовать СД по своему усмотрению. При этом нужно учесть, что соавторы:

а) самостоятельны в разрешении вопроса о формах, способах и объеме использования СД. Иначе говоря, они не обязаны получать согласие других соавторов на использование СД;

б) в письменном соглашении между собой (оно может быть заключено и до начала использования СД, и после начала использования СД: нормы ст. 1411 ГК допускают оба варианта) могут определить как способы, формы использования СД, так и объем, а также пределы такого использования, порядок распределения доходов от такого использования и иные вопросы). В соглашении может быть указано и то, что все соавторы воздержатся от использования СД в течение определенного времени;

в) вправе самостоятельно (т.е. независимо от того, собираются защищать свои права другие соавторы или нет) принимать любые не запрещенные законом меры по защите своих прав (в т.ч. самозащиту прав, судебную защиту прав и т.д., см. коммент. к ст. 12-14, 1446, 1447 ГК).

3. Если соавторы СД используют СД в целях получения доходов, то п. 3 ст. 1411 императивно (т.е. иное не может быть предусмотрено в других законах, иных правовых актах или соглашением самих соавторов) предписывает применять правила п. 3 ст. 1229 ГК к соглашениям, связанным с распределением доходов от использования СД и с распоряжением исключительным правом на СД. В связи с этим, необходимо учесть, что:

1) по общему правилу доходы от совместного использования соавторами СД распределяются между ними поровну (независимо от вклада каждого из соавторов в творческий труд по созданию (выделению, выявлению) СД. Однако закон предоставляет соавторам СД и другое право: они могут (в письменном соглашении, заключенном между ними) предусмотреть и иную пропорцию распределения доходов (например, указать, что 50% доходов получит один из соавторов, 20% доходов - получит второй соавтор, а остальные соавторы поровну получают оставшиеся 30% доходов);

2) распоряжение исключительным правом на СД (например, его отчуждение, предоставление на СД лицензии) осуществляется соавторами совместно. Иначе говоря, авторы СД должны в письменном предварительном соглашении между собой оговорить способы и условия распоряжения СД (например, его отчуждение). Однако это общее правило: оно действует лишь в той мере, в какой иное прямо не предусмотрено в нормах ГК (см. коммент. к ст. 1228, 1229 ГК).

В связи с этим возник вопрос:

нет ли противоречий между ст. 1411 и ст. 1227-1229 ГК? Оно налицо. В связи с этим в данном случае необходимо руководствоваться правилами абз. 2 п. 3 ст. 1411 (они имеют приоритет как правила специальные перед правилами общими). Это означает, что распоряжение правом на получение патента на СД всегда осуществляются соавторами совместно.

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1411 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье дается определение соавторов селекционного достижения, которыми признаются граждане, совместным творческим трудом которых создано, выведено или выявлено селекционное достижение, признаются соавторами.

2. В п. 2 комм. статьи закреплено право соавторов использовать селекционное достижение по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

3. В п. 3 комм. статьи сделана отсылка к п. 3 ст. 1229 ГК, регулирующему отношения соавторов, связанные с распределением доходов от использования селекционного достижения и с распоряжением исключительным правом на селекционное достижение.

В случае, когда исключительное право на результат принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.

Доходы от совместного использования селекционного достижения распределяются между всеми правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Распоряжение исключительным правом на селекционное достижение и правом на получение патента на селекционное достижение осуществляется соавторами совместно.

4. В п. 4 комм. статьи закреплено право соавторов самостоятельно принимать меры по защите своих прав на селекционное достижение.

**5. Комментарии к статье 1412 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1412. Объекты интеллектуальных прав на селекционные достижения.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1412 Гражданского кодекса РФ:

1. Анализ п. 1 ст. 1412 позволяет сделать ряд выводов:

1) они посвящены объектам интеллектуальных прав на СД. При этом речь идет о таких правах на СД, как:

а) исключительное право на СД (это имущественное право);

б) право авторства (это неимущественное право);

2) от интеллектуальных прав, указанных выше, следует отличать иные права (например, право на наименование СД, право на получение патента на СД. Вывод сделан на основе систематического толкования ст. 1412, с одной стороны, и ст. 1226, 1408, 1419, 1420 ГК - с другой, см. коммент. к ним);

3) объектами интеллектуальных прав на СД признаются:

а) только сорта растений и породы животных. Какие-либо иные результаты ИД, которые получены в ходе деятельности по созданию (выделению, выявлению СД), не могут являться объектами интеллектуальных прав на СД (при наличии других необходимых признаков такие результаты могут быть признаны объектами интеллектуальных прав на иные виды достижений в сфере ИД);

б) лишь такие сорта растений и породы животных, которые зарегистрированы (в установленном порядке, см. об этом подробный коммент. к ст. 1414 ГК) в Государственном реестре охраняемых СД;

4) для того чтобы быть признанными объектами интеллектуальной деятельности на СД, сорта растений и породы животных должны соответствовать требованиям, прямо установленным в самом ГК (но не в других законах, не в нормах иных правовых актов, в т.ч. изданных ПВ). В частности, к упомянутым относятся требованиям:

а) о необходимости отвечать условиям охраноспособности СД (см. об этом коммент. к ст. 1413 ГК);

б) о необходимости быть удостоверенным патентом (см. об этом коммент. к ст. 1409 ГК);

в) иные, предусмотренные в ГК (см., например, коммент. к ст. 1438-1444 ГК).

2. В п. 2 ст. 1412 дается легальное определение такого объекта СД, как сорт растений. При этом нужно обратить внимание на следующее:

1) данным определением необходимо руководствоваться не только для целей ГК, но также для правильного применения норм НК (например, посвященных налоговым льготам), а также норм УК и КоАП (устанавливающих ответственность за нарушение прав на СД);

2) сортом растений являются:

а) по общему правилу группа растений. При этом указанная группа (независимо, будет она (с учетом норм ст. 1413 ГК) охраноспособной или нет) определяется по признакам, которые характеризуют данный генотип (либо комбинацию двух и более генотипов) и отличается от других групп растений (либо даже одного растения, если оно не входит в конкретную группу растений) того же ботанического таксона, хотя бы одним признаком (еще лучше, если отличительных признаков два или более);

б) в конкретном случае даже одно растение (или несколько растений), которое не входит в группу растений. Более того, по смыслу ст. 1412 сортом растений признается даже одна часть растения (или несколько отдельных частей данного растения). Главное, чтобы такая часть (части) могла быть использована для воспроизводства целых растений сорта (хотя бы одного целого растения!);

3) в абз. 3 п. 2 ст. 1412 исчерпывающим образом перечислены охраняемые категории сорта растений (клон, линия, гибрид первого поколения, популяция). Ни в других законах, ни в иных правовых актах данный перечень нельзя расширять.

3. В п. 3 ст. 1412 дается легальное определение (не только для целей ГК, но также и для целей применения других законов, в частности, НК, УК, КоАП) такого объекта интеллектуальных прав на СД, как порода животных. Анализ этого определения показывает, что порода животных:

1) это чаще всего именно группа животных (обладающих признаками, прямо перечисленными в ст. 1412). Однако в ряде случаев порода может быть представлена и одной особью (мужской, например, бык, либо женской, например, корова) или даже эмбрионом (т.е. материалом, предназначенным для воспроизводства породы животных);

2) должна характеризоваться такими охраняемыми категориями, как тип, кросс линий. Таким образом, к охраняемым категориям ст. 1412 не относит широко распространенное в последнее время явление (и понятие) "клон животных". См. также коммент. к ст. 137, 230-232 ГК.

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1412 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье дается определение объектов интеллектуальных прав на селекционные достижения, под которыми понимаются сорта растений и породы животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти результаты интеллектуальной деятельности отвечают установленным настоящим Кодексом требованиям к таким селекционным достижениям.

Деятельность селекционера, будучи деятельностью, целью которой является получение нового сорта растения или породы животного с необходимыми для человека качествами, имеет ярко выраженный творческий характер. Законодательством охраняется только результат селекционного процесса в виде нового сорта растения или породы животного, соответствующий предусмотренным законом требованиям. От селекционных достижений следует отличать штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, которые охраняются нормами патентного права и признаются изобретениями согласно ст. 1350 ГК РФ (см. комм. к ней).

2. В п. 2. комм. статьи дается определение сорта растений, под которым понимается группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками.

Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения (например, черенки, побеги, листья и т.п.) при условии, что такая часть или такие части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта.

В комм. пункте особо выделяются охраняемые категории сорта растений, которыми являются:

- клон - это большое число клеток или молекул, идентичных одной родоначальной клетке или молекуле,

- линия - потомство одного гомозиготного по всем генам самоопыляющегося растения,

- гибрид первого поколения - организм, сочетающий в себе признаки и свойства генетически различающихся родительских форм,

- популяция - группа особей, имеющих наследственные различия.

3. В п. 3. комм. статьи дается определение породы животных, под которой понимается группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных.

Порода может быть представлена женской или мужской особью либо племенным материалом, то есть предназначенными для воспроизводства породы животными (племенными животными), их гаметами или зиготами (эмбрионами).

В комм. пункте особо выделяются охраняемые категории породы животных, которыми являются:

- тип - вид своеобразной ценной группы племенных животных, связанных родством с определенным родоначальником, способной к длительному самовоспроизводству и распространяющаяся в основном через мужских потомков.

- кросс линий - сочетание различных линий племенных животных, в целях обеспечения их прогрессивного совершенствования посредством неродственного спаривания.

**6. Комментарии к статье 1413 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1413. Условия охраноспособности селекционного достижения.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1413 Гражданского кодекса РФ:

1. Согласно правилам ст. 1413:

1) патент может быть выдан только:

а) на СД, которое отвечает критериям охраноспособности, прямо перечисленным в самой комментируемой статье;

б) на такие СД, которые относятся к ботаническим (если речь идет о растениях) и зоологическим (если речь идет о животных) родам и видам. Перечень последних устанавливается Министерством сельского хозяйства РФ. Впредь до утверждения новых правовых актов по данному вопросу и после 01.01.2008 сохраняют силу ранее принятые нормативные правовые акты (но лишь в той мере, в какой они не противоречат ГК - ст. 4, 5 Закона N 231);

2) критерии охраноспособности (новизна, отличимость, однородность и стабильность) перечислены в п. 3-6 ст. 1413 исчерпывающим образом. Ни в других законах, ни в актах Правительства РФ, Минсельхоза России, Роспатента не могут быть установлены иные критерии;

3) отсутствие хотя бы одного из указанных в ст. 1413 критериев охраноспособности означает, что в выдаче патента должно быть отказано. Если все же патент на СД был выдан (а потом будет установлено, что СД не соответствовало критериям, перечисленным выше, патент должен быть признан недействительным (это прямо вытекает из ст. 1441 ГК, см. коммент. к ней);

4) если критерии, указанные в ст. 1413, к моменту выдачи патента имели место (и в связи с этим патент был в установленном порядке выдан), но впоследствии (т.е. уже после выдачи патента) СД перестало соответствовать хотя бы одному из указанных выше критериев, действие патента прекращается (до истечения срока, на который данный патент был выдан, см. об этом коммент. к ст. 1442 ГК).

2. О порядке государственной регистрации СД (в ходе которой также проверяется наличие охранных способностей) см. коммент. к ст. 1414, 1439 ГК. Об особенностях патентования СД за пределами РФ см. коммент. к ст. 1445 ГК. О государственном стимулировании создания охраноспособных СД см. коммент. к ст. 1417 ГК.

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1413 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье определяются условия охраноспособности селекционного достижения.

2. Согласно п. 1 комм. статьи патент выдается на селекционное достижение, отвечающее критериям охраноспособности и относящееся к ботаническим и зоологическим родам и видам, перечень которых устанавливается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства.

2. В п. 2 комм. статьи зафиксированы критерии охраноспособности селекционного достижения, которыми являются:

- новизна,

- отличимость,

- однородность,

- стабильность.

3. В п. 3 комм. статьи законодателем определены особенности такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как новизна.

Сорт растений и порода животных считаются новыми, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом селекционером, его правопреемником или с их согласия другим лицам для использования селекционного достижения:

- на территории Российской Федерации ранее чем за один год до указанной даты;

- на территории другого государства ранее чем за четыре года или, если это касается сортов винограда, древесных декоративных, древесных плодовых культур и древесных лесных пород, ранее чем за шесть лет до указанной даты.

4. В п. 4 комм. статьи законодателем определены особенности такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как отличимость.

Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента.

В комм. пункте дается определение общеизвестного селекционного достижения, под которым понимается селекционное достижение, данные о котором находятся в официальных каталогах или справочном фонде либо которое имеет точное описание в одной из публикаций.

Подача заявки на выдачу патента также делает селекционное достижение общеизвестным со дня подачи заявки при условии, что на селекционное достижение был выдан патент.

5. В п. 5 комм. статьи законодателем определены особенности такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как однородность.

Растения одного сорта, животные одной породы должны быть достаточно однородны по своим морфологическим, физиологическим, цитологическим, химическим и другим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения.

Сорт или порода будут признаваться однородными, если желаемые свойства или признаки действительно нашли свое генетическое закрепление в биологическом объекте, а не являются результатом случайного стечения обстоятельств. Таким образом, каждый представитель породы или сорта должен соответствовать установленным для данного сорта (породы) биологическим стандартам. Критерии и признаки однородности применительно к отдельным видам селекционных достижений устанавливаются специальными методиками, утвержденными Министерством сельского хозяйства РФ, при котором функционирует Государственная комиссия по испытанию и охране селекционных достижений, и проверяются в процессе осуществления соответствующих экспертиз.

6. В п. 6 комм. статьи законодателем определены особенности такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как стабильность.

Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в случае особого цикла размножения - в конце каждого цикла размножения. Получение сорта растения или породы животного, которые не способны сохранять свои особые свойства при воспроизводстве, не признается охраняемым селекционным достижением, даже если и имеет научное значение и носит творческий характер.

**7. Комментарии к статье 1414 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1414. Государственная регистрация селекционного достижения.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1414 Гражданского кодекса РФ:

1. Исключительное право на СД (упомянутое в ст. 1414):

1) может принадлежать только патентообладателю и состоит в том, что последний вправе использовать и распоряжаться СД способами, предусмотренными в ГК (см. об этом коммент. к ст. 1421-1429 ГК);

2) признается и охраняется на территории РФ (с учетом правил ст. 1409 ГК, см. коммент. к ней) только при условии государственной регистрации СД. Упомянутая регистрация:

а) обязывает ОСД выдать патент на СД (с учетом правил ст. 1415 ГК);

б) осуществляется путем внесения СД в Государственный реестр охраняемых СД;

в) состоит в том, что федеральный орган исполнительной власти по СД:

принимает решение о выдаче патента на СД;

составляет описание СД;

вносит в упомянутый Государственный реестр охраняемых СД сведения о СД (такие, как: род и вид растения или животного; наименование сорта растений, породы животных; дату государственной регистрации СД; имя или наименование патентообладателя, его место жительства или место нахождения; имя автора СД, его место жительства; описание СД, иные сведения, указанные в ст. 1439 ГК, см. коммент. к ней).

2. Для правильного применения ст. 1414 нужно также учитывать положения:

1) ст. 1420 ГК (о том, какие лица вправе получить патент, выдаваемый после государственной регистрации СД, см. коммент. к ней);

2) ст. 1424 ГК (о том, что именно со дня осуществления государственной регистрации СД исчисляется срок действия исключительного права на СД, см. коммент. к ней);

3) ст. 1444 ГК (о том, что только на СД, включенные в Государственный реестр охраняемых СД, выдается документ, удостоверяющий сортовую и породную принадлежность и происхождение семян и племенного материала, см. коммент. к ней);

4) Правил N 2 и Приказа N 28 (они также регулируют ряд процедурных моментов, связанных с государственной регистрацией СД, и сохраняют свою силу после 01.01.2008 в части, не противоречащей ГК).

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1414 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье определяется условие государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

В соответствии с п. 2 ст. 1439 ГК в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений вносятся следующие сведения:

1) род, вид растения, животного;

2) наименование сорта растений, породы животных;

3) дата государственной регистрации селекционного достижения и регистрационный номер;

4) имя или наименование патентообладателя и его место жительства или место нахождения;

5) имя автора селекционного достижения и его место жительства;

6) описание селекционного достижения;

7) факт передачи патента на селекционное достижение другому лицу с указанием его имени или наименования, места жительства или места нахождения;

8) сведения о заключенных лицензионных договорах;

9) дата окончания действия патента на селекционное достижение с указанием причины.

2. На основании государственной регистрации федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям выдает заявителю патент на селекционное достижение.

**8. Комментарии к статье 1415 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1415. Патент на селекционное достижение.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1415 Гражданского кодекса РФ:

1. Патент на СД (упомянутый в ст. 1415):

1) является единственным документом, при наличии которого признается исключительное право на СД на территории РФ (см. коммент. к ст. 1409 ГК);

2) выдается только федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям (ОСД) в процессе государственной регистрации СД (см. об этом коммент. к ст. 1414, 1439 ГК);

3) может быть выдан:

а) только лицам, указанным в ст. 1420, 1430 ГК (см. коммент. к ним);

б) только после поданной заявки на выдачу патента на СД и проведение экспертизы как заявки на СД, так и самого СД (см. об этом коммент. к ст. 1433-1437 ГК);

4) может быть признан недействительным при наличии оснований и условий, предусмотренных в ст. 1441 ГК (см. коммент. к ней);

5) действует в течение срока действия самого исключительного права на СД (см. об этом коммент. к ст. 1424 ГК);

6) прекращается досрочно в случаях, прямо предусмотренных в законе (см. об этом коммент. к ст. 1442 ГК).

2. Для правильного применения ст. 1415 нужно также учитывать положения:

1) ст. 1445 ГК (об условиях признания на территории РФ патентов, выданных в иностранных государствах, см. коммент. к ней);

2) ст. 1443 ГК (о том, что сведения о выдаче патента, о признании патента недействительным, о досрочном прекращении действия патента на СД, должны быть опубликованы ОСД в его официальном бюллетене, см. коммент. к ней);

3) ст. 1440 ГК (о том, что патентообладатель должен поддерживать действие патента, см. коммент. к ней);

4) ст. 1425 ГК (о том, что после перехода СД в общественное достояние действие патента прекращается, см. коммент. к ней);

5) ст. 1416 ГК (о том, что патент следует отличать от другого документа - авторского свидетельства, см. коммент. к ней).

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1415 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье определяется содержание патента на селекционное достижение и закрепляются правила, регламентирующие охрану интеллектуальных прав на селекционное достижение.

2. В п. 1 комм. статьи закреплено правило, согласно которому патент на селекционное достижение удостоверяет приоритет селекционного достижения, авторство и исключительное право на селекционное достижение.

В соответствии с п. 1 ст. 1434 ГК приоритет селекционного достижения устанавливается по дате поступления в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям заявки на выдачу патента.

Авторство, отмеченное в патенте, имеет целью обозначение конкретного гражданина (граждан), творческим трудом которого (которых) создано, выявлено или выведено селекционное достижение (см. коммент. к ст. 1410, 1411, 1418 ГК РФ).

В соответствии с ст. 1421 ГК исключительное право патентообладателя заключается в преимущественной возможности использования и распоряжения селекционным достижением по своему усмотрению способами, не противоречащими закону.

3. В п. 2 комм. статьи дается законодательное определение объема охраны интеллектуальных прав на селекционное достижение, предоставляемой на основании патента, которое определяется как совокупность существенных признаков, зафиксированных в описании селекционного достижения. В соответствии с подп. 6 п. 2 ст. 1439 ГК описание селекционного достижения отражается в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

**9. Комментарии к статье 1416 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1416. Авторское свидетельство.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1416 Гражданского кодекса РФ:

1. Авторское свидетельство (упомянутое в ст. 1416):

1) следует отличать от патента на СД. Дело в том, что патент на СД:

а) выдается не всегда автору СД, а в ряде случаев может быть выдан и другим лицам (см. об этом коммент. к ст. 1420, 1430-1432 ГК);

б) удостоверяет приоритет СД, а также исключительное право на СД (а не только авторство), см. коммент. к ст. 1415 ГК;

в) действует на определенный срок (см. об этом коммент. к ст. 1424 ГК);

2) выдается только автору СД. Если авторов СД несколько, то авторское свидетельство на СД выдается всем соавторам (т.е. каждому из них);

3) действует бессрочно (как и само авторство на СД).

2. Применяя ст. 1416, нужно также учесть, что:

1) авторское свидетельство удостоверяет наличие у автора именно такого неимущественного права, каким является право авторства (см. об этом коммент. к ст. 1418 ГК);

2) порядок выдачи авторского свидетельства, а также его бланк утверждаются ОСД. Последний и осуществляет выдачу авторского свидетельства;

3) автор лишь вправе (но вовсе не обязан) получить авторское свидетельство на СД. Даже если он и не обратится за авторским свидетельством на СД, лицо, творческим трудом которого создано СД, является автором СД.

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1416 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье определяется право автора селекционного достижения на получение авторского свидетельства, которое выдается федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям.

2. Авторское свидетельство - специальный охранный документ, удостоверяющий авторство автора, который выдается каждому автору, не являющемуся патентообладателем.

**10. Комментарии к статье 1417 Гражданского кодекса РФ**

Статья 1417. Государственное стимулирование создания и использования селекционных достижений.

Комментарий Гуева А.Н. к статье 1417 Гражданского кодекса РФ:

1. Государство (т.е. РФ и субъекты РФ) обязано (а не только наделено правом!) стимулировать создание СД путем:

1) установления различного рода льгот, преимуществ, а также моральных поощрений;

2) создания организационных, финансовых, экономических и иных условий, необходимых для создания СД;

3) определения земельных участков, парков, дендрариев, лесных и сельскохозяйственных угодий, ферм, лабораторий и т.п. для испытаний СД, проведения опытов, широкого внедрения СД в практику, иного использования СД.

2. Льготы (связанные с созданием и использованием СД) предоставляются:

1) не только авторам СД и патентообладателям СД (см. коммент. к ст. 1410, 1415, 1420, 1430 ГК), но также лицензиатам (см. коммент. к ст. 1428 ГК);

2) в соответствии с действующим на территории РФ:

а) налоговым законодательством. Например, такие льготы предусмотрены в ст. 149, 251, 333.9 НК. См. об этом в книге: Гуев А.Н. Постатейный комментарий к НК РФ. Изд. 5. Т. 3. М.: Экзамен, 2007;

б) трудовым законодательством (например, в локальных нормативных актах могут быть предусмотрены премии, дополнительные отпуска авторам).

Комментарий Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. к статье 1417 Гражданского кодекса РФ:

1. В комментируемой статье регламентируется порядок государственного стимулирования создания и использования селекционных достижений.

2. Комментируемая статья устанавливает право авторов, а также иных обладателей исключительного права на селекционное достижение (патентообладателей) и лицензиатов, использующих соответствующие селекционные достижения, на льготы в соответствии с законодательством РФ.

## **Библиографический список**

1. Гуев, А.Н. Постатейный комментарий к части четвертой Гражданского кодекса РФ [Текст] / А.Н. Гуев. - "Система ГАРАНТ", 2009 г.
2. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации [Текст]: постатейный, научно-практический / под редакцией Ю.А. Дмитриева, д.ю.н., проф., чл.-корр. РАО, А.А. Молчанова, д.ю.н., проф. - "Деловой двор", 2008 г.