**Патентоведение: общие положения**

**Патентный закон Российской Федерации принят 23 сентября 1992 года** и вступил в силу с момента его опубликования- 14 октября того же года.

Закон регулирует отношения, связанные с созданием, охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Для их общего обозначения используется термин “промышленная собственность”, сравнительно недавно воспринятый союзным, а затем и Российским законодательством из международной практики. **Под промышленной собственностью в широком смысле обычно понимают исключительные права на охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности, которые используются в производстве, а также на охраняемые законом символы и обозначения, которые используются в торговом обороте, - фирменные наименования, товарные знаки, обозначения наименования происхождения товаров.** Попутно следует заметить, что права промышленной собственности нельзя рассматривать как разновидность права собственности, хотя такое заблуждение бытует в силу общности терминов. В первом случае речь идет о правах на результаты духовной деятельности, т.е. нематериальные объекты, тогда как право собственности относится к категории вещных прав. Отсюда различие в содержании правомочий владельцев исключительных прав на результаты духовной деятельности и собственника, различия в самом правовом режиме тех или других объектов.

Закон закрепляет исключительные права на использование и распоряжение охраняемыми объектами за патентообладателем. Хотя союзное законодательство и предусматривало возможность получения патента на изобретения и промышленные образцы, для отечественных заявителей этот патент имел номинальное значение по сравнению с авторским свидетельством. Достаточно сказать, что изобретение и промышленные образцы, созданные работниками предприятий и организаций в связи с выполнением служебных заданий, не подпадали под патентную охрану. И возникла парадоксальная ситуация, когда ни автор, ни предприятие, где создавалась новейшая технология, не могли защитить ее патентом в своей стране и, следовательно, не имели возможности самостоятельно ею распоряжаться, в то время как эту технологию, защищенную авторским свидетельством, могли свободно и безвозмездно использовать любые государственные и общественные предприятия. Для этого не требовалась лицензия. Тем самым промышленная собственность исключалась из экономического оборота, а патенты в Советском Союзе получали иностранцы и изобретатели-одиночки. Причем возможность реализации и этих патентов была ничтожной, поскольку не было рынка промышленной собственности.

В современных условиях правовые и экономические реформы и способы использования патентовладельцем своих исключительных прав достаточно многообразны.

**В соответствии с Законом РСФСР о приватизации государственных и муниципальных предприятий права промышленной собственности включаются в состав приватизируемого имущества (статья 1.)**. В соответствии с Законом о залоге они могут быть предметом залога. Закон РСФСР об инвестиционной деятельности относит к объектам инвестиционной деятельности в числе прочих имущественных прав также **“права на интеллектуальную собственность” (статья 3). Следовательно, патентные права можно реализовать как инвестиции, в частности в виде паевого взноса в уставный фонд акционерного общества или иного хозяйственного объединения.**

Все это свидетельствует о том, что комментируемый Закон обеспечивает необходимую охрану патентных прав для их широкого включения в экономический оборот. Вот почему законодательство об охране промышленной собственности затрагивает интересы не только самих творцов технических новшеств, но и широкого круга предпринимателей, использующих эти новшества в своей производственной деятельности, а также в сфере услуг.

Вместе с тем в практике уже известны случаи недобросовестного использования (чаще всего со стороны должностных лиц) открывшихся возможностей реализации исключительных прав в хозяйственном обороте, особенно при приватизации, а также при создании различных хозяйственных объединений. Не редко к исключительным правам, вносимым в качестве паевого взноса, вопреки действующему законодательству, стали приравнивать профессиональные знания отдельных граждан либо их организационную и иную служебную деятельность. В этой связи было принято специальное постановление, в котором разъясняется, **что вкладом юридических и физических лиц может быть только имущество, в том числе патенты, лицензии и другие документальные подтверждения вносимых имущественных прав.**

В комментируемом Законе имеется раздел, посвященный имущественным правам патентообладателя. Это раздел четвертый - “Исключительные права на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов”. Вместе с тем само понятие патента и перечень удостоверяемых им прав содержится в разделе 1 Закона. С учетом этого, а также центрального места, занимаемого исключительными правами в системе патентной охраны промышленной собственности, комментарий 4-го раздела Закона дан сразу после первого раздела. Остальные разделы комментируются в той же последовательности, в какой они помещены в Законе.

**Законодательство об охране промышленной собственности**

Патентное ведомство (ст.ст. 1-2 Закона)

Патентный Закон охватывает имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие по поводу объектов промышленной собственности в процессе их создания, правовой охраны и использования (ст.1). По предмету регулирования Закон относится к гражданскому законодательству.

Конституция Российской Федерации включает гражданское законодательство, в том числе правовое регулирование интеллектуальной собственности, в сферу исключительной компетенции федеральных органов (п.о. ст.71.)

Принят Закон о товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров, Закон о правовой охране топологий интегральных микросхем, Закон о правовой охране программ электронно-вычислительных машин и баз данных и, наконец, Закон об авторском праве и смежных правах. Причём все эти законы предусматривают возможность принятия на их основе законодательных актов республик, хотя по своей форме и содержанию это законы прямого действия.

На территории России действуют также нормы международных договоров в области охраны промышленной собственности. **Как правопреемник Советского Союза Россия участвует в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, Договоре о патентной кооперации 1970 года, Мадридской конвенции о международной регистрации товарных знаков 1973 г., и двухсторонних договорах с рядом европейских стран о правовой охране промышленной собственности** (в частности с Австрией, Францией и др.).

Как участник Парижской конвенции Россия вошла в Международный Союз по охране промышленной собственности, образованный его участниками в 1893 году (Парижский союз) и Конвенцию о создании Всемирной организации интеллектуальной собственности 1967г. (ВОИС), объединяющих несколько международных союзов.

Парижская конвенция является наиболее представительным многосторонним международным договором: в ней участвуют около ста государств. Основная цель Конвенции - облегчить гражданам и юридическим лицам государств, входящих в Конвенцию, взаимную защиту прав на изобретения, промышленные образцы и другие объекты промышленной собственности.

В частности, участие в ней России создаёт наиболее приятные условия для приобретения, защиты и использования промышленных прав иностранцами в России, а россиянами в зарубежных странах, т.е. иностранцы в каждой стране - участнице Конвенции пользуются теми же правами и преимуществами, которые имеют в данной области собственные граждане и юридические лица (принцип предоставления национального режима).

К важнейшим субъективным правам граждан и организаций государств - участников Конвенции относятся:

право получения конвенционного приоритета;

право получения выставочного приоритета;

право изобретателя на указание его имени в патенте.

Нормы, обеспечивающие эти права, включены в Патентный закон. Важное значение для охраны общественных интересов имеют такие правила о свободном использовании изобретений и промышленных образцов, о праве преждепользования, о принудительных лицензиях и др.

Основная цель Договора о международной патентной кооперации (принятая аббревиатура - РСТ) - упростить и удешевить национальную процедуру выдачи патента. Для этого предусмотрена возможность подачи единой так называемой “международной заявки” во всех странах-участницах Договора (которые заявитель указал в заявке), возложение некоторых функций по экспертизе “международных заявок” на отдельные ведомства стран-участниц для проведения единой международной оценки заявки, предоставления различных патентных услуг, связанных с экспертизой заявок. В соответствии с Договором о патентной кооперации такие функции в России возложены на Всероссийский научно-исследовательский институт патентной экспертизы (ВНИИГПЭ). В рамках Договора он признан Международным поисковым органом и Органом международной предварительной экспертизы. Положения Договора распространяются только на изобретения и полезные модели.

Правила международных договоров имеют приоритет перед правилами гражданского законодательства. Этот общий принцип гражданского законодательства отражен и Патентном законе, предусматривающем, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые содержатся в законе, то действуют правила международного договора (ст.37).

Центральным органом федеральной исполнительной власти, на который возложено выполнение функций государственного патентного ведомства, является Комитет Российской Федерации по патентам и товарным знакам (Роспатент). Этот Комитет осуществляет единую государственную политику в области охраны промышленной собственности, включая охрану прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, наименование места происхождения товаров, а также в области правовой охраны программ для электронно-вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем.

Основные направления деятельности Роспатента определены в Законе. Комитет выполняет следующие функции:

принимает к рассмотрению заявки на изобретения, полезные модели и промышленные образцы;

проводит по ним экспертизу;

осуществляет государственную регистрацию изобретений полезных моделей и промышленных образцов;

выдаёт от имени государства патенты и публикует официальные сведения.

Роспатент разрешает также споры, связанные с рассмотрением заявок. Этим занимается специальная организация Роспатента - Апелляционная палата. Для окончательного рассмотрения споров, связанных с выдачей патентов, Закон предусматривает создание независимого вневедомственного органа - Высшей патентной палаты Российской Федерации.

Роспатенту предоставлено, кроме того, право разрабатывать, принимать и издавать в пределах своей компетенции правила и разъяснения по применению законодательства об охране промышленной собственности, обязательные к исполнению на всей территории России; регистрировать лицензионные договоры о предоставлении прав на использование объектов промышленной собственности, договоры об уступке патентов и товарных знаков и о залоге прав на объекты промышленной собственности.

В числе новых задач, выполняемых Роспатентом, следует отметить аттестацию и регистрацию патентных поверенных, а также контроль за их деятельностью.

**Охранные документы (ст. 3 Закона)**

**Документ, удостоверяющий права на изобретение и на промышленный образец, именуется патентом.** Иначе называется документ, удостоверяющий охрану полезной модели: он именуется свидетельством. Установлены также различные максимальные сроки их действия: патент на изобретение действителен в течение 20 лет со дня поступления заявки в Роспатент, патент на промышленный образец - в течение 10 лет с правом продления этого срока не более чем на 5 лет, если своевременно подано ходатайство о продлении срока и уплачена установленная за продление пошлина.

Свидетельство на полезную модель действует в течение 5 лет со дня поступления заявки в Роспатент. По ходатайству обладателя свидетельства срок может быть продлён, но не более чем на 3 года.

В России действует единая патентная охрана объектов промышленной собственности. Поэтому вполне правомерно Закон в качестве общего термина для обозначения всех трёх охранных документов использует наименование патент, которое в том же значении употребляется в данной работе. Хотя, конечно, имеются определённые различия в условиях выдачи каждого из трёх документов и их действии, но они обусловлены исключительно особенностями самих охраняемых объектов - изобретений, промышленных образцов и полезных моделей.

За совершение связанных с получением патентов юридически значимых действий, а также за поддержание патентов в силе взимаются пошлины, которые устанавливает Правительство Российской Федерации.

Патент удостоверяет:

приоритет изобретения, промышленного образца, полезной модели. Понятие приоритета тесно связано с подачей заявки (подробнее условия установления приоритета излагаются в разделе, посвящённом рассмотрению заявок на получение патента);

авторство создателя защищаемого новшества;

исключительное право владельца патента на использование охраняемого объекта.

Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается гражданин (независимо от возраста), в результате творческой деятельности которого создано изобретение, полезная модель или промышленный образец. Основным критерием служит факт создания, т.е. творческий самостоятельный характер изобретательской деятельности. Авторство юридических лиц не признаётся.

Законодатель четко отграничивает автора от других сотрудничавших с ним лиц, которые могут быть причастны к работе, связанной с исследовательской деятельностью, в процессе которой создан охраноспособный объект, в частности, тех, кто оказал автору техническую, организационную и материальную помощь либо помог оформить права, провести испытания, изготовить техническую документацию и т.д. **Эти лица не могут быть признаны авторами**, поскольку их труд нельзя расценить в качестве творческого вклада в создание соответствующего новшества.

Однако если изобретение, промышленный образец или полезная модель были созданы совместным творческим трудом нескольких изобретателей, все они считаются его авторами (соавторами). В этом случае для осуществления авторских правомочий в отношении созданного ими всеми объекта, т.е., для распоряжения им, требуется согласие всех авторов. Договорённость об условиях осуществления совместных прав может быть оформлена путём заключения соглашения между соавторами.

Право авторства на результаты интеллектуальной деятельности относится к основным гражданским правам, субъектом которых может быть российский гражданин (п.2 ст.9 Основ гражданского законодательства). **Право авторства является личным правом. Оно неотчуждаемо: его нельзя переступить другим лицам, это право охраняется бессрочно и не переходит по наследству в отличие от имущественных прав, удостоверенных патентом.**

Иностранные граждане пользуются авторскими правами наравне с гражданами Российской Федерации на основе международных договоров или принципа взаимности (ст.36 Закона).