***Правовое регулирование интеллектуальной собственности в антимонопольном законодательстве»***

**Введение**

Результаты интеллектуальной деятельности, как и приравненные к ним в правовом режиме средства индивидуализации товаров и их изготовителей, относятся к категории нематериальных объектов. Духовная природа таких объектов обусловливает основные особенности правового регулирования отношений, связанных с использованием и охраной исключительных прав. К этим отношениям неприменимы нормы о праве собственности, относящиеся к вещным правам.

Охрана интеллектуальной собственности в России, прежде всего, гарантируется Конституцией Российской Федерации, в ст. 44 которой закреплено, что каждому гарантирована свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания.

Интеллектуальная собственность охраняется законом.

Законодательство об интеллектуальной собственности входит в сферу исключительной компетенции Российской Федерации (п. "о" ст. 71 Конституции).

Правовое регулирование интеллектуальной собственности в антимонопольном законодательстве

 Общее понятие интеллектуальной собственности закреплено в ст. 138 Гражданского кодекса Российской Федерации: «В случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.)».

Устанавливая общий принцип закрепления исключительных прав за гражданином или юридическим лицом на объекты интеллектуальной собственности, указанная статья отсылает к специальным законам, определяющим виды объектов и условия охраны прав на такие объекты.

«Патентный закон Российской Федерации» содержит нормы об использовании и охране исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы; Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» - об использовании и охране авторских и смежных прав; Закон о правовой охране программ дополняет Закон об авторском праве в сфере регулирования отношений, связанных с охраной и использованием прав на программы для ЭВМ и базы данных. Следует иметь в виду, что с принятием Закона об авторском праве утратили силу положения Закона о правовой охране программ, которые были поглощены Законом об авторском праве как более поздним нормативным актом. К числу основных нормативных актов в сфере охраны результатов интеллектуальной деятельности относятся также Закон "О правовой охране топологий интегральных микросхем", Закон РФ от 06.08.93 N 5605-1 «О селекционных достижениях».

Средства индивидуализации товаров и их производителей защищаются Законом "О товарных знаках и знаках обслуживания".

Объекты исключительных прав являются также предметом регулирования и антимонопольного законодательства, но только в случае если соглашения, связанные с их использованием, направлены на ограничение конкуренции, либо приобретение, использование и нарушение исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности могут привести к недобросовестной конкуренции.

Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" запрещает введение в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации юридического лица, продукции. Такие действия расцениваются как недобросовестная конкуренция. Недобросовестной конкуренцией являются любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат нормам действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

В соответствии с законодательством результатами интеллектуальной деятельности могут быть объекты авторского права и смежных прав, объекты права промышленной собственности (права на изобретения, полезные модели промышленные образцы); приравненные к результатам интеллектуальной деятельности средства индивидуализации юридического лица: товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированное в установленном порядке наименование юридического лица.

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, являющихся объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Для того чтобы не допускать ошибок при квалификации действий хозяйствующих субъектов необходимо уяснить следующее.

В соответствии со ст. 5 Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" "авторское право:

 1) распространяется на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

2) распространяется на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками);

3) распространяется на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается на территории Российской Федерации за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

 Произведение также считается впервые опубликованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации.

 При предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для обладания авторским правом.

 Предоставление на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия авторского права и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного настоящим Законом срока действия авторского права.

При предоставлении охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия авторского права на территории Российской Федерации не может превышать срок действия авторского права, установленный в стране происхождения произведения".

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности.

 Авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме:

письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и так далее);

устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее);

звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее);

изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и так далее);

объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и так далее);

в других формах.

 Часть произведения (включая его название) которая может использоваться самостоятельно также является объектом авторского права.

 Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Произведения являются объектами авторского права (при условии их соответствия критериям, названным в ст. 6 Закона), первоначальным носителем которых является создатель произведения - автор. Остальные перечисленные объекты охватываются правами, смежными с авторским: правами артистов-исполнителей, производителей фонограмм, вещательных организаций.

 Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено (книга, запись и т. д.).

 Объектами авторского права являются:

литературные произведения (включая программы для ЭВМ);

драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

хореографические произведения и пантомимы;

музыкальные произведения с текстом или без текста;

аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино - и телепроизведения);

произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;

произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

другие произведения.

Охрана программ для ЭВМ распространяется на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.

К объектам авторского права также могут быть отнесены производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства), сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Производные произведения и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

В статье 8 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" содержится перечень произведений не являющихся объектами авторского права.

В соответствии с указанной статьей Закона не являются объектами авторского права: официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки); произведения народного творчества; сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей.

Обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов:

латинской буквы "С" в окружности: C;

имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;

года первого опубликования произведения.

При отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения.

Статья 4 Закона РФ от 09.07.93 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (в ред. от 19.07.95 г.) устанавливает, что автором является физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Таким образом, первоначальным автором произведения может являться только физическое лицо. Однако Закон "Об авторском праве и смежных правах" предусматривает возможность передачи автором исключительных прав третьим лицам. При этом такими лицами, как правило, являются организации (например, издательства), использующие произведение и, соответственно, приобретающие по договору с автором определенные исключительные права.

До недавнего времени эти пользователи ограничивались лишь приобретением прав на конкретный, относящийся к их основной деятельности способ использования произведения. Сейчас стали появляться издательства, приобретающие исключительные авторские права на все произведения автора и на все возможные способы их использования (например, издательство "Вагриус" является правообладателем на произведения Венедикта Ерофеева).

Таким образом, по договору от физического лица права переходят лицу юридическому, с которым в дальнейшем и приходится общаться всем желающим использовать произведения автора.

Использование хозяйствующим субъектом произведений автора без согласия юридического лица, которому перешли права на них является недобросовестной конкуренцией.

Смежные права охраняются законом.

Смежными правами называются права, близкие к авторскому праву (отсюда и название) и производные от него, однако полностью не совпадающие с ним. Возникают они в результате проявления определенных творческих усилий, при этом элемент творчества в данном случае является недостаточным для того, чтобы говорить о наличии авторского права.

Необходимость правовой охраны смежных прав обусловлена в первую очередь развитием технических возможностей воспроизведения и распространения произведений, позволяющих коммерчески эксплуатировать исполнение произведений, фонограммы музыкальных записей и т.д.

Смежные права можно подразделить на три самостоятельные категории:

права исполнителей;

права производителей фонограмм;

права организаций эфирного и кабельного вещания.

У них разные объекты и субъекты, различаются они также по объему и содержанию самих прав. Общим у этих категорий является то, что они производны от авторских прав.

Очевидно, с учетом этого обстоятельства за нарушение смежных прав применяются правила ГК РФ об ответственности за нарушение авторских прав.

Смежные права могут переходить другим лицам по договорам и в порядке правопреемства.

Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется регистрации их объекта или соблюдения каких-либо иных формальностей.

Однако в соответствии с п. 4 ст. 36 Закона об авторском праве создатель смежных прав для оповещения третьих лиц о своих правах и предотвращения их нарушения вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре. В качестве такого знака принят предусмотренный Римской конвенцией знак охраны, состоящий из трех элементов:

латинской буквы "Р" в окружности;

имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;

года первого опубликования фонограммы.

Хотелось бы заострить внимание на отношениях, связанных с правами на воспроизведение аудиовизуальных произведений (произведения, состоящие из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации) и фонограммы (любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков).

На сегодняшний день получило широкое развитие производство и распространение контрафактной продукции.

Производство и распространение контрафактной продукции является недобросовестной конкуренцией.

 Контрафактными являются экземпляры произведения и фонограммы, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав.

 Контрафактными являются также экземпляры охраняемых в Российской Федерации в соответствии с Законом «Об авторских и смежных правах» произведений и фонограмм, импортируемые без согласия обладателей авторских и смежных прав в Российскую Федерацию из государства, в котором эти произведения и фонограммы никогда не охранялись или перестали охраняться.

 Правовой охране подлежит использование изобретения, полезной модели, промышленного образца.

 Права на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняются законом и подтверждаются соответственно патентом на изобретение, патентом на полезную модель и патентом на промышленный образец. Необходимо различать условия патентоспособности изобретения, полезной модели и промышленного образца. Патентный закон РФ четко регламентирует данные условия.

 Так, в соответствии с со ст. 4 Патентного закона РФ качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств). Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

 Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.

Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо в соответствии с пунктом 6 статьи 21 или частью второй статьи 25 настоящего Закона, и запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, такое раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности изобретения стали общедоступными, если заявка на изобретение подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации. При этом обязанность доказывания данного факта лежит на заявителе.

Не считаются изобретениями в смысле положений Патентного закона: открытия, а также научные теории и математические методы;

решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;

правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;

программы для электронных вычислительных машин;

решения, заключающиеся только в представлении информации.

В соответствии с настоящим пунктом исключается возможность отнесения указанных объектов к изобретениям только в случае, если заявка на выдачу патента на изобретение касается указанных объектов как таковых.

Не признаются патентоспособными сорта растений, породы животных; топологии интегральных микросхем; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству.

 Полезная модель признается соответствующей условиям патентоспособности, если она является новой и промышленно применимой.

 Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники.

Уровень техники включает ставшие общедоступными до даты приоритета полезной модели опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, а также сведения об их применении в Российской Федерации. В уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо в соответствии с пунктом 6 статьи 21 или частью второй статьи 25 Патентного закона, и запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности полезной модели, такое раскрытие информации, относящейся к полезной модели, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности полезной модели стали общедоступными, если заявка на полезную модель подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации. При этом обязанность доказывания данного факта лежит на заявителе.

В качестве полезных моделей правовая охрана не предоставляется:

решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей;

топологиям интегральных микросхем;

решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым и оригинальным.

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

При установлении новизны промышленного образца также учитываются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на промышленные образцы, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо в соответствии с частью второй статьи 25 настоящего Закона, и запатентованные в Российской Федерации промышленные образцы.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обусловливают творческий характер особенностей изделия.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

Не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности промышленного образца, такое раскрытие информации, относящейся к промышленному образцу, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности промышленного образца стали общедоступными, если заявка на промышленный образец подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации. При этом обязанность доказывания данного факта лежит на заявителе.

Не признаются патентоспособными промышленными образцами решения:

обусловленные исключительно технической функцией изделия;

объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;

объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;

изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать запатентованные изобретение, полезную модель, промышленный образец лишь с разрешения патентообладателя (на основе лицензионного договора). По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого изобретения, полезной модели, промышленного образца в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и (или) осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

Не признаются нарушением исключительного права патентообладателя:

применение продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании или при эксплуатации транспортных средств иностранных государств (водного, воздушного, автомобильного и железнодорожного транспорта и космической техники) при условии, что эти транспортные средства временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и указанные продукт или изделие используются исключительно для нужд транспортного средства. Такое действие не признается нарушением исключительного права патентообладателя в отношении транспортных средств иностранных государств, предоставляющих такие же права в отношении транспортных средств, зарегистрированных в Российской Федерации;

проведение научного исследования продукта, способа, в которых использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, либо эксперимента над этими продуктом, способом или изделием;

использование запатентованных изобретения, полезной модели или промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии) с уведомлением патентообладателя в кратчайший срок и последующей выплатой ему соразмерной компенсации;

использование запатентованных изобретения, полезной модели или промышленного образца для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли (дохода);

разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием запатентованного изобретения;

ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец, если эти продукт или изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

Введение в оборот изобретения, полезной модели, промышленного образца без лицензионного договора с патентообладателем является недобросовестной конкуренцией.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Обозначение может считаться охраняемым товарным знаком, исключительное право на который принадлежит конкретному лицу (правообладателю) только после регистрации в Российском агентстве по патентам и товарным знакам (далее - Роспатент) или международной регистрации во Всемирной организации интеллектуальной собственности (далее - ВОИС).

Согласно п. 1 ст. 4 Закона никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак без разрешения правообладателя.

Нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) признается использование без его разрешения в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения:

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

- при выполнении работ, оказании услуг;

- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

- в предложениях к продаже товаров;

- в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с п. 2 ст. 4 Закона товары, этикетки, упаковки этих товаров, на которых незаконно используется товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Обладателем исключительного права на товарный знак (правообладателем) может быть юридическое лицо или осуществляющее предпринимательскую деятельность физическое лицо.

В соответствии со ст. 4 Закона РФ «О товарных знаках и знаках обслуживания» правообладатель вправе использовать товарный знак и запрещать использование товарного знака другими лицами.

Никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак без разрешения правообладателя.

 Нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) признается использование без его разрешения в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения:

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

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях к продаже товаров;

в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации.

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

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

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

На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство на товарный знак.

 Свидетельство удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) их упаковке правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора в соответствии со статьей 26 настоящего Закона.

Право на использование товарного знака может быть предоставлено правообладателем (лицензиаром) другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу (лицензиату) по лицензионному договору в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован. (Ст. 26 Закона «О товарных знаках…»)

Лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия.

В соответствии со ст. 25 Закона «О товарных знаках…» исключительное право на товарный знак в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован, может быть передано правообладателем другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу по договору о передаче исключительного права на товарный знак (договору об уступке товарного знака).

Уступка товарного знака не допускается, если она может явиться причиной введения в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

«Право на использование товарного знака может быть предоставлено правообладателем (лицензиаром) другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу (лицензиату) по лицензионному договору в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

Лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия» (ст. 26 Закона).

Договор о передаче исключительного права на товарный знак (договор об уступке товарного знака) и лицензионный договор регистрируются в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Без этой регистрации указанные договоры считаются недействительными (Ст. 27 Закона «О товарных знаках и знаках обслуживания).

Порядок регистрации указанных договоров устанавливается федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Действия хозяйствующего субъекта, незаконно использующего зарегистрированный в установленном порядке другим хозяйствующим субъектом товарный знак, являются недобросовестной конкуренцией.

Правовой защите подлежит также наименование места происхождения товара.

В соответствии с п. 1 ст. 30 Закона «О товарных знаках…» Наименование места происхождения товара - это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта (далее - географический объект) или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

 Правовая охрана наименования места происхождения товара в Российской Федерации возникает на основании его регистрации в порядке, установленном Законом, или в силу международных договоров Российской Федерации.

 Наименование места происхождения товара охраняется законом.

 Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одним или несколькими юридическими или физическими лицами. Лицо, зарегистрировавшее наименование места происхождения товара, получает право пользования им, если производимый данным лицом товар отвечает требованиям, установленным пунктом 1 статьи 30 Закона «О товарных знаках…»

Право пользования этим же наименованием места происхождения товара может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же основными свойствами.

Регистрация наименования места происхождения товара действует бессрочно.

Ст. 40 Закона «О товарных знаках …» регламентирует:

1. Использованием наименования места происхождения товара считается применение его на товаре, этикетках, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот.

2. Не допускается использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими выражениями, как "род", "тип", "имитация" и тому подобными, а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара (незаконное использование наименования места происхождения товара).

Товары, этикетки, упаковки этих товаров, на которых незаконно использованы наименования мест происхождения товаров или обозначения, сходные с ними до степени смешения, являются контрафактными.

3. Обладатель свидетельства не вправе предоставлять лицензии на пользование наименованием места происхождения товара другим лицам.

Нарушением ст. 10 Закона «О конкуренции…» является также незаконное использование средств индивидуализации юридического лица.

 К средствам индивидуализации юридического лица, являющегося коммерческой организацией, относятся фирменные наименования, правовая регламентация которых предусмотрена, в частности, ст. ст. 51, 52 и 54 ГК РФ.

В подобных делах определяющим обстоятельством является доказанность факта смешения (или возможности смешения) спорных наименований только на соответствующем рынке товаров или услуг, когда конкуренты действуют в одной области предпринимательства и (или) в одном и том же регионе страны. Так, стороны не являются конкурентами, если лицо использует фирменное наименование заявителя для другого типа товаров (услуг) или в связи с другой сферой деловой активности. В подобном случае факт недобросовестной конкуренции отсутствует.

Использование фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием иного хозяйствующего субъекта является недобросовестной конкуренцией. Например, использование фирменного наименования, не содержащего ни каких отличий, кроме указания на другую организационно-правовую форму.

Следует отметить, что использование фирменного наименования, сходного до степени смешения или дублирующее наименование хозяйствующего субъекта-конкурента при использовании доменных имен также является недобросовестной конкуренцией, выраженной во введении в оборот товара с незаконным использованием средства индивидуализации юридического лица при условии, что оба хозяйствующих субъекта действуют на рынке одного товара.

**Список использованной литературы**

1. Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12.12.1993.
2. Гражданского кодекса Российской Федерации // Консультант плюс ред. от 21.07.2005 №109-ФЗ
3. «Патентный закон Российской Федерации» // Консультант плюс ред. от 07.02.2003 №369-ФЗ
4. "О правовой охране топологий интегральных микросхем" // Консультант плюс ред. от 02.11.2004 №127-ФЗ
5. «О селекционных достижениях» // Консультант плюс ред. от 06.08.93 N 5605-1-ФЗ
6. "О товарных знаках и знаках обслуживания" // Консультант плюс ред. от 24.12.2004.
7. "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" // Консультант плюс ред. от 07.03.2005 №13-ФЗ
8. "Об авторском праве и смежных правах" // Консультант плюс ред. от 09.07.93 г. N 5351-1