**Правовое регулирование патентных правоотношений**

**ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

Одной из важнейших отраслей современного российского законодательства является институт патентного права. Патентное право регулирует личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Чем же обусловлена важность данной отрасли права?

Очевидно, что развитие любого государства, его экономический рост во многом зависят от того, насколько успешно в данном государстве развиваются отрасли науки и техники. В свою очередь наука и техника могут динамично развиваться только при наличии ряда условий, существенная часть которых определяется достаточностью существующей правовой базы.

Условия рынка диктуют необходимость законодательного закрепления за теми, кто непосредственно создает либо финансирует создание научно-технических достижений, исключительных прав на их использование и передачу другим лицам. Именно это и обеспечивает патентная форма охраны.

Система патентования способствует технологическому развитию путем стимулирования создания новых технологий и обеспечения условий для их промышленного применения. Получение изобретателем патента на изобретение, означает фактическое закрепление за ним исключительных прав на его коммерческое использование. Таким образом, изобретатель во-первых, получает возможность компенсировать свои затраты на произведенные исследования и разработки, а во-вторых, ограждает себя от неправомерного использования изобретения третьими лицами.

Ключевым законом в сфере охраны объектов промышленной собственности в Российской Федерации является принятый 23 сентября 1992 г. Патентный закон. Патентный закон предусматривает правовое регулирование трех объектов промышленной собственности — изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Принятие данного закона явилось ключевым шагом к установлению в России, принятой во всем цивилизованном мире патентно-правовой формы защиты объектов промышленной собственности.

**ВИДЫ ОБЪЕКТОВ ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ, ПОДЛЕЖАЩИХ ПРАВОВОЙ ОХРАНЕ**

В соответствии с Патентным законом Российской Федерации права на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняет закон и подтверждает патент на изобретение, свидетельство на полезную модель или патент на промышленный образец.

Необходимым условием выдачи патента на тот или иной объект промышленной собственности является его патентоспособность (охраноспособность), т.е. свойства объекта промышленной собственности, без наличия которых ему не может быть предоставлена правовая охрана на основе действующего законодательства.

**1. Изобретение**

Объектами изобретения могут являться устройства, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению. Любое изобретение должно подпадать под один из названных объектов.

К устройствам могут быть отнесены конструкции и изделия. Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Это — машины, приборы, механизмы, инструменты, транспортные средства, оборудование, сооружения и т.д.

Способом считается процесс выполнения действий над материальным объектом с помощью материальных объектов. Способы подразделяются на три вида: направленные на изготовление продуктов (изделий, вещей), направленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка, регулирование) и имеющие результатом определение состояния предметов материального мира (контроль, измерение, диагностика). Патент, выданный на способ получения продуктов, распространяется и на продукт, полученный этим способом.

Веществом в соответствии с законом считаются индивидуальные химические соединения, композиции и продукты ядерного превращения, характеризующиеся в основном качественным и количественным составом. Индивидуальные химические соединения должны быть заявлены с установленным количественным и качественным составом, связью между атомами и их взаимным расположением в молекуле, что выражается в химической структурной формуле. Для индивидуальных соединений с не установленной структурой (например, антибиотиков), для объектов генной инженерии необходимо раскрыть их физико-химические характеристики, способ их получения. Для характеристики композиций заявляются количественный и качественный состав ингредиентов, структура композиции и ингредиентов. Продукты ядерного превращения характеризуются, в частности, качественным (изотоп) и количественным (число протонов и нейтронов) составом, а также основными ядерными характеристиками: период полураспада, тип и энергия получения (для радиоактивных изотопов).

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных представляют собой совокупность клеток, имеющих общее происхождение и одинаковые устойчивые признаки.

Штамм — совокупность клеток, имеющих общее происхождение и характеризующихся одинаковыми устойчивыми признаками. Штаммы применяются в лечебных и профилактических целях — в качестве стимуляторов развития растений, животных.

Применение по новому назначению известных ранее устройств, способов, веществ, штаммов состоит в том, что известное техническое средство предлагается с иной целью для решения задачи, которая не имелась в виду автором или другими специалистами. Суть изобретения на применение заключается в установлении новых свойств уже известных объектов и определении новых областей их использования. К применению по новому назначению приравнивается первое применение известных веществ (природных и искусственно полученных) для удовлетворения общественной потребности.

**2. Полезная модель**

К полезным моделям закон относит конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Технические новшества, составляющие содержание полезной модели, по своим внешним признакам напоминают патентоспособные изобретения, но являются менее значительными с точки зрения их вклада в техническое развитие. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой. Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники. В уровень техники включаются ставшие общедоступными до даты подачи заявки о выдаче свидетельства (даты приоритета) опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, а также сведения об их применении в РФ. В уровень техники включаются также все ранее поданные в РФ заявки на изобретения и полезные модели, а также изобретения и полезные модели, на которые в РФ выданы соответственно патенты и свидетельства.

Отличия полезной модели от изобретения состоят в том, что во-первых, к полезной модели не предъявляется требование о наличии изобретательского уровня. Во-вторых, круг объектов полезной модели более узок. В качестве полезных моделей не охраняются способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных. Не защищается патентным правом и применение полезных моделей по новому назначению.

**3. Промышленный образец**

Промышленным образцом является художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Промышленный образец служит средством повышения потребительских качеств изделий и их рыночной конкурентоспособности.

Условиями патентоспособности промышленного образца являются новизна, оригинальность и промышленная применимость. Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и (или) эргономические особенности изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. При установлении новизны промышленного образца учитываются, при условии их более раннего приоритета, все по данные в РФ другими лицами заявки на промышленные образцы (кроме отозванных), а также запатентованные в Российской Федерации промышленные образцы.

Условие оригинальности считается выполненным, если существенные признаки образца обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия. Промышленный образец признается соответствующим условию оригинальности, если хотя бы для одного из его существенных отличительных признаков не выявлены художественно-конструкторские решения, в которых присутствует такой признак. Оригинальность признается также в том случае, когда для всех его существенных отличительных признаков выявлены художественно-конструкторские решения, обладающие признаками оригинальности, однако эти признаки обеспечивают наличие у рассматриваемого образца эстетических особенностей, не присущих выявленным решениям. Однако для признания условия оригинальности предусмотрены и определенные ограничения. Так, например, образец, у которого по сравнению с известным изменены лишь размеры, увеличено количество элементов или изменен цвет, либо образец, являющийся уменьшенной или увеличенной копией реального объекта, не будут считаться соответствующими условию оригинальности. Важным критерием промышленного образца является его промышленная применимость, под которой подразумевается возможность его многократного воспроизведения путем изготовления соответствующего изделия.

К непатентоспособным относятся решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия, объекты архитектуры (кроме малых форм), промышленные, гидротехнические и другие стационарные сооружения, печатная продукция как таковая, объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ, а также решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

**ПОНЯТИЕ ПАТЕНТА, СУБЪЕКТЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА**

Прежде чем обозначить круг субъектов патентного права, необходимо остановиться на определении правовой сущности самого понятия «патент».

Патент — это официальный охранный документ, который выдается от имени государства уполномоченным государственным органом. В Российской Федерации эти обязанности возложены на Патентное ведомство (Роспатент).

Закон охраняет права на объекты промышленной собственности (изобретение, полезную модель или промышленный образец), а патент на изобретение, свидетельство на полезную модель или патент на промышленный образец служат для подтверждения этих прав.

Патент удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на их использование.

Наличие патента создает правовую ситуацию, при которой запатентованное изобретение может использоваться (изготавливаться, применяться, продаваться, импортироваться) как правило только с разрешения владельца патента. Патент предоставляет патентообладателю возможность защиты от недобросовестных конкурентов. Однако защита, предоставляемая патентом, ограничена во времени. Патент на изобретение действует в течение 20 лет, считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Свидетельство на полезную модель действует в течение 5 лет, а патент на промышленный образец действует в течение 10 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Действие свидетельства и патента на промышленный образец может быть продлено соответственно до 3 и до 5 лет.

К субъектам патентного права в частности относятся:

1. Авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Одним из основных субъектов патентного права является автор технического и художественно-конструкторского решения. Автором объекта промышленной собственности признается физическое лицо, творческим трудом которого он (объект) создан. Для признания лица автором соответствующего решения не имеет значения ни его возраст, ни состояние его дееспособности. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет приобретают и имеют возможность самостоятельно осуществлять принадлежащие им права, возникающие из факта создания разработки. За лиц, не достигших этого возраста, а также граждан, признанных в установленном законом порядке недееспособными, все необходимые действия по осуществлению принадлежащих им прав совершают их законные представители, т.е. родители или опекуны. Авторскими правами на изобретения, полезные модели и промышленные образцы в полной мере могут пользуются лица без гражданства, проживающие на территории РФ. Что касается иностранных граждан, а также лиц без гражданства, проживающих за пределами России, то с учетом международных обязательств России они имеют в РФ такие же права, как и российские граждане, при условии, что законодательство государства, гражданами которого они являются или на территории которого они имеют местонахождение, предоставляет аналогичные права гражданам РФ или лицам без гражданства, имеющим постоянное местонахождение в РФ.

Если в создании объекта промышленной собственности участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами. Основанием для возникновения соавторства является совместный творческий труд нескольких лиц, выразившийся в рамках задачи. Простое техническое содействие, каким бы важным оно ни было, отношения соавторства не порождает. Совместная творческая деятельность, приводящая к соавторству, может осуществляться на основе предварительного соглашения всех участников творческого процесса об объединении усилий для решения конкретной задачи. Однако в отличие от авторского права в патентном праве такое предварительное согласие о совместной работе не является обязательным. Для возникновения соавторства достаточно самого объективного факта, что изобретение, полезная модель и промышленный образец созданы творческими усилиями нескольких лиц.

**2. Патентообладатели.**

Патентообладателем является лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов. Патентообладателем могут быть реализованы все вытекающие из патента права, включая право на дальнейшую переуступку патента. Патентообладателями в отношении объектов промышленной собственности могут выступать одновременно несколько лиц. Взаимоотношения по использованию объекта промышленной собственности, патент на который принадлежит нескольким лицам, определяется соглашением между ними. При отсутствии такого соглашения каждый из них использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

**3. Государственные органы РФ.**

В Российской Федерации существует единая государственная патентная служба, которая включает в себя следующие институты: Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент), Всероссийский научно-исследовательский институт патентной экспертизы, Апелляционную палату, Российскую государственную патентную библиотеку, Управление прав промышленной собственности, Всероссийский научно-исследовательский институт патентной информатики и др.

**ПОРЯДОК ОФОРМЛЕНИЯ ПРАВ НА ОБЪЕКТЫ ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

Первый шаг соискателя патента — подача заявки в Патентное ведомство. Для заявок на выдачу патента предусмотрена определенная форма, а также установлены требования к содержащейся в ней информации. Заявка на выдачу патента может быть подана определенным кругом лиц, среди которых: автор, работодатель или их правопреемник.

Подаче заявки должна сопутствовать подача ряда других документов, состав которых установлен действующим законодательством. Так, заявка на выдачу патента на изобретение должна сопровождаться следующими документами:

1) заявлением о выдаче патента с указанием автора (авторов)

изобретения и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, также их местожительства или местонахождения;

2) описанием изобретения, раскрывающим его с полнотой,

достаточной для осуществления;

3) формулой изобретения, выражающей его сущность и полностью основанной на описании;

4) чертежами и иными материалами (в случае необходимости);

5) рефератом.

Все эти документы считаются документами заявки. Помимо них, есть документы, прилагаемые к заявке. Так, к заявке необходимо прикладывать документ, подтверждающий уплату установленной пошлины или содержащий основание для освобождения от уплаты пошлины либо для уменьшения ее размера.

Заявление о выдаче патента представляется на русском языке. Прочие документы заявки предоставляются на русском или другом языке. В последнем случае к заявке прилагается их перевод на русский язык.

При подаче заявки необходимо следить за соответствием ее содержания определенным в законе требованиям, предъявляемым к патенту. Под содержанием понимается та информация, которая должна быть представлена в заявке.

Также следует учитывать требования, предъявляемые к ее формальной стороне, — формату документа, содержащего заявку, расположению текста и чертежей и т.д.

Наконец, следует помнить о необходимости уплаты заявочной пошлины. Данное условие является обязательным, и в случае его невыполнения рассмотрение заявки невозможно.

Размер пошлины установлен действующим законодательством. Однако для определенных категорий заявителей существуют льготы по уплате пошлин. Так, участники Великой Отечественной войны и приравненные к ним лица полностью освобождаются от уплаты пошлин за подачу заявки, за внесение в нее изменений и уточнений, за проведение экспертизы по существу, за преобразование заявки на полезную модель в заявку на изобретение и наоборот, а также за поддержание патента в силе с третьего по пятый год его действия. Инвалиды и учащиеся (воспитанники) государственных, муниципальных или иных образовательных учреждений, реализующих образовательную или профессиональную программу обучения (за исключением послевузовской), уплачивают указанные пошлины в размере 30% от установленного размера пошлины.

Льготы предоставляются по ходатайству заявителя (патентообладателя) с предоставлением копии документа, дающего право на льготу. Действие льгот прекращается при заключении лицензионного договора или договора об уступке патента.

Все документы, входящие в состав заявки, должны представляться в трех экземплярах. Документы, прилагаемые к заявке, — в одном экземпляре. Описание, чертежи общего вида — в двух экземплярах; фотографии изделия, макета или рисунка общего вида — в шести экземплярах, прочие фотографии — в двух экземплярах.

Все документы заявки должны быть оформлены с учетом возможности их длительного хранения и возможности воспроизводить неограниченное количество копий. Каждый лист используется только с одной стороны и с расположением строк параллельно меньшей стороне листа. Каждый документ заявки начинается на отдельном листе. Документы заявки выполняются на листах прочной, гладкой, неблестящей белой бумаги стандартного формата 210x297 мм. Размеры полей на листах, содержащих заявление, описание, формулу, реферат, следующие: верхнее — 20-40 мм, правое и нижнее — 20-30 мм, левое — 25-40 мм. В каждом документе заявки второй и последующие листы нумеруются арабскими цифрами.

Документы печатаются шрифтом черного цвета. Тексты описания, формулы и реферата печатаются через два интервала с высотой заглавных букв не менее 2,1 мм. Графические символы, латинские наименования, латинские и греческие буквы, математические и химические формулы могут быть вписаны чернилами, пастой или тушью черного цвета. Не допускается смешанное написание формул в печатном и рукописном виде. Изображение графических материалов выполняется на прочной, белой, гладкой бумаге черными нестираемыми линиями и штрихами, без растушевки и раскрашивания. Масштаб и четкость изображений выбираются такими, чтобы при репродуцировании с линейным уменьшением до 2/3 можно было различить все детали. Размеры на чертеже не указываются, при необходимости они приводятся в описании.

Патентное ведомство изучает представленную заявку на предмет соответствия требованиям и правилам, регулирующим иные стороны помимо патентоспособности изобретения. Данная экспертиза носит название предварительной или формальной. Проверка на патентоспособность проводится в отдельном порядке и носит название экспертизы по существу.

Если в ходе предварительной экспертизы обнаруживаются формальные ошибки, которые можно исправить, заявителю предлагается исправить их (то же самое касается и экспертизы по существу).

**СОДЕРЖАНИЕ ПРАВ АВТОРОВ И ПАТЕНТООБЛАДАТЕЛЕЙ**

Основным личным правом автора объекта промышленной собственности является право авторства — установленная законодательством и основанная на факте выдачи патента (свидетельства) и возможность признаваться создателем данного объекта. Наличие права авторства на объект промышленной собственности предполагает запрет всем другим лицам на территории страны именоваться авторами изобретения, полезной модели или промышленного образца. Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Право авторства, как уже говорилось выше, признается за физическими лицами, творческим трудом которых созданы объекты промышленной собственности. В случае создания объекта несколькими физическими лицами все они считаются его авторами и пользуются принадлежащими им правами по соглашению между собой.

Не признаются авторами физические лица, не внесшие личного творческого вклада в создание объекта промышленной собственности, в частности оказавшие автору (авторам) лишь техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовавшие оформлению прав на него и его использованию.

Одним из важнейших личных прав автора является право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, а также на передачу указанного права другим физическим или юридическим лицам.

В том случае если автор объекта промышленной собственности не является патентообладателем на данный объект, (этим правом обладают авторы служебного изобретения) то его основным имущественным правом является право на вознаграждение.

Право на вознаграждение у автора не возникнет, если работодатель в течение 4 месяцев с даты уведомления его автором не подаст заявку в Патентное ведомство, или не переуступит право на подачу заявки другому лицу, или не сообщит автору о сохранении объекта в тайне. Размер и порядок оплаты определяется соглашением между автором и работодателем.

Вознаграждение за промышленный образец определяется в соответствии с Инструкцией о порядке исчисления и выплаты вознаграждения за промышленные образцы, утвержденной Госкомизобретений 26.12.85 г., и исчисляется в зависимости от положительного эффекта от использования образца и объема производства изделия, созданного с применением образца, в первом году производства изделия либо в любом из 4 последующих. Размер вознаграждения за использование таких изобретений и полезных моделей увеличивается с применением коэффициентов, установленных законодательством РФ для исчисления государственных пенсий.

Порядок выплаты вознаграждения авторам изобретений и промышленных образцов, охраняемых патентом, регламентируется Патентным законом РФ и постановлением СМ — Правительства РФ от 14.08.93 г. № 822 «О порядке применения на территории Российской Федерации некоторых положений законодательства бывшего СССР об изобретениях и промышленных образцах». Согласно п. 3 постановления Правительства № 822 при недостижении соглашения сторон о размере и условиях вознаграждения применяются положения п. 1, 2 и 5 ст. 32 Закона СССР «Об изобретениях в СССР» и п. 1 и 3 ст. 22 Закона СССР «О промышленных образцах». Согласно данным нормам, автору изобретения, не являющемуся патентообладателем, работодатель обязан выплачивать вознаграждение в размере не менее 15% прибыли (соответствующей части дохода), ежегодно получаемой патентообладателем от использования изобретения, а также не менее 20% выручки от продажи лицензии без ограничения максимального размера вознаграждения.

Автору промышленного образца, не являющемуся патентообладателем, вознаграждение должно выплачиваться в размере не менее пятикратного размера минимальной заработной платы, установленного законодательством за каждый полный или неполный год использования, а в случае продажи лицензии — не менее 20% выручки без ограничения максимального размера вознаграждения.

Вознаграждение за изобретение, а также за промышленный образец должно выплачиваться автору не позднее 3 месяцев после истечения каждого года, в котором использовалось изобретение или промышленный образец, и не позднее 3 месяцев после получения выручки от продажи лицензии.

За несвоевременную выплату вознаграждения каждый патентообладатель, виновный в этом, уплачивает автору за каждый день просрочки пени в размере 0,04% суммы, причитающейся к выплате.

Права патентообладателя на объект промышленной собственности носят абсолютный, исключительный, территориальный и срочный характер. Абсолютность права состоит в возможности патентообладателя требовать соблюдения своих прав от неограниченного числа лиц. Исключительность права состоит в том, что в пределах данного государства на данную разработку может быть выдан только один патент. Закон ограничивает срок действия патента и свидетельства. Наконец, действие патента (свидетельства) ограничено территорией государства, выдавшего охранный документ. Чтобы распространить действие патента на территорию другого государства, надо запатентовать изобретение в этом другом государстве.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца по своему усмотрению, если такое использование не нарушает прав других патентообладателей (корреспондирующая обязанность).

Под использованием понимается введение в хозяйственный оборот продукта, созданного с применением изобретения, полезной модели или промышленного образца, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение. Введение в хозяйственный оборот, в свою очередь, подразумевает под собой такие действия, как изготовление, применение, ввоз, хранение, предложение к продаже, продажа продукта, созданного с использованием охраняемого патентом на изобретение.

Непосредственное использование разработки патентообладателем может быть ограничено охраняемыми законом патентными правами других лиц. Так, если изобретение, полезная модель или промышленный образец являются усовершенствованиями соответствующих объектов, исключительными правами, на которые владеют другие лица, с ними должно быть достигнуто соглашение об использовании принадлежащих им разработок. Если они отказываются выдать лицензию, патентообладатель вправе обратиться в суд с иском о понуждении их к заключению лицензионного договора.

В обязанности патентообладателя входит уплата патентных пошлин. Помимо пошлин, связанных с оформлением охранного документа (патента, свидетельства), патентообладатель должен платить ежегодные пошлины за поддержание патента в силе, а также пошлину за продление срока действия патента.

Другой обязанностью патентообладателя является использование им либо другими лицами (с ведома патентообладателя) изобретения, полезной модели, промышленного образца. Обязанность по использованию объекта промышленной собственности может быть патентообладателем выполнена номинально, посредством предоставления любому заинтересованному лицу права на использование объекта промышленной собственности (открытая лицензия).

Основными формами передачи патентных прав являются их уступка и выдача лицензий на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Уступка патентного права означает передачу патентообладателем принадлежащего ему права другому лицу (лицам). Патентообладатель может уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. Независимо от формы договора уступка патента означает, что к приобретателю патента переходят все без исключения права, которыми обладал патентовладелец. Стороны не могут своим соглашением установить какие-либо временные или территориальные ограничения прав нового владельца патента. Именно он, а не прежний владелец патента может отныне выдавать лицензии на использование разработки другим лицам, а также выступать в защиту своих патентных прав в суде и иных органах.

Уступка патентного права может осуществляется по модели договора купли-продажи, либо договора мены. Если в качестве встречного удовлетворения выступают определенный результат работы или услуга, договор об уступке патентных прав может включать элементы договоров подряда и услуги. Вполне допустима и безвозмездная уступка патентных прав, характерная для договоров дарения. Договор об уступке патента подлежит регистрации в Патентном ведомстве, без чего он считается недействительным.

Если изобретение является служебным, то составляется договор об уступке права на получение патента на служебное изобретение. В предмете договора указывается, что Работник уступает Работодателю право на получение патента в Российской Федерации и зарубежных странах на изобретение, созданное творческим трудом в порядке выполнения служебного задания. Или в предмете договора указывается, что изобретение создано творческим трудом в результате решения конкретных задач в соответствии с выдаваемыми Работнику заданиями.

Помимо уступки патентных прав патентообладатель вправе выдавать разрешения на использование объекта другим лицам. Выдача таких разрешений осуществляется путем заключения лицензионных договоров. Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать защищенный патентом объект промышленной собственности лишь с разрешения патентообладателя на основе регистрируемого в Патентном ведомстве лицензионного договора.

Лицензионным считается договор, по которому патентообладатель (лицензиар) предоставляет право на использование запатентованного объекта, а лицо, которому предоставлено это право (лицензиат), обязуется вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие предусмотренные договором действия.

Лицензиар — физическое или юридическое лицо, обладающее охранным документом на объект промышленной собственности и выступающее в лицензионном договоре в качестве стороны, предоставляющей другой стороне (лицензиату) право на использование охраняемого объекта промышленной собственности. Лицензиар принимает на себя обязательства по поддержанию в силе патента в течение всего срока договора, а также защите интересов лицензиата в случае неправомерного использования разработки другими лицами.

Лицензиат — физическое или юридическое лицо, намеревающееся использовать объект промышленной собственности и выступающее в лицензионном договоре в качестве стороны, принимающей на себя право на использование охраняемого объекта промышленной собственности, предоставляемое лицензиаром, на условиях, предусмотренных лицензионным договором. Лицензиат принимает на себя обязательства немедленно уведомлять лицензиара о случаях противоправного использования разработки третьими лицами, обо всех претензиях третьих лиц.

На лицензионный договор распространяются нормы ГК РФ, регулирующие общие положения обязательственного права и конкретные виды договоров, близкие по содержанию к лицензионному договору. Заключая лицензионный договор, стороны оговаривают взаимные права и обязанности, территориальные пределы действия передаваемых прав и т.д. Срок, на который заключается лицензионный договор, не должен превышать срок действия патента. Действия лицензиата, прямо не предусмотренные договором, не разрешенные законом или существующей практикой, являются нарушением патентных прав.

В лицензионном договоре определяют размер и порядок выплаты лицензионного вознаграждения, гарантии патентовладельца в отношении передаваемой разработки, взаимные обязательства по обмену усовершенствованиями, обязанности по защите передаваемых прав от посягательств третьих лиц, порядок разрешения споров.

При заключении договора лицензиар должен подтвердить, что на момент подписания договора ему ничего не известно о правах третьих лиц, которые могли бы быть нарушены предоставлением данной лицензии.

Отличие лицензионного договора от уступки патента состоит в том, что лицензия может быть выдана не только на все возможные способы использования разработки, но и лишь на некоторые из них, например, только на применение или только на продажу. Лицензионный договор подлежит регистрации в Патентном ведомстве и без регистрации считается недействительным. Регистрация лицензионного договора сопровождается уплатой государственной пошлины. Лицензионные договоры бывают двух видов: договоры исключительной и неисключительной лицензии.

Как уже было сказано, патентообладателю принадлежит исключительное право использование объекта промышленной собственности, что выражается в его возможности использовать объект по своему усмотрению, а также запрещать его использование другими лицами. Однако не каждое действие третьих лиц в отношении запатентованного объекта промышленной собственности может быть признано нарушением исключительных прав.

Так, нарушением исключительных прав не может быть признано:

1) использование транспортных средств, временно оказавшихся на территории РФ, в конструкции которых применено запатентованное изобретение;

2) разовое изготовление лекарств в аптеках;

3) проведение научного эксперимента;

4) применение изобретения в личных целях без намерения получить коммерческую выгоду;

5) использование указанной разработки во время действия чрезвычайного положения;

6) введение в хозяйственный оборот изобретения на законных основаниях.

Патентообладатель не только вправе, но и обязан (во избежание негативных последствий) использовать объект промышленной собственности. При неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение четырех лет, а полезной модели — в течение трех лет с даты выдачи патента любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора вправе ходатайствовать о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии.

**СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ НАРУШЕННЫХ ПРАВ**

Одним из важнейших показателей эффективности патентного законодательства является обеспечение гарантий защищенности прав и законных интересов создателей объектов промышленной собственности и патентообладателей.

Для защиты нарушенных прав в области патентного права действующее законодательство предусматривает следующие формы:

1. Судебный порядок защиты прав.

Суды, в том числе арбитражные и третейские, в соответствии с их компетенцией рассматривают следующие споры:

об авторстве на изобретение, полезную модель, промышленный образец;

об установлении патентообладателя;

о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта промышленной собственности и других имущественных прав патентообладателя;

о заключении и исполнении лицензионных договоров;

о праве преждепользования;

о выплате вознаграждения автору работодателем;

о выплате различных компенсаций, а также другие споры, кроме тех, которые отнесены к компетенции Высшей патентной палаты.

При разрешении данных категорий споров суды, в частности, учитывают, что нарушением исключительного права патентообладателя (контрафакцией) признается любое несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованный объект промышленной собственности, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение. При этом новый продукт считается полученным запатентованным способом при отсутствии доказательств противного.

В этих случаях по требованию патентообладателя нарушение патента должно быть прекращено, а виновное в нарушении лицо обязано возместить патентообладателю причиненные убытки в соответствии с гражданским законодательством. При этом требования к нарушителю патента могут быть заявлены также обладателем исключительной лицензии, если иное не предусмотрено лицензионным договором.

Имущественные права патентообладателей в соответствии с гражданским законодательством защищаются в рамках трехлетнего общего срока исковой давности. Однако для отдельных случаев законом предусмотрены специальные сроки. Личное неимущественное право авторства защищается без ограничения исковой давностью.

Истцы по спорам об авторстве, а также авторы объектов промышленной собственности по спорам, вытекающим из права на изобретение, полезную модель или промышленный образец, освобождаются от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции.

**2. Административный порядок защиты прав.**

Административный порядок разрешения споров предусмотрен, в частности, для разрешения споров, связанных с отказом в выдаче патента, с признанием его недействительным, а также с отказом патентообладателя от заключения лицензионного договора.

Заявитель может подать в Апелляционную палату Патентного ведомства возражение на решение об отказе в выдаче патента в течение трех месяцев с даты получения решения. Возражение должно быть рассмотрено Апелляционной палатой в течение четырех месяцев с даты его поступления. Решение Апелляционной палаты подлежит утверждению генеральным директором Патентного ведомства. При несогласии заявителя с решением Апелляционной палаты он может в течение шести месяцев с даты его получения обратиться с жалобой в Высшую патентную палату Российской Федерации (далее — Высшая патентная палата). Решение Высшей патентной палаты является окончательным.

В течение всего срока его действия патент может быть оспорен и признан недействительным полностью или частично в случаях:

а) несоответствия охраняемого объекта условиям патентоспособности;

б) наличия в формуле изобретения, полезной модели или в совокупности существенных признаков промышленного образца признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах заявки.

Возражение против выдачи патента по этим основаниям должно быть рассмотрено Апелляционной палатой в течение шести месяцев с даты его поступления. При несогласии с решением Апелляционной палаты по возражению любая из сторон в течение шести месяцев с момента принятия решения вправе подать жалобу в Высшую патентную палату, решение которой является окончательным.

**3. Гражданско-правовые способы защиты прав патентообладателей.**

В соответствии с действующим законодательством любое физическое или юридическое лицо, использующее изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентом, в противоречии с настоящим Законом, считается нарушителем патента. Такие нарушения могут выразиться в несанкционированном изготовлении, применении, вывозе, предложении к продаже, продаже и ином введении в хозяйственный оборот или хранении с этой целью продукта, содержащего запатентованное изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение.

С точки зрения подразделения нарушений патентных прав на прямые и косвенные все перечисленные выше нарушения относятся к числу прямых нарушений. Нарушениями патентных прав должны признаваться любые действия, имеющие прямой или косвенной целью несанкционированное введение в хозяйственный оборот охраняемых объектов.

Права патентообладателей могут быть нарушены как в рамках заключенных ими лицензионных договоров, так и вне договоров. Нарушение лицензионного договора может состоять в выходе лицензиата за пределы предоставленных ему по договору прав либо в невыполнении или ненадлежащем выполнении лежащих на нем обязанностей. Способы защиты, которыми располагает патентообладатель (лицензиар), обычно определяются самим договором или вытекают из общих положений гражданского законодательства. Как правило, лицензионный договор предусматривает возможность применения к нарушителю таких санкций, как взыскание неустойки и возмещение убытков, а также досрочное расторжение договора в одностороннем порядке. Размер и вид неустойки, в частности ее соотношение с убытками устанавливаются самими сторонами. Если особых санкций, применяемых к виновной стороне, лицензионный договор не предусматривает, патентообладатель, опираясь на общегражданские правила, может требовать лишь возмещения причиненных ему убытков.

Внедоговорное нарушение патентных прав имеет место при любом несанкционированном использовании запатентованной разработки третьими лицами, кроме установленных законом случаев свободного использования чужих охраняемых объектов. Обязанность доказывания факта нарушения патента возлагается на патентообладателя. Решающее значение при этом имеют установление четких границ действия патента и доказательство того, что они нарушены конкретным ответчиком. Объем прав патентообладателя определяется формулой изобретения (полезной модели) или совокупностью существенных признаков промышленного образца, отображенных на фотографиях изделия (макета, рисунка). Патентные права на изобретение (полезную модель) будут, в частности, нарушенными, если в изготовленном продукте или примененном способе использован каждый признак изобретения (полезной модели), включенный в независимый пункт формулы, или признак, эквивалентный ему. Наличие в объекте техники или технологии признаков, содержащихся в зависимых пунктах формулы, для установления факта использования разработки значения не имеет.

В отдельных случаях нарушители патентных прав могут вносить некоторые внешние изменения в заимствованные объекты, в частности производят замену одних признаков другими. Если такая замена не привносит в объект техники ничего существенно нового, в частности не изменяет достигаемого результата, это не препятствует признанию патентных прав нарушенными. Для уяснения вопроса о том, могут ли замененные признаки считаться эквивалентными, нередко требуется анализ описания как источника для толкования формулы изобретения (полезной модели).

В том случае, если факт нарушения патентных прав доказан, патентообладатель вправе применить к нарушителю предусмотренные законом гражданско-правовые санкции. Выбор конкретного способа защиты осуществляется потерпевшим, однако, как правило, он предопределяется видом и последствиями самого нарушения. Предусмотренные законом гражданско-правовые способы защиты патентных прав также неоднородны. В теории гражданского права они подразделяются на меры гражданско-правовой защиты и меры гражданско-правовой ответственности. Если для реализации первых достаточно лишь самого факта нарушения патентных прав, то для использования вторых требуется ряд условий, в частности наличие противоправности, вреда, причинной связи между действиями нарушителя и наступившими последствиями, а также вины нарушителя.

Наиболее распространенным способом защиты патентных прав является требование патентообладателя о прекращении нарушения. В частности, решением суда нарушителю может быть предписано прекратить незаконное изготовление запатентованного продукта или производства продукта запатентованным способом. Указанные действия признаются контрафактными и являются наиболее грубым нарушением патентных прав. Их совершение без санкции патентообладателя во всех случаях, кроме прямо указанных в законе, образует нарушение патентных прав, хотя бы даже произведенный продукт и не поступил на рынок. По требованию патентообладателя должны быть немедленно прекращены и любые другие действия, представляющие собой несанкционированное вторжение в исключительную сферу патентообладателя, в частности реклама и продажа запатентованных изделий, их ввоз на территорию России и т. д.

Данная санкция является мерой гражданско-правовой защиты, а не мерой ответственности. Соответственно она может быть применена как к виновным, так и к невиновным нарушителям патентных прав. Для ее реализации важен лишь сам факт нарушения патентных прав. Например, патентообладатель может требовать прекращения применения или продажи продукта, защищенного патентом, и от того лица, который использовал его, не зная, что продукт был введен в хозяйственный оборот с нарушением прав патентообладателя. При этом любое несанкционированное использование запатентованной разработки предполагается незаконным. Лицо, использующее разработку и отрицающее нарушение патентных прав, должно доказать правомерность своих действий. Например, оно может ссылаться на то, что запатентованное средство применялось им при чрезвычайной ситуации либо в личных целях без получения дохода. При недоказанности этих и подобных им обстоятельств лицо признается нарушителем и должно прекратить незаконное использование запатентованной разработки.

Другим способом защиты нарушенных патентных прав является требование о возмещении убытков. В соответствии с гражданским законодательством под убытками разумеются расходы, произведенные лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Закрепленный законом принцип полного возмещения вреда действует и в отношении нарушенных прав патентообладателя. В рассматриваемой области убытки патентообладателя чаще всего выражаются в форме упущенной выгоды, что может быть связано с сокращением объемов производства и реализации запатентованной продукции, вынужденным понижением цен и т.п. В задачу патентообладателя входит обоснование размера неполученных доходов и доказательство причинной связи упущенной выгоды с действиями нарушителя.

Непременным условием присуждения нарушителя к возмещению убытков является его вина. Форма вины нарушителя для гражданско-правовой ответственности значения не имеет и может выражаться как в его умысле на нарушение чужих патентных прав, так и в неосторожном нарушении патента. При этом вина нарушителя презюмируется. Если он сможет доказать свою невиновность, его можно заставить лишь прекратить нарушение, но с него нельзя взыскать какие-либо убытки.

Наряду с возмещением имущественного вреда патентообладатель может заявить требование о возмещении ему морального вреда. Основанием такого иска могут быть нанесение вреда коммерческой репутации патентообладателя, переживания в связи с судебным процессом и т.п. Моральный вред возмещается в денежной или иной материальной форме и в размере, определяемом судом, независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

Патентный закон РФ прямо не предусматривает возможности ареста, конфискации, уничтожения или передачи потерпевшему контрафактных товаров по требованию патентообладателя или суда. Однако арест контрафактных товаров может быть произведен судом как мера по обеспечению доказательств. Решение о передаче потерпевшему контрафактных товаров может быть принято в связи с присуждением в его пользу компенсации за причиненный вред.

Применение гражданско-правовых санкций за нарушение патентных прав возможно в пределах общего срока исковой давности, т.е. в течение трех лет со дня, когда патентообладатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Иск заявляется в соответствии с общими правилами подсудности по месту жительства ответчика или месту нахождения органа или имущества юридического лица.

Наиболее распространенным способом защиты ответчика является встречный иск о признании патента недействительным. Кроме того, ответчик может ссылаться на имеющееся у него право преждепользования или свою управомоченность на использование запатентованной разработки в силу установленных законом ограничений из сферы патентной монополии.

**4. Уголовно-правовая ответственность за нарушения прав авторов и патентообладателей.**

Наряду с гражданско-правовыми санкциями российское законодательство предусматривает уголовно-правовую ответственность за некоторые нарушения прав изобретателей и патентообладателей. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 114 УК РСФСР к числу уголовно-правовых нарушений отнесены незаконное разглашение сущности изобретения до подачи на него заявки, присвоение авторства на изобретение и понуждение к соавторству.

Под разглашением сущности изобретения до подачи на него заявки понимаются любые действия, связанные с распространением сведений об изобретении, которые могут привести к утрате им патентоспособности. Поскольку указанные действия могут затрагивать как интересы авторов, так и интересы потенциальных патентообладателей, рассматриваемый состав теоретически ограждает как изобретательские, так и патентные права.

Присвоение авторства означает, что лицо, не принимавшее творческого участия в работе над изобретением, выдает себя за автора разработки, сделанной другим лицом. Наконец, под принуждением к соавторству подразумевается угроза совершить определенные действия (воздержаться от определенных действий), направленные против создателя разработки, если в число соавторов не будет включено лицо, не принимавшее творческого участия в работе над изобретением.

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных выше действий. Иными словами, рассматриваемое преступление имеет формальный состав.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо, разглашающее сущность изобретения, присваивающее авторство на чужую разработку или принуждающее к соавторству, совершает эти действия, сознавая их последствия и желая их наступления. Если сведения об изобретении разглашены, а авторство на чужую разработку присвоено по неосторожности, основания для привлечения лица к уголовной ответственности отсутствуют. Принуждение к соавторству по неосторожности вообще исключено. В соответствии с общим правилом, действующим в уголовном праве, нарушитель предполагается невиновным и его вина должна быть установлена в судебном порядке.

Привлечение нарушителя к уголовной ответственности за рассматриваемые действия возможно лишь по жалобе потерпевшего. В качестве наказания предусматривается применение к нарушителю исправительных работ на срок до двух лет или взыскание штрафа.

Однако на практике меры уголовной ответственности за нарушения изобретательских и патентных прав фактически не применяются.