**ПРОМЫШЛЕННЫЙ ОБРАЗЕЦ**

**Введение**

С тех пор как человек впервые начал изготавливать орудия труда и домашнюю утварь, существенное влияние на процесс их изготовления оказывало и продолжает оказывать чувство прекрасного. Красота древних керамики и архитектурных сооружений — свидетельство того, что обыкновенные сосуды для питья и дома могут еще и радовать глаз.

Пока промышленность не была механизирована, пока не использовались поточные методы производства, каждое изделие в художественном патане было в значительной степени уникальным, ибо его создатель, конечно не выходя за рамки утилитарного назначения данного изделия, был волен придать ему тот внешний вид, который соответствовал его, создателя, собственному представлению о красоте. Все же запросы покупателей, влияние моды и культуры нередко вынуждали ремесленника изготавливать партию одинаковых или похожих изделий. Однако он не был обязан делать эти вещи абсолютно идентичными, каждой он мог придать индивидуальные черты, и так продолжалось довольно долго в истории человечества.

В результате промышленной революции соотношение между утилитарной и художественной сторонами изделий приобрело иную основу. Впервые появилась возможность, используя механизмы и энергию пара, тиражировать изделия в больших количествах. Эффективность массового производства в значительной мере обусловлена производством именно идентичных изделий, а чтобы эти изделия нашли сбыт, они должны не только соответствовать своему назначению, но и удовлетворять эстетическому вкусу потенциальных покупателей.

Поэтому с развитием индустриального производства внешний вид изделий не утратил своей важности. Более того, влияя на величину покупательского спроса, он приобретает все большее значение в финансовом плане. Производя большое количество изделий, удовлетворяющих вкусам потребителей, фирма может получить хорошую прибыль, но столкнуться с большими трудностями в реализации своих изделий, если они не соответствуют этим вкусам. Таким образом, со времен промышленной революции и представители индустрии, и правительства все большее внимание обращали на возможность получения максимальной выгоды как для промышленности, так и для потребителя с помощью внешнего вида изделий.

**Природа промышленного образца**

Вообще говоря, промышленный образец — это декоративное, или эстетическое, решение внешнего вида изделия. Декоративное решение может касаться формы и (или) цвета изделия и ориентировано на зрительное восприятие. Образец должен быть воспроизводимым промышленным способом, почему он и называется промышленным образцом. Если этот момент отсутствует, то изделие скорее является произведением искусства и охраняется законом об авторском праве, а не законом об охране промышленной собственности.

Законы британского типа к существенным признакам промышленного образца относят очертания, конфигурацию изделия, нанесенный на него рисунок и т.п., т.е. все, что создаст определенное зрительное впечатление, но не метод или принцип его изготовления.

Чтобы промышленный образец подлежал охране, согласно одним законам он должен быть новым, а согласно другим — оригинальным.

В России промышленным образцам относится художественно - конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.

Основные характеристики промышленного образца целесообразно рассмотреть отдельно.

В дизайне почти любого промышленного изделия утилитарного назначения можно изменить какие-то элементы, не меняя при этом назначения изделия, но делая его более привлекательным для потенциальных покупателей. Удовлетворение вкуса потребителя требует большого мастерства. И главная ценность дизайна изделия массового производства в отличие от произведения искусства заключается в том, что он способствует продаже изделия. На рынке нередко имеет место острая конкуренция между аналогичными товарами, и их внешний вид — решающий фактор в борьбе за покупателя.

Итак, первая группа характеристик промышленного образца — это такие характеристики, которые не влияют на утилитарные свойства изделия, а способствуют привлечению потенциальных покупателей. Возможно, наиболее наглядными примерами здесь служат рисунок ткани или форма и цвет фаянсовой посуды. Четко определяются предъявляемые к этим вещам функциональные требования: ткань для одежды прежде всего должна быть прочной, способной пропускать воздух, сохранять тепло и быть удобной в носке, а посуда должна хорошо мыться и быть удобной для хранения пищи. Производитель соответствующих товаров обязан соблюдать эти и другие требования, касающиеся утилитарной стороны изделий, но в отношении их внешнего вида существует широкий спектр выбора. Предпочтение, которое отдает производитель тому или иному рисунку либо цвету ткани, той или иной форме посуды обусловлено желанием удовлетворить вкусам покупателей и практически не связано с полезностью изделия.

Изменив некоторые элементы дизайна изделия, можно иногда уменьшить или увеличить его полезность. Определенная форма ножа может быть не только приятной для глаз, но и удобной, футляр для портативного радиоприемника — не только привлекать покупателя, но и предохранять приемник от повреждений, рисунок протектора шины может быть не только красивым, но и повышать ее эффективность в эксплуатации.

Из приведенных примеров видно, что некоторые элементы дизайна изделия могут иметь и утилитарное назначение, в то же время привлекая потенциального покупателя. Это вторая группа характеристик промышленного образца.

**Цели политики охраны образцов**

Охрана промышленных образцов и полезных моделей приобретает особую важность для развивающихся стран, так как большинство из них имеют богатое традиционное искусство и фольклор, служащие источником для творчества ремесленников. Юридическая охрана указанных объектов поощряет творчество и стимулирует развитие промышленности.

Охрана промышленных образцов не только способствует достижению общих целей развития той или иной страны — в ней заинтересованы и промышленность, и компании-разработчики, и потребители.

Промышленные образцы по своей сути предназначены для использования в торговле. Влияние их на покупательский спрос может быть не только положительным, но и отрицательным. Отдавая должное масштабам производства, все же следует признать, что доходы компании существенно зависят от внешнего вида выпускаемых продуктов. Поэтому промышленные образцы — фактор большой финансовой значимости как для компаний, производящих товары, так и для торговых фирм.

Интересы промышленности. С позиций промышленности наиболее важными моментами в охране образцов являются следующие:

сам факт установления охраны и определение ее объема. Вовсе не обязательно, что промышленности будет нанесен ущерб, если до начала производства не будет четко оговорено предоставление охраны тому или иному образцу. С другой стороны, если необходимость в охране и требуемый ее объем будут установлены, то любая компания сможет определить, какой из образцов можно копировать, а какой нельзя;

возможность выявления недобросовестной охраны. В ситуации недобросовестной охраны деятельность других компаний, занимающихся продажей таких же товаров, существенно ограничивается. Если имеет место недобросовестная охрана, то в интересах других компаний воспрепятствовать ей или добиться ее аннулирования;

гарантии в предоставлении охраны. Если образец охраняется, то в интересах других компаний, чтобы был определен период его охраны. Этот срок является предметом спора: владелец образца добивается как можно более длительного срока охраны, конкуренты пытаются этот срок сократить;

упрощение передачи или лицензирования промышленного образца. Финансовые преимущества, получаемые от использования образца, делают последний желательным товаром для конкурирующих компаний. Эти компании могут захотеть купить образец или права на его использование у первоначального владельца. Следовательно, промышленность заинтересована в том, чтобы права на охрану образцов могли передаваться или лицензироваться.

Интересы компаний-разработчиков. Компании-разработчики заинтересованы в охране промышленных образцов прежде всего в связи с возможностью окупить затраты на разработку, производство и продажу продукта. Прибыль, получаемая благодаря охране образца, может быть не столь ощутимой, как обеспечиваемая репутацией компании в области разработки новых и эстетически привлекательных изделий. Для компаний-разработчиков в охране промышленных образцов важны следующие моменты:

возможность установить охрану и четко определить ее объем. Когда объем охраны ясно определен, компании-разработчику легче обнаружить факты нарушения ее прав на образец другими компаниями. Оповещение конкурентов о наличии и объеме охраны позволит сократить вероятность "случайных" нарушений, а значит, реже будет возникать необходимость прибегать к мерам для защиты своих интересов;

охрана титула. Поскольку введение нового промышленного образца сопряжено с финансовыми затратами, в интересах компании-разработчиков, чтобы образцу была обеспечена высокая степень юридической защиты. Тогда компания-разработчик, прежде чем взять на себя обязательства по использованию образца, сможет достаточно достоверно определить свои шансы относительно защиты от возможных последующих нарушений;

гарантированный срок охраны. Охрана промышленного образца должна быть достаточно длительной, чтобы компания-разработчик могла не только возместить затраченные на его разработку средства, но и получить достаточную прибыль. Это также необходимо, чтобы оправдать риск, с которым сопряжено внедрение нового образца;

упрощение передачи и лицензирования. Новый образец может использоваться более чем для одного типа изделий, и это одна из причин, по которой компания может захотеть продать или передать по лицензии свои права на образец. Следовательно, компании-разработчики заинтересованы в том, чтобы охрана промышленных образцов способствовала передаче или лицензированию четко определенного "пакета" прав на промышленный образец другим субъектам.

Интересы потребителей. Промышленные образцы выполняют две основные функции. Во-первых, они должны стимулировать потребительский спрос посредством придания товарам эстетической привлекательности. Экономические преимущества, обусловленные этой функцией, оценить трудно, но вряд ли можно сомневаться в том. что эстетическая сторона вещей, окружающих человека в ею повседневной жизни, существенно влияет на качество жизни. Во-вторых, промышленные образцы нередко повышают степень полезности изделий.

Потребители заинтересованы в создании новых образцов изделий, равно как в обеспечении охраны, направленной на содействие использованию новых образцов.

Хорошо известные образцы часто выполняют функцию указания на источник происхождения товара и могут ввести потребителя в заблуждение, если будут произвольно использоваться другими производителями. Характерную форму для бутылки "Кока-колы", например, можно рассматривать и как товарный знак, и как промышленный образец.

Из сказанного выше становится ясно, что потребители также заинтересованы в охране промышленных образцов. Однако существенные преимущества от охраны можно получить, только если будут соблюдены следующие условия:

недопущение необоснованной охраны. Когда образцу представляется охрана, он перестает быть всеобщим достоянием, а последствиями являются ограничения свободы торговли и конкуренции товаров, произведенных по этому образцу. Поэтому в интересах потребителей, чтобы охрана предоставлялась в случаях, когда она будет ограничивать использование известных образцов другими производителями. Следовательно, охрана правомерна лишь тогда, когда новый образец не только является оригинальным с точки зрения авторства, но также достаточно отличается от уже известных, пользующихся охраной;

недопущение длительной охраны. Общество заинтересовано в том, чтобы охрана не длилась дольше срока, необходимого для получения владельцем образца достаточной прибыли. После этого срока должна быть разрешена конкуренция;

недопущение "излишней" охраны. Охрана неиспользуемых образцов закрывает доступ к товарам, которые по ним производятся или могут производиться. Следовательно, если образец не используется, то другие производители должны иметь право на его использование, и владельца образца надо так или иначе убедить отказаться от охраны такого образца;

недопущение излишнего объема охраны. Образец используется для тех или иных изделий. Когда объем охраны устанавливается таким образом, что защите подлежит только использование данного образца применительно к конкретным изделиям, которые предполагались его разработчиком, последний не может препятствовать использованию этого образца для других изделий. Таким образом, другие компании могут дорабатывать известный образец и применять, его с последующей выгодой для потребителей, не опасаясь, что при этом нарушат чьи-то права.

**Критерии патентоспособности промышленных образцов**

В большинстве стран, где промышленным образцам обеспечена специальная охрана, основой для предоставления охраны является регистрация. Для регистрации образца необходимо, чтобы он был новым и соответствовал общественным установлениям и морали.

В большинстве стран сущность промышленного образца связывают с декоративной, или эстетической, стороной полезного изделия.

В Российской Федерации права промышленный образец охраняет Патентный закон и подтверждает патент на промышленный образец.

Согласно Патентному закону промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым, оригинальным и промышленно применимым.

Объем правовой охраны, предоставляемой патентом на промышленный образец определяется совокупностью его существенных признаков, отображенных на фотографиях изделия (макета, рисунка).

**Новизна**

Во всех странах, где промышленным образцам предоставляется юридическая защита, условием для ее получения является новизна образца. Критерии новизны, однако, в разных странах различны. В некоторых странах принят универсальный критерий новизны. Согласно законам этих стран, промышленный образец не должен был использоваться нигде в мире до момента подачи заявки на регистрацию (или до соответствующей приоритетной даты).

Законодательства некоторых других стран предусматривают иной подход к определению новизны: критерий новизны универсален в плане раскрытия в печатных документах или в других осязаемых формах, но локален в плане иных форм раскрытия (публичное использование, выставки, продажа и т.д.)

Наконец, в ряде стран обязательным условием предоставления охраны является новизна лишь в национальных (местных) масштабах. В этом случае раскрытие только в пределах страны будет рассматриваться как действие, лишающее образец новизны, необходимой для его регистрации.

В России 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 поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на промышленные образцы (кроме отозванных), а также запатентованные в Российской Федерации промышленные образцы.

Заслуживает внимания тот факт, что законодательства некоторых стран, выдвигая обязательным условием охраны образца его новизну, предусматривают некоторые исключения или специальные случаи раскрытия, которые не опорочивают новизну образца при регистрации при условии, что регистрация осуществляется в течение определенного срока — шести месяцев с момента подачи заявки. Как правило, исключения касаются раскрытия промышленного образца его владельцем на официальных или признанных официальными выставках. Раскрытие помимо воли владельца образца путем недобросовестного использования, нарушения конфиденциальности или еще каким-то иным образом тоже может считаться не нарушающим требования новизны.

Наконец, как не лишающее образец новизны рассматривается и таковое раскрытие, когда владелец образца проводит с ним эксперименты, представляет образец в печатных публикациях или трудах научных конференций до подачи заявки на регистрацию.

В Российской Федерации действует так называемая "льгота по новизне". 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 Патентное ведомство не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации. При этом обязанность доказывания данного факта лежит на заявителе.

**Оригинальность**

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

**Промышленная применимость**

Промышленный образец признается промышленно применимым, если он может быть многократно воспроизведен путем изготовления соответствующего изделия.

**Исключения из охраны**

Не признаются патентоспособными промышленными образцами в России решения:

обусловленные исключительно технической функцией изделия;

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

печатной продукции как таковой;

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

изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

**Получение патента на промышленный образец**

**Право на подачу заявки**

Заявка на выдачу патента подается автором, работодателем или их правопреемником (далее - заявитель) в Патентное ведомство.

Патент выдается:

автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;

физическим и (или) юридическим лицам (при условии их согласия), которые указаны автором (авторами) или его (их) правопреемником в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном в Патентное ведомство до момента регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца;

работодателю в случаях, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи.

Право на получение патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, созданные работником в связи с выполнением им своих служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания, принадлежит работодателю, если договором между ними не предусмотрено иное.

При этом автор имеет право на вознаграждение, соразмерное выгоде, которая получена работодателем или могла бы быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности, в случаях получения работодателем патента, передачи работодателем права на получение патента другому лицу, принятия работодателем решения о сохранении соответствующего объекта в тайне или неполучения патента по поданной работодателем заявке по причинам, зависящим от работодателя. Вознаграждение выплачивается в размере и на условиях, определяемых на основе соглашения между ними.

Если работодатель в течение четырех месяцев с даты уведомления его автором о созданном изобретении, полезной модели или промышленном образце не подаст заявку в Патентное ведомство, не переуступит право на подачу заявки другому лицу и не сообщит автору о сохранении соответствующего объекта в тайне, то автор имеет право подать заявку и получить патент на свое имя. В этом случае работодатель имеет право на использование соответствующего объекта промышленной собственности в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой на договорной основе.

В случае недостижения соглашения между сторонами о размере и порядке выплаты вознаграждения или компенсации спор рассматривается в судебном порядке. За несвоевременную выплату вознаграждения или компенсации, определенных договором, работодатель, виновный в этом, несет ответственность в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

**Подача заявки**

Заявка на выдачу патента на промышленный образец (далее - заявка на промышленный образец) должна относиться к одному промышленному образцу и может включать варианты этого образца (требование единства промышленного образца).

Заявка на промышленный образец должна содержать:

заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) промышленного образца и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;

комплект фотографий, отображающих изделие, макет или рисунок, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия;

чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;

описание промышленного образца, включающее перечень его существенных признаков.

К заявке на промышленный образец прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или основания для освобождения от уплаты пошлины, а также для уменьшения ее размера.

Описание промышленного образца, включая перечень его существенных признаков, носит весьма специфический характер. Для составления описания необходимо прибегнуть к помощи специалиста-патентоведа.

**Приоритет**

Приоритет промышленного образца устанавливается по дате поступления заявки, содержащей заявление о выдаче патента, комплект фотографий и описание.

Приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве - участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если заявка на промышленный образец поступила в Патентное ведомство в течение шести месяцев с указанной даты. Если по не зависящим от заявителя обстоятельствам заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца.

**Экспертиза**

По заявке на промышленный образец Патентное ведомство проводит формальную экспертизу и экспертизу по существу.

При проведении формальной экспертизы заявки на промышленный образец соответственно применяются положения, содержащиеся в пунктах 1 - 5 статьи 21 настоящего Закона.

В ходе проведения формальной экспертизы заявки проверяется наличие необходимых документов, соблюдение установленных требований к ним и рассматривается вопрос о том, относится ли заявленное предложение к объектам, которым предоставляется правовая охрана.

При положительном результате формальной экспертизы проводится экспертиза по существу.

При проведении экспертизы заявки по существу соответственно применяются положения, содержащиеся в пунктах 8, 9, 11 и 12 статьи 21 настоящего Закона.

После публикации сведений о выдаче патента на промышленный образец любое лицо вправе ознакомиться с материалами заявки.

**Действие исключительного права**

**Объем исключительных прав**

Патент на промышленный образец обеспечивает его владельцу исключительное право на использование образца или на разрешение другим использовать его.

Изделие признается изготовленным с использованием запатентованного промышленного образца, если оно содержит все его существенные признаки.

Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованный промышленный образец.

**Передача прав на использование промышленного образца**

Патентообладатель может уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. Договор об уступке патента подлежит регистрации в Патентном ведомстве. Договор без регистрации считается недействительным.

Патент и право на его получение переходят по наследству.

**Лицензионный договор**

Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать промышленный образец, защищенный патентом, лишь с разрешения патентообладателя (на основе лицензионного договора). По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

При исключительной лицензии лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату; при неисключительной лицензии лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтверждаемые патентом, в том числе и на предоставление лицензий третьим лицам.

Лицензионный договор подлежит регистрации в Патентном ведомстве и без регистрации считается недействительным.

**Открытая лицензия**

Патентообладатель может подать в Патентное ведомство заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности (открытая лицензия). Пошлина за поддержание патента в силе снижается в этом случае на 50 процентов с года, следующего за годом опубликования сведений о таком заявлении Патентным ведомством.

Лицо, изъявившее желание использовать указанный объект промышленной собственности, обязано заключить с патентообладателем договор о платежах. Споры по условиям договора рассматриваются Высшей патентной палатой. Заявление патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию отзыву не подлежит.

**Принудительная лицензия**

При неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем промышленного образца в течение четырех лет с даты выдачи патента любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора может обратиться в Высшую патентную палату Российской Федерации (далее - Высшая патентная палата) с ходатайством о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии. Если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование объекта промышленной собственности обусловлено уважительными причинами, Высшая патентная палата предоставляет указанную лицензию с определением пределов использования, размера, сроков и порядка платежей. Размеры лицензионных платежей должны быть установлены не ниже рыночной цены лицензии.

Если патентообладатель не может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, не нарушая при этом прав другого патентообладателя, он вправе требовать от последнего заключения лицензионного договора.

**Действия, не признаваемые нарушением исключительного права**

Не признается нарушением исключительного права патентообладателя:

применение средств, содержащих промышленные образцы, защищенные патентами, в конструкции или при эксплуатации транспортных средств (морских, речных, воздушных, наземных и космических) других стран при условии, что указанные средства временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и используются для нужд транспортного средства. Такое действие не признается нарушением исключительного права патентообладателя, если транспортные средства принадлежат физическим или юридическим лицам стран, предоставляющих такие же права владельцам транспортных средств Российской Федерации (согласно Парижской конвенции);

проведение научного исследования или эксперимента над средством, содержащим изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентами;

применение средств, содержащих промышленные образцы, защищенные патентами, при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, крупных авариях) с последующей выплатой патентообладателю соразмерной компенсации;

применение средств, содержащих промышленные образцы, защищенные патентами, в личных целях без получения дохода;

применение средств, содержащих промышленные образцы, защищенные патентами, если эти средства введены в хозяйственный оборот законным путем.

**Право преждепользования**

Любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема.

Право преждепользования может быть передано другому физическому или юридическому лицу только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления.

**Продолжительность охраны**

Патент на промышленный образец действует в течение десяти лет, считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Действие патента на промышленный образец продлевается Патентным ведомством по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет.