

Глава 1. Общие положения об интеллектуальной собственности.

1.1. Понятие интеллектуальной собственности.

Интеллектуальная собственность включает в себя:

- литературные, художественные и научные произведения;
- исполнительскую деятельность артистов, звукозаписей, радио- и телевизионные передачи;
- изобретения во всех областях человеческой деятельности;
- научные открытия;
- промышленные образцы;
- полезные модели;
- товарные знаки и фирменные наименования.

Результатами интеллектуальной деятельности являются:

- стихи, проза, научные статьи;
- программы для ЭВМ и базы данных;
- исполнения и фонограммы;
- сообщения в эфир или по кабелю, радио- или телепередачи;
- изобретения, полезные модели и промышленные образцы;
- секреты производства (ноу-хау).

1.2. Система правовой охраны интеллектуальной собственности.

Интеллектуальное право является подотраслью гражданского права.

Право интеллектуальной собственности можно определить как систему правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Задачами права интеллектуальной собственности являются:

- стимулирование деятельности по созданию объектов интеллектуальной собственности;
- создание условий для использования результатов интеллектуальной деятельности в интересах общества;
- обеспечение условий для добросовестной конкуренции.

1.3. Понятие исключительного права.

Исключительное право означает право использовать результат интеллектуальной деятельности любым способом, не противоречащим закону.

Исключительное право даёт возможность правообладателю разрешать или запрещать другим лицам использование результатов интеллектуальной деятельности. Исключительное право является абсолютным и должно соблюдаться любыми субъектами. Первоначальным субъектом исключительного права является автор (соавторы), творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности.

1.4. Распоряжение исключительным правом.

Распоряжение исключительным правом возможно двумя способами: путём заключения договора об отчуждении исключительного права и путём предоставления права использования объекта интеллектуальной собственности в установленных договором пределах.

По договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передаёт принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности в полном объёме другой стороне (приобретателю). Договоры о распоряжении исключительным правом заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации.

1.5. Защита интеллектуальных прав.

За нарушение интеллектуальных прав законом предусмотрена уголовная, административная, гражданско-правовая и дисциплинарная ответственность.

К мерам гражданско-правовой ответственности относятся:

- возмещение убытков;
- выплата компенсаций;
- компенсация морального вреда;
- ликвидация юридического лица за неоднократные или грубые нарушения исключительных прав.

Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных Гражданским Кодексом РФ, в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учётом требований разумности и справедливости.

Глава 2. Авторское право.

2.1. Понятие авторского права.

Авторское право — совокупность правовых норм, регламентирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, искусства и науки.

Принципы авторского права:

- свобода творчества;
- сочетание личных интересов автора с интересами общества;
- неотчуждаемость личных, неимущественных прав автора;
- свобода авторского договора.

В 1886 г. ведущие страны мира подписали Бернскую конвенцию об охране литературных и художественных произведений. Смысл конвенции — взаимное признание странами-участницами авторского права. Количество участников конвенции достигло 164 в 2010 году.

В основе данной Конвенции лежат два основных принципа:

1. Национальный режим правовой охраны (авторы в странах союза пользуются теми же правами, которые предоставлены гражданам соответствующей страны).

2. Использование авторского права не связано с какими-либо формальностями.

Высокий уровень правовой охраны в рамках конвенции был недоступен многим развивающимся странам.

Всемирная конвенция об авторском праве, подписанная в Женеве в 1952 г. и пересмотренная в Париже в 1971 г., обеспечивает возможность развивающимся странам осуществлять перевод произведений мировых авторов. Женевская конвенция ввела знак охраны авторского права - © (копирайт). Всемирная конвенция позволяет развивающимся странам осуществлять переводы произведений без согласия правообладателя. С 1995 г. Россия присоединилась к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в Парижской редакции 1971 г.

Срок действия авторских прав - 70 лет после смерти последнего автора.

2.2. Объекты авторского права.

В зависимости от вида произведений различают следующие объекты авторского права:

- 1) литературные произведения;
- 2) музыкально-драматические и сценарные произведения;
- 3) хореографические произведения и пантомимы;
- 4) произведения живописи, скульптуры и дизайна;
- 5) произведения декоративно-прикладного искусства;
- 6) произведения архитектуры, строительства и садово-паркового искусства;
- 7) фотографические произведения;
- 8) географические и геологические карты.

Объекты авторского права подразделяют на: оригинальные и производные, простые и составные, обнародованные и необнародованные.

В производных произведениях есть элементы заимствования или переработки.

Составные произведения по подбору и расположению материала являются результатом творческого труда.

Не являются объектами авторского права:

- 1) официальные документы;
- 2) государственная символика и знаки;
- 3) произведения народного творчества;
- 4) сообщения о событиях и фактах, имеющих информационный характер.

2.3. Авторское право составителей сборников.

Автору сборника принадлежит авторское право на осуществление или подбор и расположение материалов. Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включённых в составное.

Авторское право составителя не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор и расположение тех же материалов для создания своих составных произведений. Авторы произведений, включённых в составные издания,

сохраняют исключительные права на использование произведений независимо от издания в целом.

2.4. Неимущественные и имущественные права автора.

Неимущественные права:

- право признаваться автором произведения;
- право на имя (использование произведения под собственным именем или псевдонимом);
- право на обнародование;
- право на защиту произведения от искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора;
- личные неимущественные права автора принадлежат ему независимо от его имущественных прав.

Имущественные права:

- право на воспроизведение (изготовление одного или более экземпляров произведения в любой материальной форме);
- право на распространение;
- право на импорт;
- право на публичный показ;
- право на публичное исполнение;
- право на передачу в эфир или по кабелю;
- право на перевод и переработку.

В отличие от личных неимущественных прав, имущественные права могут быть переданы автором другому лицу. Произведения можно использовать путём цитирования: такое использование правомерно без согласия автора, но с обязательной ссылкой на используемое произведение, иначе это будет считаться плагиатом.

2.5. Авторский договор.

Передача имущественных прав осуществляется на основе авторского договора. Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются. Такой договор запрещает использование произведения другим лицам.

Авторский договор о передаче неисключительных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с другими лицами, которые также получили разрешение на использование этого произведения. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре не предусмотрено иное.

Авторский договор должен содержать:

- 1) способы использования произведений;
- 2) срок и территорию, на которой передаётся право;
- 3) размер вознаграждения и порядок выплаты.

При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на которое передаётся право, договор может быть расторгнут автором через 5 лет с даты его заключения.

2.6. Смежные права.

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, организаторы эфирного или кабельного вещания. Смежные права - производные от авторских, их обладатели обязаны соблюдать права авторов и пользоваться ими в рамках установленных законов.

Для оповещения о смежных правах на исполнение и фонограммы используется знак охраны смежных прав, состоящий из трех элементов: символ **Р**, имя или наименование обладателя и год первого опубликования фонограммы.

Содержание смежных прав, по аналогии с авторским правом, составляют имущественные и неимущественные права.

Неимущественные права:

- 1) право на имя;
- 2) право на защиту исполнения или постановки от искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести или достоинству исполнителя.

Имущественные права:

- 1) передавать в эфир или по кабелю;
- 2) записывать ранее не записанные исполнения или постановку;
- 3) воспроизводить запись исполнения или постановки.

Если экземпляры правомерно опубликованной фонограммы введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия производителя фонограмм и без выплаты вознаграждения.

Срок действия смежных прав - 50 лет с момента первого исполнения или постановки.

2.7. Коллективное управление имущественными правами.

В целях обеспечения имущественных прав авторов, исполнителей, производителей фонограмм и др. создаются организации, управляющие имущественными правами указанных лиц на коллективной основе. Такие организации создаются как кооперативы и действуют в пределах полномочий на основании устава.

Организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе, не вправе заниматься коммерческой деятельностью. Такая организация предоставляет лицензии пользователям на соответствующие способы использования произведений и объектов смежных прав. Условия таких лицензий должны быть одинаковыми для всех пользователей одной категории.

Все имущественные претензии обладателей авторских и смежных прав, связанные с использованием их произведений и объектов смежных прав по таким лицензиям, должны быть урегулированы организацией, предоставляющей такие лицензии.

Функции организации:

1. Согласовывать с пользователями размер вознаграждения и другие условия, на которых выдаются лицензии.
2. Предоставлять лицензии пользователям на использование прав, управлением которыми занимается такая организация.
3. Сбирать предусмотренное лицензиями вознаграждение.
4. Выплачивать собранное вознаграждение обладателям авторских и смежных прав.
5. Совершать любые юридические действия, необходимые для защиты прав, управлением которыми занимается такая организация.

2.8. Защита авторских и смежных прав.

За нарушение авторского и смежного права наступает гражданская, уголовная, административная ответственность.

Контрафактными являются экземпляры произведения или фонограммы, изготовление и распространение которые ведёт к нарушению авторских и смежных прав. Контрафактными являются также экземпляры охраняемых в РФ произведений и фонограмм, импортируемые без согласия обладателей авторских и смежных прав в РФ.

Обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе потребовать от нарушителя:

1. Признания прав.
2. Восстановления положения, существовавшего до нарушения права.
3. Возмещения убытков, включая упущенную выгоду.

Контрафактные экземпляры произведений подлежат конфискации и уничтожению.

2.9. Авторское право и Интернет.

Защита авторского права в сети сопровождается многими сложностями. Взять чужой текст и разместить его на своём сайте без ссылки на автора — обыденное явление.

Одной из главных проблем защиты авторского права в Интернете является отсутствие легальной процедуры, признанной всеми субъектами права, обеспечивающей возможность зафиксировать факт размещения электронных документов с авторскими материалами, время их размещения и другие реквизиты. Наличие такой процедуры позволило бы проводить идентификацию таких документов и решило бы проблему электронного обеспечения документов авторского права в Интернете.

Глава 3. Правовая защита программ для ЭВМ и БД.

3.1. Общие положения.

Программам для ЭВМ предоставляется правовая охрана как произведениям литературы, а базам данных - как сборникам. Для признания и осуществления

авторского права на программу или базу данных не требуется регистрация или соблюдение иных формальностей.

Правообладатель для оповещения о своих правах может использовать знак охраны авторского права, состоящий из трех элементов: ©, имя правообладателя, год первого выпуска программы или БД.

3.2. Срок действия авторского права.

Авторское право действует в течение жизни автора и 70 лет после его смерти. Авторское право на программу или БД, выпущенные анонимно или под псевдонимом, действует с момента их выпуска в течение 70 лет. Личные права автора на программу для ЭВМ или БД охраняются бессрочно.

3.3. Регистрация программ для ЭВМ и БД.

Правообладатель может по желанию зарегистрировать программу или базу данных.

Заявка на регистрацию должна содержать:

1. Заявление на регистрацию с указанием места жительства.
2. Листинг программы.
3. Реферат программы (что она рассчитывает).
4. Документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора в Российском Агентстве по правовой охране (РосАПО).

Преимущества регистрации:

1. Регистрация является официальным уведомлением общественности о наличии у правообладателя прав на соответствующую программу.
2. Регистрация способствует защите прав в случае возникновения конфликтных ситуаций, т.к. зарегистрированный материал рассматривается судом в качестве вещественного доказательства.
3. В случае полной уступки всех имущественных прав на программу, регистрация договора о передаче в РосАПО обязательна.

3.4. Адаптация программы для ЭВМ и БД.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы, вправе:

1. Внести в программу изменения, осуществлённые исключительно в целях функционирования на используемых им средствах. Осуществлять любые действия, связанные с функционированием программы, в том числе записи, хранения в памяти ЭВМ, а также исправление явных ошибок.
2. Изготовить копию программы при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей или для замены оригинала, если он стал непригоден для использования.
3. Без согласия автора или выплаты дополнительного вознаграждения декомпилировать или поручать декомпилирование программы с тем, чтобы изучать код и структуру программы.

3.5. Защита прав на программу.

Нарушение авторского права на программу или базу данных влечёт за собой гражданскую, уголовную или административную ответственность в соответствии с законодательством. Контрафактными признаются программы, изготовление или использование которых нарушает авторское право.

Автор программы вправе требовать:

1. Признания прав.
2. Восстановления положения, существовавшего до нарушения права.
3. Возмещения причинённых убытков.

Выпуск под своим именем чужой программы либо незаконное воспроизведение или распространение таких произведений влечёт за собой уголовную ответственность в соответствии с законом.

Глава 4. Патентное право.

4.1. Понятие патентного права.

Патентное право возникает в связи с созданием правовой охраны и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов (объекты промышленной собственности).

Права на изобретения, полезную модель, промышленный образец охраняет закон и подтверждает патент, который удостоверяет приоритет авторства изобретения, промышленного образца и исключительное право на их использование.

Патент на изобретение действует в течение 20 лет с момента поступления заявки в патентное ведомство. Патент на полезную модель - 10 лет. Патент на промышленный образец - 15 лет. Отсчёт идёт с даты поступления заявки в патентное ведомство.

Правовая охрана не предоставляется изобретениям, полезным моделям и промышленным образцам, признанным государством секретными.

4.2. Условия патентоспособности изобретения.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Изобретение является новым, если оно неизвестно 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 (эксперт проводит поиск аналогичных изобретений по всем ведущим мировым странам).

Изобретение является промышленно применимым, если его можно использовать в промышленности и других отраслях деятельности.

Объектами изобретения являются:

- устройства;
- способы;
- вещества;
- штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных.

Не признаются патентоспособными изобретениями:

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;

- методы выполнения умственных операций;
- алгоритмы программ для ЭВМ;
- схемы планировки зданий, сооружений, территорий;
- топологии интегральных микросхем;
- сорта растений и породы животных;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

4.3. Условия патентоспособности полезной модели.

Полезной модели предоставляется правовая охрана (малый патент), если она является новой и промышленно применимой. Полезная модель является новой, если совокупность её существенных признаков неизвестна на уровне техники. Уровень техники подразумевает запатентованные в РФ изобретения и полезные модели.

В качестве полезных моделей не охраняются:

- способы;
- вещества;
- штаммы микроорганизмов;
- культуры клеток, растений и животных, а также всё то, что не признаётся изобретениями.

Объектом полезной модели является только устройство.

4.4. Условия патентоспособности промышленного образца.

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

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

Промышленный образец признаётся новым, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и эргономические особенности изделия, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец признаётся оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия.

Промышленный образец признаётся промышленно применяемым, если он может быть многократно воспроизведён путём изготовления соответствующего изделия.

Не признаются патентоспособными промышленными образцами решения:

- обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- объектов архитектуры, промышленных и гидротехнических сооружений;
- печатной продукции как таковой;
- объектов неустойчивой формы, на жидких и сыпучих веществах;
- изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

4.5. Авторы и патентообладатели.

Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признаётся только физическое лицо, творческим трудом которого они были созданы. Не признаются авторами физические лица, не внесшие личного творческого вклада в создание объекта промышленной собственности, оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь.

Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Патент выдаётся авторам – физическим или юридическим лицам, которые указаны в заявке на выдачу патента. Право на получение патента на созданное работником во время выполнения служебных обязанностей изобретение принадлежит работодателю, при этом автор имеет право на вознаграждение, соразмерное выгоде, полученной работодателем.

Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, защищенные патентом, лишь с разрешения патентообладателя.

По лицензионному договору лицензиар (продавец) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности другому лицу – лицензиату (покупателю), который обязуется вносить лицензиару условленные по договору платежи. При исключительной лицензии лицензиату передаются исключительные права на использование объекта промышленной собственности. Лицензионный договор подлежит регистрации в патентном ведомстве, иначе он считается недействительным.

4.6. Зарубежное патентование.

Отказ патентного ведомства РФ в выдаче патента не является основанием для отказа в патентовании заявленного объекта патентования в других странах. Принимая решение о зарубежном патентовании, любой заявитель должен в первую очередь учитывать требования внутреннего законодательства своего государства.

В соответствии с законом, патентование в зарубежных странах изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, созданных в РФ, осуществляется не ранее, чем через 3 месяца после подачи заявки в патентное ведомство РФ.

Закон не запрещает первоначально патентовать объекты промышленной собственности российских авторов за рубежом, если они были созданы не в России, а на территории другого государства. Если заявка на изобретение, созданное в России, будет подана первоначально за рубежом, произойдет нарушение закона - это недопустимо и влечёт за собой соответствующее наказание. Такое положение предусмотрено законодательством во всех странах. Если будет доказано, что изобретение создано в России, и первую заявку следовало подавать здесь, то патент, полученный в другом государстве, станет уязвимым с правовой точки зрения.

Важное значение при зарубежном патентовании имеет учёт особенностей законодательства стран патентования, а также сведений об участии этих стран в международных договорах по охране промышленной собственности.

Непатентоспособные в одних странах решения могут быть признаны патентоспособными в других. Для подтверждения конвенционного приоритета (в соответствии с Парижской конвенцией об охране промышленной собственности) в

зарубежные патентные ведомства подаются копии первой заявки, заверенные национальным патентным ведомством.

По каждой международной заявке проводится поиск с целью выявления уровня техники.

Патентование объекта промышленной собственности в странах ближнего зарубежья осуществляется путём подачи заявки в Евразийское патентное ведомство, созданное в связи с заключением Евразийской патентной конвенции, находящейся в Москве. Евразийское ведомство проверяет соответствие заявки требованиям конвенции, затем проводит поиск с целью выявления уровня техники. При положительном исходе экспертизы заявителю выдаётся евразийский патент, который действует на территории всех стран, ратифицировавших Евразийскую патентную конвенцию. Отказ Евразийского патентного ведомства в выдаче патента не лишает заявителя возможности получить национальный патент в каком-либо государстве конвенции.

4.7. Получение патента.

Заявка на выдачу патента подаётся автором или работодателем в патентное ведомство РФ. Заявка на изобретение должна содержать:

1. Заявление о подаче патента с местом жительства.
2. Описание изобретения.
3. Формулу изобретения, выражающую его сущность и полностью основанную на описании.
4. Чертежи или схемы, необходимые для понимания сущности изобретения.
5. Реферат (краткое содержание сути изобретения).

Заявка на полезную модель должна содержать:

1. Заявление о выдаче патента с указанием авторов и их места жительства.
2. Описание полезной модели.
3. Формулу полезной модели.
4. Чертежи.
5. Реферат.

Заявка на промышленный образец должна содержать:

1. Заявление.
2. Комплект фотографий, отображающих изделие, дающий полное детальное представление о внешнем виде изделия.
3. Эргономическую схему и чертежи.
4. Описание промышленного образца, включающее перечень его существенных признаков.

Ко всем заявкам на объект промышленной собственности обязательно прилагается документ об уплате государственной пошлины.

Экспертиза объекта промышленной собственности происходит в 2 этапа: **формальная** экспертиза и **экспертиза по существу**. В ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие всех **необходимых документов** и соблюдения установленных требований. После формальной экспертизы проводится экспертиза по существу, в ходе которой эксперт выявляет, соответствует ли данный объект

условиям **патентоспособности** и выносит решение о выдаче патента или об отказе в выдаче.

В случае **отказа** в выдаче патента заявитель может подать возражение в **апелляционную палату** патентного ведомства, которая рассматривает возражения в течение **четырёх месяцев**. При несогласии заявителя с решением апелляционной палаты, он может обратиться с жалобой в **Высшую Патентную палату**, решение которой является окончательным и обжалованию не подлежит.

Глава 5. Нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности.

В общественном признании особых прав создателей новых творческих результатов, которые не совпадают с объектами авторского права и патентного права, заинтересованы не только авторы, но и общество в целом.

Такие объекты, как **научные открытия и рационализаторские предложения**, являются **специфическими для российского законодательства**, так как в большинстве государств мира они особым образом не выделяются. Эти объекты российское законодательство получило в наследство от законодательства СССР. В то же время в России появились новые объекты интеллектуальной собственности: **топология интегральных микросхем и селекционные достижения**, которых в СССР не было, однако во многих странах мира такие объекты патентовались.

5.1. Открытия.

Открытием признаётся установление неизвестных ранее объективно существующих закономерностей, свойств и явлений материального мира, вносящих коренное изменение в уровень познания.

Основным признаком научного открытия является его новизна. Под новизной признаётся абсолютная мировая новизна научного положения, заявляемого в качестве открытия.

Важным критерием охраноспособности открытия является то, что оно не должно быть рядовым научным положением, а должно вносить коренные изменения в уровень познания.

Нормативный акт требовал, чтобы заявляемые в качестве открытия научные положения соответствовали действительности. Существование закономерностей, свойства или явления материального мира должно быть не просто заявлено автором, но и доказано теоретически или экспериментально.

Законодательство не закрепляет за авторами открытий исключительного права на объект. За авторами открытий признаётся право на авторство и право на имя. По российскому законодательству авторами открытий могут быть только физические лица. При этом российские граждане признаются авторами открытий независимо от их местожительства. Открытие может быть сделано ими и из-за границы.

Иностранные граждане могут быть признаны авторами открытий, если они совершены в соавторстве с российским гражданином. Такое ограничение следует из международного правового "принципа взаимности", поскольку во многих странах права авторов открытий не признаются и не охраняются.

Основными целями системы государственной экспертизы и регистрации научных открытий были и являются:

1. Подтверждение достоверности научного положения, заявленного в качестве открытия.
2. Установление авторского и государственного приоритета.
3. Моральное и материальное стимулирование авторов открытия.

5.2. Рационализаторские предложения.

Рационализаторские предложения в нашей стране в течение многих лет являлись самым массовым объектом технического творчества. Практически на каждом предприятии было своё бюро рационализации и изобретательства, которое занималось вопросами внедрения изобретений и рацпредложений, а так же выплатой вознаграждений авторам.

Рационализаторскими предложениями вносились усовершенствования в выпускаемые изделия, осуществлялась модернизация оборудования на предприятиях, устранялись отдельные ошибки в ранее выпущенных конструкторских документациях.

Рационализаторским предложением признаётся техническое предложение, являющееся новым и полезным для предприятия, организации или учреждения, в котором оно подано.

Для признания предложения рационализаторским оно должно соответствовать следующим критериям:

- быть техническим решением;
- обладать местной новизной;
- быть полезным.

Не признаются техническим решением задачи такие предложения, которые лишь констатируют какую-либо потребность и ограничиваются указанием на необходимость того или иного мероприятия, либо на положительный эффект, который может быть получен от его реализации.

Рационализаторское предложение должно содержать, как минимум, принципиальное решение, конкретизированное настолько, чтобы оно не нуждалось в догадках и предположениях, раскрывало сущность авторского замысла и не требовало для его выполнения дополнительной доработки творческого характера.

Так как для признания предложения рационализаторским, достаточно местной новизны, то известность решения задачи из иных источников информации новизну рацпредложения не порочит. Полезность оценивается на основе сравнения результатов до и после применения рацпредложения. Возможна ситуация, когда предложение на одном предприятии признаётся рационализаторским, а на другом - отклоняется ввиду отсутствия полезности.

Авторам рационализаторских предложений могут быть только физические лица. Не могут претендовать на **соавторство** лица, оказавшие авторам предложения только техническую помощь, например в изготовлении чертежей и образцов, выполнении расчётов, оформлении документации или проведении опытной

проверки решения. Иностранцы могут быть такими же рационализаторами на предприятии, как и граждане России.

Защита прав автора рацпредложения осуществляется в судебном, административном и административно-судебном порядке.

Способами защиты могут быть требования:

- признания этих прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечения действий, нарушающих право, и взыскание с лиц, нарушивших право, причинённых убытков.

Не признаются рационализаторскими предложения инженерно-технических работников, относящиеся к разрабатываемым этими работниками проектам, конструкциям и технологическим процессам. На некоторых предприятиях такие предложения признаются объектами коммерческой тайны, и они, следовательно, не могут стать объектом авторского права.

Закон предоставляет юридическим лицам право на самостоятельное определение порядка рассмотрения рацпредложений, их внедрения и выплаты вознаграждения за использование. При этом государство в целом объектом права на рационализаторское предложение не становится.

5.3. Топологии интегральных микросхем.

С принятием закона «О правовой охране топологий интегральных микросхем» (1992 г.), Россия вошла в число стран, которые предоставляют специальную охрану такому особому объекту, как зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение элементов интегральной микросхемы и связи между ними. Материальным носителем является часть полупроводниковой пластины, в объёме и на поверхности которой сформированы элементы полупроводниковой микросхемы, межэлементные соединения и контактные площадки - кристалл интегральной микросхемы. В соответствии с Вашингтонским договором об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем от 1989 года, правовая охрана распространяется только на оригинальную микросхему. Оригинальной является топология, созданная в результате творческой деятельности её автора. Топология признаётся оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное. Топологии, состоящей из известных элементов, правовая охрана предоставляется в тех случаях, когда комбинация этих элементов оригинальна. Оригинальность – единственный значимый признак для предоставления объекту правовой охраны. Как и большинство стран, охраняющих топологии, Россия пошла по пути создания специальной системы их регистрации, которая не является обязательным условием правовой охраны. Топология регистрируется по желанию автора или иного правообладателя.

В случае копирования или иного неправомерного использования топологии, факт её регистрации в значительной степени облегчает процесс доказывания нарушения прав. Исключительные права на использование топологий, в соответствии с законом, предоставляются на 10 лет.

Вся ответственность за достоверность сведений о топологии лежит на заявителе. Заявка на топологию проходит только формальную экспертизу на соответствие документов требованиям, предъявляемым законодательством. При положительном результате проверки топология вносится в реестр топологий интегральных микросхем, а заявителю выдаётся свидетельство об официальной регистрации.

В официальном бюллетене публикуются сведения о зарегистрированной топологии. За регистрацию топологии взимается госпошлина.

Правообладатель топологии для оповещения третьих лиц о своих правах может использовать предупредительную маркировку. На топологии или изделии, включающем топологию, проставляется буква «Т», имя правообладателя и дата начала действия исключительных прав.

Обладателями прав на топологии интегральных микросхем выступают авторы или соавторы, их наследники, а так же любые физические или юридические лица, которые приобрели права по договору или в силу закона. Юридические лица ни при каких условиях прав авторства на топологию не приобретают и могут выступать только в качестве обладателей прав на её использование.

Типичные виды нарушения исключительных имущественных прав:

1. Копирование топологии в целом или в части, путём её включения в интегральную микросхему или иным образом, за исключением копирования той её части, которая не является оригинальной;
2. Применение, ввоз, предложение к продаже и иное введение в хозяйственный оборот интегральной схемы с этой топологией.

Защита нарушенных имущественных прав осуществляется в судебном порядке.

5.4. Селекционные достижения.

Селекционные достижения в некотором смысле схожи с изобретениями, т.к. являются решением практических, поставленных жизнью задач. Однако, в отличие от сферы изобретательства, где решение задач носит технический характер, в рассматриваемой области решаются задачи по выведению новых сортов растений и пород животных. Селекционные достижения признаются в нашей стране, как и в большинстве других стран мира, особыми объектами интеллектуальной собственности, правовой режим которых не совпадает с режимом охраны изобретений, несмотря на внешнее сходство. Условия охраноспособности селекционного достижения сводятся к следующему:

1. Селекционное достижение относится к ботаническим и зоологическим родам и видам, перечень которых устанавливается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства.
2. Соблюдаются критерии охраноспособности (новизна, отличимость, стабильность).

Новизна - селекционное достижение должно быть новым на дату подачи заявки.

Отличимость устанавливается в результате испытаний, в результате которых выявляется однородность селекционного достижения по своим морфологическим и филюлогическим признакам с учётом отдельных отклонений.

Стабильность селекционного достижения заключается в сохранении своих особых свойств при воспроизводстве.

Получение растения или животного, не способного сохранять свои особые свойства при воспроизводстве, селекционным достижением, с точки зрения закона, не признаётся.

В отличие от изобретений, экспертиза селекционных достижений содержит этап экспериментальной проверки. Для проведения таких испытаний заявитель должен предоставить необходимое количество семян или племенного материала по адресу и в срок, указанный госкомиссией. Заявитель может также использовать результаты подобных испытаний, проведённых компетентными органами других государств, с которыми у России заключены соответствующие договоры.

Патент на селекционное достижение - долгожитель. Он может действовать в течение 30 лет, при условии уплаты пошлин за поддержание патента в силе.

Автором или соавтором селекционного достижения может быть любой гражданин России, творческим трудом которого выведено это достижение. Специфической обязанностью патентообладателя селекционного достижения как объекта интеллектуальной собственности, является его долг по поддержанию сорта, породы, в течение срока действия патента, таким образом, чтобы сохранялись признаки, указанные в описании сорта, породы, составленном при регистрации в реестре. В течение всего срока действия патента на селекционное достижение по заявлению любого лица, поданного в госкомиссию, может быть рассмотрено дело об его аннулировании.

Решение госкомиссии о признании патента недействительным или аннулированным, может быть обжаловано как самим патентообладателем, так и лицом, подавшим заявление, в судебном порядке.

Глава 6. Товарный знак.

6.1. Понятие товарного знака (ТЗ).

Товарный знак является обозначением, предназначенным отличать товары и услуги одних юридических и физических лиц от однородных товаров и услуг других юридических и физических лиц.

Основные функции ТЗ:

1. Выделение товара или услуги среди однородных.
2. Указание на источник происхождения товара или услуги.
3. Указание на определённое их качество.
4. Рекламирование данного товара или услуги.

ТЗ ассоциируется у потребителя с определённым производителем или лицом, оказывающим услуги. Однако не стоит забывать, что зачастую товары и услуги, маркированные одним товарным знаком, произведены или оказаны на разных

предприятиях, а возможно даже – в разных странах, так как владельцы исключительных прав на товарные знаки имеют право предоставлять лицензии другим лицам. Поэтому выделяют такую функцию товарного знака, как указание на источник происхождения товара или услуги.

Эта функция свидетельствует о том, что товары и услуги, маркированные одинаковым ТЗ, но выпускаемые разными производителями, можно рассматривать как исходящие из одного источника.

Выполнение этой функции, заключающейся в необходимости поддержания разными производителями одинакового уровня качества товара, подчёркивается и нашим законодательством.

ТЗ выступает своего рода гарантом качества товара, поэтому владельцы ТЗ должны стремиться поддерживать их репутацию, если они утверждают, что товары и услуги, маркированные этим ТЗ, соответствуют определённому стандарту качества и потребители рассчитывают на это качество.

Функция указания на определённое качество, заключается в том, что в идеале тот или иной конкретный знак должен использоваться для товаров и услуг, качество которых постоянно.

Одной из главных является рекламная функция ТЗ, позволяющая обращать внимание потребителя на тот или иной товар или услугу, стимулировать и сохранять спрос на них.

Оригинальный и выразительный ТЗ, который легко воспринимается потребителем, может явиться основой рекламного объявления или ролика, и в сочетании с другими выразительными средствами, используемыми в рекламе, воздействовать на его сознание, способствовать приобретению маркированных товарным знаком товаров и услуг.

В России охрана ТЗ возникает вследствие его государственной регистрации.

В некоторых зарубежных странах правовая охрана товарного знака базируется на иных основаниях (в результате его фактического использования - США).

Принцип регистрации применяется в Австрии, Германии, Италии, Франции. К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся:

- 1) обозначения, представляющие собой отдельные буквы, цифры, не имеющие характерного графического исполнения;
- 2) сочетания букв, не имеющие словесного характера;
- 3) линии, простые геометрические фигуры, не образующие композиций;
- 4) реалистичное изображения товара, заявляемое на регистрацию в качестве товарного знака;
- 5) трёхмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением;
- 6) общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров, а так же общепринятые сокращённые наименования организаций, предприятий и отраслей (НИИ, ООО и т.д.);

- 7) вошедшие во всеобщее употребление, как обозначение товаров определённого вида (целлофан, термос, эскимо, нейлон, магнитофон);
- 8) общепринятые символы и термины (в медицине – змея и чаша, в машиностроении – шестерня);
- 9) обозначение, указывающее на вид, качество, ценность товаров, а также на время и место их производства (такие обозначения призваны охарактеризовать товар, а не индивидуализировать его);

Примечание: обозначения, не отвечающие критериям охраноспособности, могут быть включены в товарный знак, как неохраняемые элементы, если они не занимают в нём доминирующего положения.

Владельцем оригинальных, легко запоминающихся и быстро входящих в употребление товарных знаков можно советовать оповещать всех третьих лиц о своих исключительных правах на знак, с помощью предупредительной маркировки ®

6.2. Критерии охраняемости товарного знака.

Требования о непротиворечии обозначения обычаям делового оборота, общественным интересам, принципам морали и добропорядочности.

Не допускается регистрация в качестве ТЗ или их элементов обозначений:

1. Представляющих собой государственные флаги, гербы, эмблемы, официальные названия государств и международных организаций;
2. Официальные контрольные и пробирные клейма, печати, наградные знаки и знаки отличия.

Примечание: элементы обозначения, представляющие собой государственные эмблемы, могут быть включены в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа, но они будут дискламированы, то есть исключены из режима правовой охраны товарного знака.

3. Обозначения, являющиеся ложными или способные ввести в заблуждение потребителей (ложным является указание Natural по отношению к изделиям из синтетики или Made in England, если на самом деле сделано в Китае);

4. Противоречащих по своему содержанию общественным интересам, принципам гуманности и морали (изображения и тексты порнографического характера, расистские лозунги, нецензурные слова и эмблемы фашистских организаций).

Не могут быть также зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, сходные с товарными знаками, ранее зарегистрированными в Российской Федерации.

Не могут быть также зарегистрированы товарные знаки других лиц, которые в Российской Федерации охраняются без регистрации.

Иногда товарные знаки путают с наименованиями мест происхождения товара. Правовая охрана места происхождения товара возникает на основании

его регистрации в патентном ведомстве. Это же основание является препятствием для его использования в качестве товарного знака.

6.3. Виды товарных знаков.

В качестве товарного знака могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объёмные и другие обозначения.

К словесным обозначениям относятся слова и сочетания букв, имеющие словесный характер.

Словесные товарные знаки делятся на две основные группы: знаки в виде естественного языка ("росинка", "аист"), и знаки в виде слов, образованных искусственно ("эвлон"). Вторые знаки имеют большую силу с точки зрения привлекательности и охраноспособности.

Словесные товарные знаки регистрируются как в обычном шрифтовом исполнении, так и в специфическом графическом.

В последнее время подаются на регистрацию слоганы.

К изобразительным обозначениям относятся изображения живых существ, предметов и природных объектов. Нередко темой изобразительных товарных знаков являются архитектурно-исторические мотивы.

Предметом объёмного знака может быть оригинальная форма изделия (форма мыла) а так же упаковка изделия. Объёмным товарным знаком может быть такая форма изделия, которая не определяется исключительно его функциональным назначением и позволяет выделить изделие из однородного ряда товаров.

Товарные знаки могут быть разделены на индивидуальные и коллективные, в зависимости от числа субъектов, имеющих право на использование ТЗ.

Индивидуальный ТЗ – исключительные права на использование принадлежат отдельному юридическому или физическому лицу.

Коллективный ТЗ – знак союза, объединения предприятий и принадлежит этому союзу.

Коллективный ТЗ и право на его использование не могут быть переданы другим лицам.

В любом случае, будь то индивидуальный или коллективный ТЗ, его регистрация производится на имя одного лица.

6.4. Национальная регистрация товарных знаков.

Основанием для предоставления правовой охраны товарному знаку, является его государственная регистрация в патентном ведомстве. Функции принятия к рассмотрению заявок на регистрацию ТЗ, проведения экспертизы, осуществления регистрации и выдаче свидетельств возложена на Федеральный Институт

Промышленной Собственности (ФИПС). Заявка представляется на русском языке и включает в себя:

1. Заявление о регистрации с указанием заявителя, его местонахождения или места жительства.
2. Изображение заявляемого обозначения в виде фотографий или типографского оттиска, описание и смысловое значение.
3. Перечень товаров и услуг, для которых испрашивается регистрация товарного знака.

Заявка сопровождается документом, подтверждающим уплату госпошлины.

Рассмотрение заявки осуществляется на следующих этапах:

1. Предварительная экспертиза, по результатам которой принимается решение о принятии заявки к рассмотрению или об отказе.
2. Экспертиза заявленного обозначения по существу, которая завершается вынесением решения о регистрации товарного знака или об отказе в регистрации.

Приоритет товарного знака определяется по дате поступления заявки в ФИПС.

Срок проведения экспертизы заявленного обозначения (предварительной и по существу) составляет год-полтора.

Заявитель вправе дополнять, уточнять или исправлять материалы заявки в период проведения экспертизы до принятия по ней окончательного решения.

Дополнительные материалы не должны изменить заявку по существу.

На основании решения о регистрации ТЗ ФИПС производит регистрацию ТЗ в государственном реестре, а заявителю выдаётся свидетельство на товарный знак.

Срок действия регистрации составляет 10 лет с последующим пролонгированием.

6.5. Международная регистрация товарного знака.

Юридические и физические лица вправе зарегистрировать товарный знак в других странах, причём это обозначение может и не быть зарегистрировано в РФ. Физические лица вправе осуществлять как международную, так и отечественную регистрацию, при условии, что это физическое лицо осуществляет предпринимательскую деятельность. Правообладатели могут произвести международную регистрацию ТЗ в соответствии с положениями Мадридского соглашения о международной регистрации товарных знаков, однако до подачи заявки на международную регистрацию, знак должен быть предварительно зарегистрирован в РФ. Заявка на международную регистрацию ТЗ подаётся в патентное ведомство РФ, которое пересылает её в международное бюро ВОИС (Всемирная организация интеллектуальной собственности). Она, так же как и заявка на национальную регистрацию, должна содержать сведения о заявителе, обозначение и описание знака. Кроме того, в заявке необходимо указать дату и номер основной национальной регистрации, а так же страны, в которой предполагается регистрация.

Сведения, содержащиеся в этой заявке, подтверждаются патентным ведомством РФ.

Международная регистрация длится 20 лет (в РФ 10 лет) и может продлеваться после уплаты соответствующих взносов на 20 лет (в РФ на 10).

Патентное ведомство страны, указанной в заявке на международную регистрацию, проводит экспертизу по существу по международной заявке, таким же образом, как и для национальной заявки.

Если в результате экспертизы выявляется несоответствии международной регистрации положением национального законодательства, то патентное ведомство может отказать знаку в охране (принцип главенства национального режима правовой охраны).

6.6. Субъекты права на товарный знак. Использование товарного знака.

Право на товарный знак приобретают организации, признанные юридическими лицами, независимо от их вида, характера деятельности и формы собственности.

Физические лица приобретают исключительные права на товарный знак только в том случае, если они имеют статус индивидуального предпринимателя и зарегистрированы в этом качестве.

Иностранные юридические и физические лица пользуются исключительными правами на товарные знаки наравне с российскими предпринимателями.

Закрепив за владельцем товарного знака исключительное право, закон указывает на необходимость его использования. Под фактическим использованием товарного знака понимается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован.

Неиспользуемые «мёртвые» товарные знаки препятствуют регистрации тождественных или сходных с ними до степени смешения обозначений, которые могли бы применяться для маркировки товара, и владельцы которых лишены возможности предоставить своим обозначениям правовую охрану.

Аннулирование Высшей патентной палатой действия регистрации знака связи с его неиспользованием направлено на пресечение спекулятивных регистраций, когда товарный знак регистрируется с целью его дальнейшей уступки за довольно значительные суммы реальным производителям, своевременно не подавшим заявку в патентное ведомство.

Применение маркировки не является обязательным.

6.7. Прекращение правовой охраны товарного знака.

Законом предусмотрены следующие основания для аннулирования регистрации товарного знака:

1. Прекращение срока ее действия.
2. Решением Высшей патентной палаты о досрочном прекращении действия регистрации коллективного товарного знака по причине его использования на товарах, не обладающими единичными качественными характеристиками.

3. Решением Высшей патентной палаты о досрочном прекращении действия регистрации ТЗ (товарного знака) в связи с его неиспользованием.
4. Признание регистрации недействительной.
5. Ликвидация юридического лица – владельца товарного знака.
6. Решением Высшей патентной палаты об аннулировании регистрации товарного знака в случае его превращения в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление, как обозначение товаров определённого вида.
7. В случае отказа от неё владельца товарного знака.
8. Фирменные наименования.

6.8. Фирменное наименование.

Фирменное наименование - наименование, перед которым предприниматель выступает в гражданском обороте и которое индивидуализирует это лицо среди других участников гражданского оборота.

В структуре фирменного наименования выделяют 2 части: основную, корпус фирмы, и вспомогательную, добавление.

Корпус фирмы — обязательная часть, в ней содержатся указания на организационно правовую форму собственника и вид юридического лица.

Вспомогательная часть — содержит как обязательные, так факультативные элементы. Обязательным элементом является специальное наименование предприятия, им может быть условное обозначение в виде оригинального слова. Факультативные элементы могут включаться в фирму по усмотрению владельца (патентное бюро и т.д. и т.п.)

Пример: ГОУ ВПО «Московский Государственный Институт Электроники и Математики» (Технический Университет).

Нормативные акты не предъявляют требование быть новым и исключительным. Нередко фирменные наименования совпадают полностью или частично, такое совпадение возможно, однако, практика показывает, что юридические лица с известными фирменными наименованиями предпринимают всяческие попытки пресекать использование названия их фирм.

Регистрация фирменных наименований в РФ отсутствует, есть только регистрация предприятий.

При регистрации предприятий следует учитывать, что фирменные наименования не должны быть сходными с товарными знаками иных правообладателей и наименованиями мест происхождения товаров.

По общему правилу фирменное наименование должно оставаться неизменным в течение времени существования предприятия.

Фирменное наименование должно быть выражено на русском языке. Для иностранного юридического лица необходимо использовать перевод или транслитерацию буквами русского алфавита.

Владельцами права на фирменные наименования могут выступать только юридические лица, являющиеся коммерческими организациями.

Не могут выступать в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием объединения юридических лиц и простые товарищества. Учреждения, потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, фонды и иные некоммерческие организации, также не имеют фирменных наименований. Их индивидуализацию обеспечивает название.

Право на фирменные наименования не ограничено во времени. Оно существует до тех пор, пока его использует владелец или оно не прекращается по решению суда.

Юридические лица не только вправе, но и обязаны использовать фирменные наименования.

Право на фирму возникает у юридического лица с момента регистрации и прекращается в связи с ликвидацией фирмы.

Право на фирменные наименования может передаваться другому лицу вместе с предприятием, а также предоставляться во временное пользование на основании договора коммерческой концессии.

6.9. Наименование места происхождения товара.

Наименование места происхождения товара — название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемого для обозначения товара, особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами, либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

Наименование места нахождения товара может быть зарегистрировано только в отношении товара с особыми свойствами, отличающими данный товар от аналогичных товаров.

Не может быть зарегистрировано в качестве наименования места происхождения товара обозначение, являющееся геогр., не связанное с местом его изготовления (голландский сыр).

Владельцами права на НМПТ могут являться не только юридические, но и физические лица. Они должны находиться в том географическом объекте, название которого используется в качестве НМПТ, и производить товары с рассмотренными выше особыми свойствами.

Подача заявки на НМПТ и предоставление права на пользование уже зарегистрированного наименования производится в Федеральном институте промышленной собственности (ФИПС). Процедура составления, подачи и рассмотрения в целом аналогична процедуре, связанной с регистрацией товарных знаков, но обладает особенностями, характерными для НМПТ. В заявке должен быть указан не только вид товара, но и описание его особых свойств. К заявке должно быть приложено заключение компетентного органа о том, что заявитель находится в указанном географическом объекте и производит товар с указанными особыми свойствами.

Экспертиза заявки производится в 2 этапа:

1. Предварительная экспертиза, в ходе которой проверяется содержание заявки и наличие необходимых документов.
2. Экспертиза заявленного обозначения по существу.

На основании положительного решения производится регистрация НМПТ в государственном реестре и выдача свидетельства на право пользования НМПТ.

Свидетельство действует в течение 10 лет.

Право на пользование НМПТ не является исключительным и может быть предоставлено любому лицу, вид деятельности и местонахождение которого отвечают требованиям закона.

Совладельцы НМПТ не могут запрещать друг другу пользоваться одним и тем же обозначением.

Действие свидетельства на НМПТ может быть прекращено:

1. В связи с утратой товаром особых свойств.
2. При ликвидации юридического лица, обладателя свидетельства.
3. На основании заявления обладателя свидетельства, поданного в патентное ведомство.

Глава 7. Коммерческая тайна.

7.1. Понятие коммерческой тайны.

Коммерческая тайна – один из самых универсальных объектов интеллектуальной собственности. Под это понятие попадают разнообразные сведения и знания технического, организационного и финансового характера. Коммерческой тайной может являться изобретение, на которое работодатель принял решение не подавать заявку, чтобы сохранить его в тайне. Стратегия фирмы при продвижении товара на рынок и оригинальное решение вопросов управления персоналом тоже является коммерческой тайной.

Не могут составлять коммерческую тайну предприятия:

- 1) учредительные документы;
- 2) сведения о финансово-хозяйственной деятельности;
- 3) документы о платёжеспособности;
- 4) сведения о численности работающих и их зарплате;
- 5) сведения о загрязнении окружающей среды.

7.2. Критерии охраноспособности коммерческой тайны.

Законом установлены следующие критерии охраноспособности:

1. Информация должна иметь коммерческую ценность в силу неизвестности её третьим лицам.
2. К информации не должно быть свободного доступа на законном основании.
3. Необходимо чтобы обладатель коммерческой тайны принимал меры к охране её конфиденциальности.

Под третьими лицами понимаются: конкуренты, соисполнители, а также потребители, для которых охраняемые объекты могут представлять коммерческий интерес.

Техническая сфера: чертежи, результаты опытов, данные о качестве материалов, инструкции по технологии, программы для ЭВМ.

Коммерческая сфера: картотеки клиентов и поставщиков, данные об организации производства, данные о финансировании, методы рекламы и обучения персонала.

Каналами утечки информации могут быть названы следующие:

- 1) публикации в отечественных и зарубежных изданиях;
- 2) любые формы международного сотрудничества;
- 3) экспонирование на выставках;
- 4) передача результатов НИР, документации представителям отечественных и иностранных фирм;
- 5) участие в конференциях, конгрессах и семинарах.

Охрана коммерческой тайны - это обеспечение безопасности бизнеса.

7.3. Правообладатели коммерческой тайны.

Правообладатели коммерческой тайны – это юридические лица и граждане, зарегистрированные в качестве ИП.

Иностранцы пользуются в России правом на охрану коммерческой тайны наравне с отечественными правообладателями.

Юридическая сущность права на коммерческую тайну состоит в предоставлении обладателю возможности засекречивать её от общественности, а также в предоставлении ему права требовать от любого воздерживаться от использования незаконных методов в получении данной информации.

Лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет коммерческую тайну, обязаны возместить правообладателю причинённые убытки.

Для лиц, находящихся с обладателем коммерческой тайны в гражданско-правовых отношениях, возникает необходимость уважать и соблюдать право на секретную информацию, т.е. быть добросовестным партнером.

Спектр деятельности, которую можно рассматривать как недобросовестную, достаточно широк:

- 1) подкуп покупателей, конкурентов;
- 2) шпионаж;
- 3) побуждение служащих конкурента к разрыву контракта с нанимателем;
- 4) бойкотирование торговли другой фирмы для противодействия или недопущения конкуренции;
- 5) демпинг (продажа своих товаров ниже рыночной стоимости);
- 6) выпуск антирекламы;
- 7) намеренное копирование товаров конкурента.

Чтобы квалифицировать действие компании, как акт недобросовестной конкуренции, необходимо и достаточно наличие трёх признаков:

1. Эти действия должны быть направлены на приобретение преимуществ предпринимательской деятельности.

2. Действия должны противоречить требованиям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости.

3. Действия должны причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам.

7.4. Защита права на коммерческую тайну.

Административный порядок защиты предусматривает возможность обращения с заявлением о допущенном нарушении права на коммерческую тайну в федеральный антимонопольный орган.

Антимонопольный орган, рассмотрев обстоятельства дела, выносит предписание об устранении нарушения и применении к нарушителю соответствующих санкций.

Использование судебного способа защиты подразумевает обращение с иском о защите нарушенных прав в суд.

Поскольку вопрос о коммерческой тайне связан с предпринимательской деятельностью, то данные иски относятся к подведомственности арбитражных судов.

Возмещение причинённых убытков допускает возможность применения и других способов защиты, в т.ч. привлечение к уголовной ответственности.

7.5. Пресечение недобросовестной конкуренции.

Это новое направление в законодательстве, тесно связанное с регулированием отношений в сфере интеллектуальной собственности. Оно направленно на выработку цивилизованных методов ведения бизнеса.

Недобросовестной конкуренцией признаются любые действия, направленные на приобретение преимуществ предпринимательской деятельности, которые противоречат положениям Закона, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости.

В законе о конкуренции дан примерный перечень действий недобросовестной конкуренции:

1) распространение ложных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту;

2) введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств и качества товара;

3) продажа товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности другого лица (изобретения, товарные знаки, ноу-хау);

4) разглашение научно-технической и др. информации, в т.ч. и коммерческой тайны, без согласия владельца.

Одним из условий признания какого-либо действия недобросовестной конкуренции является причинённый вред.

Попытки добиться успехов конкуренции не за счёт своих собственных достижений, а за счёт использования результатов интеллектуальной деятельности

других лиц (незаконное использование) являют собой ярчайший пример недобросовестной конкуренции.

Глава 8. Лицензионные операции.

8.1. Понятие лицензионной операции.

Под лицензионными операциями понимается передача патентных прав, ноу-хау, технологий от одного правообладателя другому.

Лицензии бывают исключительными или неисключительными (простыми).

Исключительная лицензия гарантирует, что лицензиат не будет иметь конкурентов даже в лице лицензиара или принадлежащих ему филиалов.

Договор исключительной лицензии должен содержать условия, что лицензиар не предоставит лицензию другим изготовителям в пределах территории, оговорённой в данном контракте.

Неисключительная лицензия не обеспечивает гарантий в этом отношении, а просто даёт право на использование объекта промышленной собственности.

8.2. Передача технологий.

Передача и приобретение технологий на коммерческой основе может осуществляться с использованием соглашений по патентам и ноу-хау. Передача технологий нередко сопровождается продажей основных фондов (оборудование, сырьё), необходимых для реализации технологии. Договор о продаже основных фондов может быть самостоятельным, но тесно связанным с лицензионным договором, либо условия продажи основных фондов включаются в лицензионное соглашение по патентам и ноу-хау.

Лицензионная практика постоянно совершенствуется.

Комплексным договором по передаче прав, опыта и технологий являются договоры *франчайзинга*. В российском законодательстве этим терминам соответствует понятие коммерческой концессии.

Договор о коммерческой концессии предусматривает использование приобретателем комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определённом в договоре объёме, на определённой территории, применительно к определённой сфере предпринимательской деятельности.

Лицензиар и лицензиат должны представлять существующее ожидаемое состояние рынка. Лицензиар хочет, чтобы его права, переданные по лицензии, приносили коммерческую отдачу. Лицензиар заинтересован в больших товарооборотах лицензиатов, в росте объёмов продаж при хорошей цене. Обычно от этого зависит *роялти*. Лицензиар заинтересован в том, чтобы получать оплату от лицензиата своевременно. Обоснованные суммы роялти - это такие выплаты, которые будут стимулировать, заинтересовывать лицензиата. Можно разделить платежи на несколько частей, создав систему материальной заинтересованности лицензиата. Роялти определяется как фиксированный процент от объёма продаж.

8.3. Инфраструктура международной лицензионной торговли.

Лицензионная торговля в современных условиях требует значительных профессиональных знаний. Недостаточная компетентность специалистов российских предприятий в вопросах лицензионной торговли снижает эффективность сделок. Многие перспективные научно-технологические разработки и перспективные технологии за бесценок уходят за границу.

У большинства предприятий отсутствует стратегия в области охраны интеллектуальной собственности и продвижения своих товаров и технологий на рынке. В результате российские предприятия теряют приоритет и не могут завоевать новый рынок, проигрывая своим конкурентам на уже освоенном рынке.

Особое внимание заслуживает импорт зарубежных технологий в Россию. Отсутствие необходимой информации при выборе иностранного партнёра часто приводит к приобретению за рубежом устаревших технологий.

Во многих странах, а теперь и в России, существуют специализированные фирмы, работающие в области передачи технологий и инновационной деятельности. Бывают случаи, когда предприятия обращаются с тем, чтобы урегулировать осложнения, возникшие по их собственным лицензионным соглашениям, при заключении которых они, не имея опыта, не смогли предусмотреть возникновение проблем как коммерческого, так и юридического характера. К сожалению, довольно часто ошибки, допущенные при заключении лицензионного соглашения, впоследствии не позволяют что-либо предпринять.

Любой иностранный инвестор для принятия решения по вопросам инвестирования средств, прибегает к услугам профессионалов, которые в первую очередь тщательно изучают законодательство страны, в которую они собираются инвестировать средства.

Профессиональных участников рынка интеллектуальной собственности объединяют различные национальные и международные общественные организации. Учитывая, сколь молодо российское законодательство в области охраны интеллектуальной собственности, можно утверждать, что знания и опыт, которыми владеют наши коллеги за рубежом, здесь просто неоценимы.

Глава 9. Интеллектуальная собственность предприятия – его нематериальные активы.

9.1. Понятие и признаки нематериальных активов.

Нематериальные активы - это идентифицируемый неденежный актив, не имеющий физической формы, служащий для использования при производстве или предоставлении товаров или услуг, для сдачи в аренду другим или для административных целей. Под активом стандарт понимает «ресурс контролируемой компании в результате прошлых событий и от которого ожидается поступление в компанию экономических выгод».

Подобные требования предъявляются к нематериальным активам и к ПБУ (положение по ведению бухучёта).

Для принятия бухгалтерскому учёту активов в качестве нематериальных необходимо одновременное выполнение следующих условий:

- 1) отсутствие материально-вещественной структуры;
- 2) возможность идентификации (то есть выделения организацией от другого имущества);
- 3) использование в производстве продукции;
- 4) использование в течение длительного времени, т.е. срока полезного использования продолжительностью свыше 12 месяцев;
- 5) организация не предполагает последующую перепродажу данного актива;
- 6) способность приносить организации экономическую выгоду в будущем;
- 7) наличие надлежаще оформленных документов, подтверждающих существование самого актива и исключительного права у организации на результаты интеллектуальной деятельности (свидетельства, патенты, товарные знаки, лицензионные соглашения, договоры приобретения).

К нематериальным активам, согласно ПБУ, могут быть отнесены:

- 1) исключительное право патентообладателя на изобретения, промышленный образец, полезную модель;
- 2) исключительное авторское право на программы для ЭВМ и базы данных;
- 3) имущественное право автора или иного правообладателя на топологии интегральных микросхем;
- 4) исключительное право владельца на товарный знак, наименование места происхождения товара;
- 5) исключительное право патентообладателя на селекционные достижения.

К нематериальным активам не могут относиться:

- 1) не давшие положительного результата научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы;
- 2) незаконченные НИРы, ОКРы и ТР;
- 3) материальные объекты (материальные носители), в которых выражены произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ и базы данных;
- 4) интеллектуальные и деловые качества персонала организации, их квалификация и способность к труду, поскольку они неотделимы от своих носителей и не могут быть использованы без них.

9.2. Поступление нематериальных активов.

Нематериальные активы могут быть созданы в самой организации или приобретены у физических и юридических лиц. Как правило, исключительные права на использование объекта материальной собственности принадлежат работодателю – лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях.

Стоимость нематериальных активов, созданных самой организацией, определяется как сумма всех фактических расходов на создание, изготовление (израсходованные материальные ресурсы, оплата труда, услуги сторонних организаций), за исключением НДС.

Приобретение нематериальных активов происходит на основании передачи исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности.

Стоимость нематериальных активов, приобретённых за плату, определяется как сумма всех фактических расходов на приобретение за исключением НДС.

Интеллектуальная собственность может быть получена юридическими лицами по договору дарения или переходить к ним по наследству. Необходимо учитывать, что заключение договора дарения между организациями недопустимо. Поэтому передача нематериальных активов безвозмездно от одной организации к другой возможно лишь на основании иного гражданско-правового договора, в котором отсутствует условие о цене.

Первоначальная стоимость нематериальных активов, полученных по договору дарения или по наследству, определяется исходя из их рыночной стоимости на дату принятия к бухгалтерскому учёту.

В настоящее время в уставной капитал организации могут быть внесены и учитываться как нематериальные активы только исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, полученные организацией на основании договора уступки или авторского договора о полной передаче исключительных прав.

9.3. Оценка нематериальных активов, их амортизация и выбытие из организации.

Нематериальные активы отражаются в бухгалтерском отчёте и отчётности, как и любое другое имущество организации, в денежном выражении, по первоначальной и остаточной стоимости.

Стоимость нематериальных активов, по которой они приняты к учёту, не подлежит изменению, т.е. переоценка, уменьшение или увеличение их первоначальной стоимости невозможно.

Остаточная стоимость нематериальных активов определяется в виде разницы между первоначальной стоимостью и амортизацией.

Нематериальные активы выбывают из организации:

- 1) в связи с уступкой ею исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности;
- 2) в связи с утратой организацией прав на результаты интеллектуальной деятельности – аннулированием их регистрации или прекращением срока действия охраняемых документов;
- 3) в связи с утратой нематериальными активами способности приносить доход.

9.4. Инвентаризация нематериальных активов.

Обычной является ситуация, когда организация обладает исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, но не учитывает эти объекты в составе нематериальных активов.

Когда возникает вопрос об их постановке на бухгалтерский учёт выясняется, что документы, подтверждающие фактические затраты на создание нематериальных активов, а порой и на приобретение, отсутствуют. Иногда сумма расходов,

отражённая в таких документах, слишком мала и была отнесена к затратам, сформировавшим себестоимость проданных товаров.

В таких случаях необходимо проведение инвентаризации. Она проводится для проверки наличия, состояния и оценки имущественных прав и обязательств организации. В ряде случаев обязательность проведения инвентаризации предусматривается законодательством РФ. К ним, в частности, относятся следующие события:

- 1) передача имущества в аренду, выкуп/продажа, а применительно к нематериальным активам – предоставление лицензии на объекты интеллектуальной собственности, уступка прав на них;
- 2) преобразование государственного или муниципального унитарного предприятия;
- 3) реорганизация или ликвидация организации.

Для проведения инвентаризации создаётся специальная инвентаризационная комиссия, в которую включаются представители администрации, работники бухгалтерской службы и другие специалисты. Сведения о фактическом наличии имущества записываются в инвентаризационные описи или акты инвентаризации.

В настоящее время стоимость нематериальных ресурсов фирмы может значительно превышать стоимость её материальных активов. Достоверная и реальная оценка организацией своих исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности может лежать в основе её признания в качестве полноправного участника международного рынка.

9.5. Зарубежная практика.

Совсем недавно американскими компаниями осознан тот факт, что интеллектуальная собственность намного более ценный актив, чем материальное имущество. Устаревшее соотношение между доходом на акцию и ценой акции больше не является определяющим фактором, влияющим на стоимость большинства компаний США (на их рыночную капитализацию).

Стоимость компаний определяется сегодня стоимостью нематериальных активов: товарных знаков, патентов, авторских прав, программных продуктов и так далее.

Причины, в силу которых нематериальные активы приобретают всё большее значение, кроется в растущей глобализации мировой экономики, расширении глобального маркетинга, стремлении к максимизации доходов от всех активов.

Широкое использование нематериальных активов связано также с повышением конкуренции и отсутствием роста доходов от материальных активов в ряде стран, например Германии и Японии.

Не последнюю роль играет и рост убеждённости в необходимости защиты интеллектуальной собственности, ведь материальные активы могут быть воспроизведены конкурентами, в то время как нематериальные активы позволяют компании увеличить денежные потоки, а, следовательно, рыночную капитализацию путём использования специальных ресурсов и знаний, которыми не обладают конкуренты.

В нынешнем столетии нематериальные активы будут являться одним из важнейших ресурсов компаний. Аналитики прогнозируют «патентные войны» и борьбу за обладание ведущими технологиями.

Если раньше государства боролись за контроль над торговыми путями и сырьём, то сегодня идёт борьба за исключительные права на идеи, инновации и изобретения. Победа в этой борьбе является ключом к финансовому успеху компании.