

Подготовлен для системы КонсультантПлюс
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИННОВАЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

Материал подготовлен с использованием правовых актов
по состоянию на 31 марта 2015 года

А.И. МАРКЕЕВ

Маркеев А.И. - адвокат, кандидат юридических наук, доцент, профессор кафедры конституционного и муниципального права Сибирского института управления - филиала РАНХиГС.

Рецензенты:

Осипов А.Г. - заведующий кафедрой правовых и социальных наук СГГА, доктор исторических наук, профессор.

Сигарев А.В. - кандидат юридических наук, доцент кафедры конституционного и муниципального права Сибирского института управления - филиала РАНХиГС.

Учебное пособие разработано по дисциплине регионального компонента ФГОС "Правовое регулирование инновационной деятельности". Правовое регулирование инновационной деятельности рассматривается с позиций администрирования различными органами государства и должностными лицами.

Учебное пособие предназначено для студентов всех форм обучения по специальности "Юриспруденция".

При подготовке настоящего издания использованы нормативно-правовые акты по состоянию на 31 марта 2015 г.

Список сокращений

АПК РФ - Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. N 95-ФЗ;
ГК РФ - Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ; часть вторая от 26 января 1996 г. N 141-ФЗ; часть третья от 26 ноября 2001 г. N 146-ФЗ; часть четвертая от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ);

ГПК РФ - Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ;

КоАП РФ - Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ;

Конституция РФ - Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993);

ТК ТС - Таможенный кодекс Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе таможенного союза, принятому решением Межгосударственного совета Евразийского экономического сообщества от 27 ноября 2009 г. N 17);

УК РФ - Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ.

ПРЕДИСЛОВИЕ

Учебное пособие разработано по дисциплине регионального компонента ФГОС "Правовое регулирование инновационной деятельности".

Правовое регулирование инновационной деятельности рассматривается с позиций администрирования различными органами государства и должностными лицами. Учебное пособие подобной тематики выходит впервые, ранее данные отношения в учебном процессе не анализировались. Это не означает, что закономерности развития государства, общества и человека оставались вне исследовательского поля. Просто теперь на них стали смотреть под другим углом зрения, что связано с ориентацией России на инновационный путь развития, с необходимостью подготовки специалистов, способных при помощи инноваций вывести страну на передовые рубежи экономического развития для достижения материального процветания и духовного совершенства нашего народа.

[Вернуться в библиотеку учебников](#)

[Ручная уникализация дипломных и курсовых работ](#)

Материалы по инновациям:
- для самообразования топ-менеджеров;
- для повышения квалификации преподавателей;
- для рефератов и контрольных.

[Как начать бизнес в Интернете](#)

Именно сейчас во всем мире возникло понимание того, что в дальнейшем прибыль можно получать, лишь обойдя конкурента. Но сделать это можно не при помощи расширения производства, а при его интенсификации на основе новых технологий, новых организационных решений.

Объектом изучения данной дисциплины выступают общественные отношения, возникающие в инновационной сфере, а предметом - правовые нормы, регулирующие данные отношения. Учебный курс позволяет в короткий срок овладеть системой базовых категорий и понятий, действующих в инновационной сфере.

Работа строится с учетом общеправовых и специальных принципов, действующих в международном и российском праве. Базовой основой данной дисциплины выступает постулат о том, что правовое регулирование - прерогатива государства. Правовое регулирование инновационной деятельности должно осуществлять именно государство.

Структура курса следующая. Первый раздел "Инновационная деятельность субъектов как способ достижения прогресса" раскрывает основные понятия в данной сфере и нацеливает на совершенствование действующего законодательства с целью перехода к информационному обществу. Раздел второй "Управление в инновационной сфере России" посвящен основной функции государства - управлению в такой специфической сфере, как инновационная. Раздел третий "Администрирование в отношении отдельных инновационных продуктов" описывает правовое регулирование, сложившееся в отношении отдельных результатов интеллектуальной деятельности. Раздел четвертый "Патентные системы мира. Управление международными инновационными организациями" характеризует существующие международные организации, патентующие новшества по различным системам. Раздел пятый "Способы разрешения противоречий в инновационной сфере и порядок привлечения нарушителей к ответственности" нацелен на развитие у студентов практических навыков по защите инновационных достижений, защите от недобросовестных конкурентов.

В пособии автор предлагает для самостоятельного изучения не только современную литературу, но и книги исследователей, давно ставших авторитетами в данной области знаний. В результате студент получает возможность ознакомиться и с историей инновационной деятельности, и с конкретными трудами ученых, внесших вклад в развитие науки, по-новому взглянуть на проблемы, стоящие перед обществом сейчас и тогда, оценить современное состояние правового регулирования инновационной деятельности в России и других странах.

Знание особенностей правового регулирования инновационной деятельности поможет студенту в дальнейшем, при занятии соответствующей должности в органах власти и управления и при занятии предпринимательством. Данный курс может быть освоен качественно лишь при наличии базовых знаний по гражданскому, уголовному, международному праву. В дальнейшем этот курс ляжет в основу изучения права интеллектуальной собственности. Необходимо помнить о том, что правовое регулирование инновационной деятельности - межпредметный курс, сочетающий в себе как цивилистические, так и административные факторы. Изучение начинается с административных факторов, определяющих многие понятия и явления, существующие в цивилистике. Именно поэтому рекомендуется изучать темы в той последовательности, которая предложена в пособии.

Модуль 1. ИННОВАЦИОННАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ СУБЪЕКТОВ КАК СПОСОБ ДОСТИЖЕНИЯ ПРОГРЕССА

План

- 1.1. Понятие инновационной деятельности.
- 1.2. Инновационная деятельность как один из способов создания информационного общества.
- 1.3. Создание и использование информации в инновационной сфере.
- 1.4. Проблема правового регулирования в инновационной сфере.
- 1.5. Товарные отношения в инновационной сфере.
- 1.6. Пути совершенствования законодательства об инновационной деятельности.

1.1. Понятие инновационной деятельности

Понятие "**инновация**" соответствует русскому слову "новшество", появившемуся в русском языке до начала XVIII в.

В Кратком словаре современных понятий и терминов инновация определяется так:

- 1) вложение средств в экономику, обеспечивающее смену поколений техники и технологии;
- 2) новая техника, технологии, являющиеся результатом достижений научно-технического прогресса;
- 3) выработка, синтезирование новых идей, создание новых теорий и моделей, претворение их в

жизнь; политические программы, имеющие, как правило, индивидуальный, неповторимый характер;
<1> 4) в языкознании - новообразование, относительно новое явление, преимущественно в морфологии

<1> Краткий словарь современных понятий и терминов / Сост. Н.Т. Бунимович и др.; общ. ред. В.А. Макаренко. 3-е изд., дораб. и доп. М.: Республика, 2000. С. 201.

Термин "инновация" был предложен в начале XX в. австрийским ученым Дж. Шумпетером (Joseph Schumpeter), определившим его как коммерциализацию всех новых комбинаций, основанных на:

- 1) применении новых материалов и компонентов;
- 2) введении новых процессов;
- 3) открытии новых рынков;
- 4) введении новых организационных форм <2>.

<2> Цит. по: Янсен Ф. Эпоха инноваций / Пер. с англ. М.: ИНФРА-М, 2002. С. 4.

Таким образом, инновация, по Шумпетеру, есть коммерциализация новшеств, причем не только технических новшеств, но и организационных, могущих дать положительный экономический эффект.

В настоящее время существует большое количество различных вариантов определения понятия "инновация". Ознакомиться с ними можно по учебному пособию авторитетных экономистов кафедры предпринимательства Государственного университета управления В.Г. Медынского, Л.Г. Скамай <3>.

<3> Медынский В.Г., Скамай Л.Г. Инновационное предпринимательство. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2002. С. 42 - 48.

Несмотря на то что в российском законодательстве термин "инновация" употребляется давно, однозначного толкования или легального определения выявить не удалось. Крупнейшим исследователем современного регионального инновационного законодательства России является М.В. Волынкина <4>, утверждающая, что в настоящее время существует четыре основных подхода к определению понятия "инновация":

<4> См.: Волынкина М.В. Инновационное законодательство России. М.: Аспект Пресс, 2005.

- 1) результат инновационной деятельности (характерно для Оренбургской, Томской областей, Хабаровского края и т.д.);
- 2) результат научной деятельности (Саратовская область и др.);
- 3) результат творческой деятельности (Мурманская область);
- 4) новая продукция, нововведение (Тверская, Воронежская области).

В Новосибирской области, к примеру, законодатель не определился с тем, что же следует понимать под инновацией. Принятый в декабре 2007 г. Закон Новосибирской области от 15 декабря 2007 г. N 178-ОЗ "О политике Новосибирской области в сфере развития инновационной системы" не содержит расшифровки данного термина. В данном Законе содержится определение инновационной продукции (ст. 3) - "результат инновационной деятельности (товары, работы, услуги), предназначенный для реализации".

Понятие "инновационная деятельность" при этом раскрывается в другом областном законе - Законе Новосибирской области от 20 апреля 1995 г. N 17-03 "О научной деятельности и региональной научно-технической политике Новосибирской области". Согласно данному Закону инновационная деятельность - это "выполнение работ и (или) оказание услуг, направленных: на создание и организацию производства принципиально новой или с новыми потребительскими свойствами продукции (товаров, работ, услуг); создание и применение новых или модернизацию существующих способов (технологий) ее производства, распространения и использования; применение структурных, финансово-экономических, кадровых, информационных и иных инноваций (нововведений) при выпуске и сбыте продукции (товаров, работ, услуг), обеспечивающих экономии затрат или создающих условия для такой экономики".

Соответственно, с учетом данного определения следует рассматривать категории субъектов инновационной деятельности, согласно ст. 3 Закона Новосибирской области от 15 декабря 2007 г. N 178-ОЗ ими являются физические лица и юридические лица любой организационно-правовой формы и формы собственности, осуществляющие инновационную деятельность или содействующие ее осуществлению.

Инновационная деятельность рассматривается большинством российских экономистов как непрерывный инновационный процесс научно-технических, технологических и организационных изменений.

Период создания, распространения и использования нововведений называют **ИННОВАЦИОННЫМ ЦИКЛОМ**.

Несмотря на различия в понимании термина "инновация", все исследователи сходятся в том, что инновации имеют огромное значение для развития экономики страны. При этом в условиях инновационной экономики (экономики знаний, ноосферной экономики) радикально меняется подход к источникам и ресурсам экономического роста. Определяющим становится принцип рационального использования материальных, трудовых, финансовых ресурсов. Ведущую роль начинают играть такие социально-экономические институты, как наука, образование, менеджмент. Качественных преобразований в экономике можно добиться лишь путем совершенствования правового регулирования отношений в области управления наукой, образованием. Первые шаги в этом направлении в нашей стране уже сделаны, но предстоит еще многое в плане совершенствования правового обеспечения инновационного развития России.

В настоящее время есть несколько сегментов экономики, например космонавтика, военная авиация, занимающих лидирующие позиции. Однако для того чтобы страна в целом занимала лидирующие экономические позиции в мире, этого явно недостаточно. Требуется развивать машиностроительный комплекс, металлообработку, химическую промышленность, сельское хозяйство и т.д. К сожалению, следует признать, что научно-технический потенциал страны практически утрачен. Ресурсная основа для развития инновационной сферы сокращается все более и более, а восполнять ее все равно придется.

В этих условиях руководство страны ставит задачу наращивания выпуска инновационной продукции для удовлетворения возрастающих потребностей населения. Однако критерии отнесения продукции к инновационной также не определены.

Представляется, что можно согласиться с выводом о том, что субъектный состав лиц, причастных к инновационной деятельности, характеризуется внутренней неоднородностью - это могут быть инжиниринговые фирмы, технопарки, инновационные предприятия, наукограды, венчурные предприятия и т.д.

1.2. Инновационная деятельность как один из способов создания информационного общества

Категория инновационного общества взаимосвязана с категорией информационного общества. Взаимосвязь проходит через термин "знания". Знания выступают ключевым экономическим ресурсом в инновационном обществе.

Информационное общество - это общество товарного изобилия, где основным потребляемым ресурсом становится продукт в форме информации.

Генеральная Ассамблея ООН в декабре 2001 г. приняла решение о проведении первой Всемирной встречи по вопросам создания информационного общества. В декабре 2003 г. состоялся Женевский форум, собравший представителей 176 стран, присутствовали главы 60 государств.

В нашей стране утверждена Стратегия развития информационного общества в РФ (утв. Президентом РФ 7 февраля 2008 г. N Пр-212), разработанная с учетом таких международных документов, как Окинавская хартия глобального информационного общества (принята на о. Окинава 22 июля 2000 г.), Декларация принципов "Построение информационного общества - глобальная задача в новом тысячелетии" (Женева, 2003 г.), План действий (Женева, 2003 г.), Тунисское обязательство (Тунис, 2005 г.) и других документов, принятых на Всемирной встрече на высшем уровне по вопросам информационного общества.

Основной целью формирования и развития информационного общества в РФ является повышение качества жизни граждан, обеспечение конкурентоспособности России, развитие экономической, социально-политической, культурной и духовной сфер жизни общества, совершенствование системы государственного управления на основе использования информационных и телекоммуникационных технологий.

К числу основных **задач**, требующих решения для достижения поставленной цели - создания информационного общества, относятся:

- формирование современной информационной и телекоммуникационной инфраструктуры, предоставление на ее основе качественных услуг и обеспечение высокого уровня доступности для населения информации и технологий;

- повышение качества образования, медицинского обслуживания, социальной защиты населения на основе развития и использования информационных и телекоммуникационных технологий;

- совершенствование системы государственных гарантий конституционных прав человека и гражданина в информационной сфере;
- развитие экономики РФ на основе использования информационных и телекоммуникационных технологий;
- повышение эффективности государственного управления и местного самоуправления, взаимодействия гражданского общества и бизнеса с органами государственной власти, качества и оперативности предоставления государственных услуг;
- развитие науки, технологий и техники, подготовка квалифицированных кадров в сфере информационных и телекоммуникационных технологий;
- сохранение культуры многонационального народа РФ, укрепление нравственных и патриотических принципов в общественном сознании, развитие системы культурного и гуманитарного просвещения;
- противодействие использованию потенциала информационных и телекоммуникационных технологий в целях угрозы национальным интересам России.

Развитие информационного общества в РФ базируется на следующих принципах:

- партнерство государства, бизнеса и гражданского общества;
- свобода и равенство доступа к информации и знаниям;
- поддержка отечественных производителей продукции и услуг в сфере информационных и телекоммуникационных технологий;
- содействие развитию международного сотрудничества в сфере информационных и телекоммуникационных технологий;
- обеспечение национальной безопасности в информационной сфере.

Создание информационного общества позволяет обеспечить информационную безопасность нашей страны.

Согласно Доктрине информационной безопасности Российской Федерации (утв. Президентом РФ от 9 сентября 2000 г. N Пр-1895) **информационная безопасность РФ** - состояние защищенности ее национальных интересов в информационной сфере, определяющихся совокупностью сбалансированных интересов личности, общества и государства.

Интересы личности в информационной сфере заключаются в реализации конституционных прав человека и гражданина на доступ к информации, на использование информации в интересах осуществления не запрещенной законом деятельности, физического, духовного и интеллектуального развития, а также в защите информации, обеспечивающей личную безопасность.

Интересы общества в информационной сфере заключаются в обеспечении интересов личности в этой сфере, упрочении демократии, создании правового социального государства, достижении и поддержании общественного согласия, в духовном обновлении России.

Интересы государства в информационной сфере заключаются в создании условий для гармоничного развития российской информационной инфраструктуры, для реализации конституционных прав и свобод человека и гражданина в области получения информации и пользования ею в целях обеспечения незыблемости конституционного строя, суверенитета и территориальной целостности России, политической, экономической и социальной стабильности, в безусловном обеспечении законности и правопорядка, развитии равноправного и взаимовыгодного международного сотрудничества.

На основе национальных интересов РФ в информационной сфере формируются стратегические и текущие задачи внутренней и внешней политики государства по обеспечению информационной безопасности.

Выделяются **четыре основные составляющие национальных интересов РФ в информационной сфере.**

1. Соблюдение конституционных прав и свобод человека и гражданина в области получения информации и пользования ею, обеспечение духовного обновления России, сохранение и укрепление нравственных ценностей общества, традиций патриотизма и гуманизма, культурного и научного потенциала страны.

Для достижения первой составляющей национальных интересов РФ требуется:

- повысить эффективность использования информационной инфраструктуры в интересах общественного развития, консолидации российского общества, духовного возрождения многонационального народа РФ;
- усовершенствовать систему формирования, сохранения и рационального использования информационных ресурсов, составляющих основу научно-технического и духовного потенциала РФ;
- обеспечить конституционные права и свободы человека и гражданина свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом, получать достоверную информацию о состоянии окружающей среды;
- обеспечить конституционные права и свободы человека и гражданина на личную и семейную

тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, на защиту своей чести и своего доброго имени;

- укрепить механизмы правового регулирования отношений в области охраны интеллектуальной собственности, создать условия для соблюдения установленных федеральным законодательством ограничений на доступ к конфиденциальной информации;

- гарантировать свободу массовой информации и запрет цензуры;

- не допускать пропаганду и агитацию, которые способствуют разжиганию социальной, расовой, национальной или религиозной ненависти и вражды;

- обеспечить запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия и другой информации, доступ к которой ограничен федеральным законодательством.

2. Информационное обеспечение государственной политики РФ, связанное с доведением до российской и международной общественности достоверной информации о государственной политике РФ, ее официальной позиции по социально значимым событиям российской и международной жизни, с обеспечением доступа граждан к открытым государственным информационным ресурсам.

Для достижения этого требуется:

- укреплять государственные средства массовой информации, расширять их возможности по своевременному доведению достоверной информации до российских и иностранных граждан;

- интенсифицировать формирование открытых государственных информационных ресурсов, повысить эффективность их хозяйственного использования.

3. Развитие современных информационных технологий, отечественной индустрии информации, в том числе индустрии средств информатизации, телекоммуникации и связи, обеспечение потребностей внутреннего рынка ее продукцией и выход этой продукции на мировой рынок, а также обеспечение накопления, сохранности и эффективного использования отечественных информационных ресурсов.

В современных условиях только на этой основе можно решать проблемы создания наукоемких технологий, технологического перевооружения промышленности, приумножения достижений отечественной науки и техники. Россия должна занять достойное место среди мировых лидеров микроэлектронной и компьютерной промышленности.

Для достижения третьей составляющей национальных интересов РФ требуется:

- развивать и совершенствовать инфраструктуру единого информационного пространства РФ;

- развивать отечественную индустрию информационных услуг и повышать эффективность использования государственных информационных ресурсов;

- развивать производство в РФ конкурентоспособных средств и систем информатизации, телекоммуникации и связи, расширять участие России в международной кооперации производителей этих средств и систем;

- обеспечить государственную поддержку отечественных фундаментальных и прикладных исследований, разработок в сферах информатизации, телекоммуникации и связи.

4. Защита информационных ресурсов от несанкционированного доступа, обеспечение безопасности информационных и телекоммуникационных систем, как уже развернутых, так и создаваемых на территории России.

В этих целях необходимо:

- повысить безопасность информационных систем, включая сети связи, прежде всего безопасность первичных сетей связи и информационных систем федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ, финансово-кредитной и банковской сфер, сферы хозяйственной деятельности, а также систем и средств информатизации вооружения и военной техники, систем управления войсками и оружием, экологически опасными и экономически важными производствами;

- интенсифицировать развитие отечественного производства аппаратных и программных средств защиты информации и методов контроля за их эффективностью;

- обеспечить защиту сведений, составляющих государственную тайну;

- расширять международное сотрудничество РФ в области развития и безопасного использования информационных ресурсов, противодействия угрозе развязывания противоборства в информационной сфере.

В настоящее время принято несколько актов федерального уровня, направленных на создание информационного общества в России <5>, однако этот процесс далек от завершения.

<5> См., например: Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации"; Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных"; Концепция формирования в Российской Федерации электронного Правительства до 2010 г., утв. распоряжением Правительства РФ от 6 мая 2008 г. N 632-р; Федеральный

закон от 22 декабря 2008 г. N 262-ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации"; Федеральный закон от 9 февраля 2009 г. N 8-ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления".

1.3. Создание и использование информации в инновационной сфере

Все отрасли российского права содержат нормы, регулирующие защиту и оборот информации, но именно гражданское право является базовой отраслью, содержащей понятие, признаки и определенный набор средств защиты информации, более подробно раскрываемые в специальных законах.

Свойствами информации являются:

- способность находиться у неограниченного круга лиц;
- быстрая распространяемость (обычно с помощью материальных носителей);
- неамортизируемость;
- быстрое устаревание;
- невещественность;
- способность иметь потребительную стоимость или быть товаром.

Эти свойства информации вывели ее из числа объектов, на которые распространяет свое действие институт права собственности, и потребовали специального законодательства, устанавливающего правовой режим и возможность гражданского оборота. Законодательство, устанавливающее правовой режим информации, принято и действует, а законодательство, устанавливающее ее гражданский оборот, еще разрабатывается, что явно тормозит развитие рыночных отношений.

Сложность доктринального и законодательного определения понятия коммерческой тайны обусловлена тем, что множество объектов в различных областях человеческой деятельности могут являться коммерческой тайной. Поэтому законодатель в ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" определил коммерческую тайну как режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Конфиденциальной информацией может быть научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау)), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность. Таким образом, законодатель совершенно верно определил "ноу-хау" как разновидность информации, составляющей коммерческую тайну. Английское выражение "know how" в дословном переводе звучит "знать как". Исходя из этого, часть ученых обоснованно утверждает, что перечень сведений, относимых к коммерческой тайне, шире, чем перечень сведений, относимых к ноу-хау.

Законодательство (ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ) называет три признака, при наличии которых информация может быть отнесена к коммерческой тайне.

1. Информация должна иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам. Данный признак сокращает объем охраняемой информации до той, которая имеет именно коммерческую ценность. Информация о некоторых личностях, о научных результатах, межличностных отношениях либо какой-то тайне также может представлять интерес, но именно коммерческая ценность - признак, позволяющий говорить о коммерческой тайне. Эта тайна может быть известна другому (третьему лицу), что не изменяет ее правовой режим. Многие должностные лица государственных и муниципальных органов в силу указания Закона вправе знакомиться с коммерческой тайной, но обязаны сохранять ее в секрете. Знание ими коммерческой тайны не снижает ее ценности и не препятствует правовой охране последней.

Обладателю коммерческой тайны противостоят все лица, а не только те, что состоят с ним в договорных отношениях. Поэтому третье лицо определяется в данных отношениях, названных в литературе квазиабсолютными, чрезвычайно широко. Информация может быть общеизвестной, но в то же время неизвестной конкретному лицу или группе лиц, а потому представлять для них коммерческую ценность.

2. К информации на законном основании должен отсутствовать свободный доступ. В ст. 5 указанного Закона названы сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну. Этот перечень является открытым. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, не могут установить режим коммерческой тайны в отношении следующих сведений:

1) содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;

2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

7) о нарушениях законодательства РФ и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

9) о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;

10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

11) обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

Способ получения информации, составляющей коммерческую тайну, может быть законным лишь в том случае, если информация предоставлена ее обладателем на основании договора или другом законном основании. Незаконность получения информации имеет место в том случае, если ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер по охране конфиденциальности этой информации, а также если получающее эту информацию лицо знало или имело достаточные основания полагать, что информация составляет коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, и что осуществляющее передачу этой информации лицо не имеет на то законного основания.

Считается полученной законным способом информация, самостоятельно полученная лицом при осуществлении исследований, систематических наблюдений или иной деятельности, несмотря на то, что содержание указанной информации может совпадать с содержанием информации, составляющей коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо.

3. Должен быть введен режим коммерческой тайны (приняты меры по охране конфиденциальности). Режим коммерческой тайны устанавливает обладатель информации. С момента установления в отношении информации режима коммерческой тайны у обладателя информации возникают следующие права:

1) устанавливать, изменять, отменять в письменной форме режим коммерческой тайны в соответствии с Федеральным законом от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ и гражданско-правовым договором;

2) использовать информацию, составляющую коммерческую тайну, для собственных нужд в порядке, не противоречащем законодательству Российской Федерации;

3) разрешать или запрещать доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, определять порядок и условия доступа к этой информации;

4) требовать от юридических лиц, физических лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления, которым предоставлена информация, составляющая коммерческую тайну, соблюдения обязанностей по охране ее конфиденциальности;

5) требовать от лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, в результате действий, совершенных случайно или по ошибке, охраны конфиденциальности этой информации;

6) защищать в установленном законом порядке свои права в случае разглашения, незаконного получения или незаконного использования третьими лицами информации, составляющей коммерческую тайну, в том числе требовать возмещения убытков, причиненных в связи с нарушением его прав.

Меры по охране конфиденциальности информации включают:

1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;

2) ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;

3) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц,

которым такая информация была предоставлена или передана;

4) регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;

5) нанесение на материальные носители, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, или включение в состав реквизитов документов, содержащих такую информацию, грифа "Коммерческая тайна" с указанием обладателя такой информации (для юридических лиц - полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей - фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства);

6) средства и методы технической защиты, другие законные меры.

Создание современных сложных информационных технологий нового поколения обусловило почти безграничные возможности общества и государства в получении и использовании информации. Обеспечение доступности информации, контроль над ее состоянием - это обязанность государства, так как необходимо формировать статус гражданина демократического общества, предполагающего информированность по всем важнейшим вопросам общественной жизни. В результате информация превратилась в важнейший ресурс государства наряду с его другими основными ресурсами - природными, экономическими, трудовыми, материальными.

Сущность и характер общественных отношений, возникающих между различными субъектами в информационной сфере, во многом определяются особенностями и юридическими свойствами информации - основного объекта, по поводу которого и возникают эти отношения. Информационные отношения, как правило, не выступают в чистом виде. Чаще всего они "сопровождают" другие отношения в сфере управления, государственного строительства, международного сотрудничества, в области экономики, жизни граждан и т.д. Процессы этого "сопровождения" все чаще и чаще регламентируются законодательными и иными нормативными актами: устанавливаются обязательность предоставления соответствующих видов информации, порядок ее распространения, правила доступа к ней и ограничения, ответственность за определенные правонарушения, обеспечение информационной безопасности и т.д.

Благодаря техническим и технологическим процессам сегодня быстро осуществляются накопление информации, информационный обмен, информационное взаимодействие как в пределах одного государства, так и межгосударственное.

В информационном обществе резко возрастает роль права в качестве главного механизма регулирования общественных отношений. Однако информационное общество развивается такими стремительными темпами, что право отстает от его потребностей, и потому многие общественные отношения, уже действующие в информационной сфере (в первую очередь в информационных сетях, например в Интернете, и в условиях применения других информационных технологий), остаются недостаточно урегулированными.

1.4. Проблема правового регулирования в инновационной сфере

В юридической науке принято говорить о регулировании при помощи правовых норм определенного круга отношений, возникающих между определенными субъектами. В данном случае трудно определить состав субъектов инновационной деятельности, а также - какие именно отношения являются инновационными. Без ответа на поставленные вопросы невозможно продолжать речь о применимом методе воздействия на инновационные отношения. Таким образом, мы не можем говорить о конструировании новой отрасли права. Единственное, что возможно в данной ситуации - инкорпорирование (сведение воедино) нормативных актов, содержащих термин "инновации", по определенному критерию, например по юридической силе.

В любых сложных общественных отношениях возникают горизонтальные (гражданско-правовые) и вертикальные (административно-правовые) отношения. Если рассматривать инновационные отношения с точки зрения управления, а управлять любым общественным процессом необходимо, то ведущая роль - за административным правом. Если брать возникающие горизонтальные связи между равноправными субъектами по поводу использования и отчуждения инновационных объектов, то ведущая роль принадлежит гражданскому праву.

Попытки отдать приоритет гражданско-правовым отношениям в инновационной сфере в ущерб административным будут необъективны. Как показала российская практика, создание и коммерциализация нового знания без помощи государства практически не происходит. Именно поэтому государство в настоящее время проводит политику создания национальной инновационной системы при помощи такого инструмента, как администрирование, пытаясь увязать коммерческий расчет частных компаний с государственным принуждением.

Российское государство - крупнейший субъект инновационных отношений, главный и основной

заказчик инновационного продукта, пытающийся не один год выстраивать отношения по разработке и созданию наукоемкой продукции, особенно в военной сфере, на договорных, гражданско-правовых началах. Определенные успехи в этом направлении есть, но прежняя система планирования и доведения заказа до исполнителя себя еще не изжила. Она успешно применяется и в зарубежной практике.

Российская система договорного права потерпела в инновационной сфере неудачу по двум основным причинам. Во-первых, сложно доверять защите закрепленного в договоре права ввиду несовершенства судебной системы России, и, во-вторых, право более высокого уровня подвержено постоянным изменениям. Свобода договора, стабильное законодательство и сильная независимая судебная власть в России за годы реформ так и не стали реальностью по целому ряду субъективных и объективных причин. Поскольку сделан прогноз о том, что промедление в создании и развитии эффективной национальной инновационной системы за пять - семь лет грозит России опасностью оказаться на обочине мирового технологического, а потому и экономического развития <6>, представляется насущной необходимостью возврат к администрированию в данной сфере, что, впрочем, уже и происходит.

<6> См.: Складенко Р.П. Основы международного технологического сотрудничества: Учеб. пособие. М.: Экономистъ, 2007. С. 19.

К сожалению, нет единого нормативного акта, объединяющего администрирование в инновационной сфере. Предложение о разработке и принятии Инновационного кодекса РФ было высказано в 1998 г. <7>. В 2000 г. Президент РФ отклонил проект Федерального закона "Об инновационной деятельности и государственной инновационной политике". С тех пор юридическая практика России обогатилась более чем полусотней региональных законов об инновационной деятельности сомнительного качества. Дальнейшие правовые исследования в сфере администрирования инновационной деятельности в России - настоятельная необходимость.

<7> См.: Васильев Ю.С., Колосов В.Г., Яковлев В.А. Интегрирующие инновации Санкт-Петербурга. СПб.: Политехника, 1998.

В гражданско-правовой сфере значимым событием явилось принятие и вступление в силу с 1 января 2008 г. ч. 4 ГК РФ. Это та часть российского законодательства, которая призвана отвечать за юридическое оформление и сопровождение оборота результатов интеллектуальной деятельности, однако она не только не ответила на многочисленные вопросы практиков о регулировании оборота результатов интеллектуальной деятельности, но еще больше отдалила и теорию, и практику от верного пути. Часть 4 ГК РФ наполнилась на 90% нормами административной направленности, и не учитывать этот факт в теории мы не имеем права. Достаточно полно урегулированными оказались отношения по закреплению прав на результаты интеллектуальной деятельности (которые и ранее были достаточным образом урегулированы), а вот движение, динамика, использование таких результатов вновь оказались без должного правового регулирования. Исправление такого положения способствовало бы оживлению оборота инновационного продукта, совершенствованию двух- и многосторонних инновационных связей, возникающих между хозяйствующими субъектами в рыночной экономике.

Именно в ГК РФ перечислены те объекты (ст. 1225), создание которых и есть новшество, инновация - интеллектуальная собственность, на распоряжение которой у создателя возникает исключительное право. Автор инновации (интеллектуальной собственности) вправе требовать защиты своих прав от притязаний третьих лиц. Интеллектуальной собственности государством предоставляется правовая охрана. Одним из негативных моментов изменения ст. 128 ГК РФ в декабре 2006 г. стало уточнение о том, что к объектам гражданских прав относятся охраняемые результаты интеллектуальной деятельности. Только права на них обладают оборотоспособностью (п. 4 ст. 129). При буквальном толковании этих положений получается, что целый ряд договоров, существовавших ранее, теперь становятся незаконными. К этой категории можно отнести договор уступки права на подачу заявки на изобретение (полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение), договор уступки права на получение патента на изобретение (полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение).

ГК РФ наиболее полно определяет субъектный состав участников инновационных отношений. По многим из них (Российская академия наук, Российская академия образования и другие, ГНЦ, ЗАТО, наукограды, академгородки и т.д.) приняты специальные законы или постановления <8>. Правовой статус таких научных центров имеет специфику, связанную с особыми условиями проживания и труда на территории таких образований. Однако в настоящий период требуется дальнейшее снижение налоговой нагрузки на данные субъекты с целью предоставления возможности наращивания инновационного

потенциала. Понятие "инновационное предприятие" должно включать в себя четкие критерии объема выпускаемой наукоемкой продукции, а также объем налоговых преференций, предусмотренных за выпуск или разработку данной продукции.

<8> Устав Российской академии наук, утв. Постановлением Правительства РФ от 27 июня 2014 г. N 589; Устав Российской академии образования, утв. Постановлением Правительства РФ от 14 марта 2014 г. N 187; Указ Президента РФ от 22 июня 1993 г. N 939 "О государственных научных центрах Российской Федерации"; Закон РФ от 14 июля 1992 г. N 3297-1 "О закрытом административно-территориальном образовании"; Федеральный закон от 7 апреля 1999 г. N 70-ФЗ "О статусе наукограда Российской Федерации"; см., например: Постановление Совета Министров СССР от 18 мая 1957 г. "О создании Сибирского отделения Академии наук СССР" // Рос. академия наук. Сибирское отделение: Стратегия лидеров / Сост. В.Д. Ермиков, Н.А. Притвиц, О.В. Подойницына. Новосибирск: Наука, 2007. С. 521.

В настоящее время действующее законодательство не позволяет субъектам Федерации и муниципалитетам принимать гражданско-правовые нормы и осуществлять правовое регулирование интеллектуальной собственности (п. "о" ст. 71 Конституции РФ). Однако стремление местной элиты осваивать не просто средства, а именно средства на инновационное развитие, позволяет принимать нормативные акты, регулирующие расходование денежных средств из казны на инноватику.

Так, например, Закон Новосибирской области от 20 апреля 1995 г. N 17-ОЗ "О научной деятельности и региональной научно-технической политике Новосибирской области" устанавливает основы организации научной и инновационной деятельности, формирования научно-технической политики Новосибирской области, определяет условия и порядок ее реализации. В Законе говорится: "Правовую основу научно-технической политики Новосибирской области и организации научной деятельности в Новосибирской области составляют Конституция Российской Федерации, Федеральный закон "О науке и государственной научно-технической политике", иные нормативные правовые акты Российской Федерации, Устав Новосибирской области, настоящий Закон и иные нормативные правовые акты Новосибирской области".

Источников права в инновационной сфере явно недостаточно, и это тормозит созидательный процесс в России. Ситуация может быть исправлена путем принятия соответствующего закона.

1.5. Товарные отношения в инновационной сфере

ГК РФ (п. 1 ст. 455) под **товаром** понимает любые оборотоспособные вещи. Инновационный продукт исследователи не относят к вещам, поскольку он не обладает присущими им признаками. Инновации, как правило, являются результатами интеллектуальной деятельности, а в соответствии с п. 4 ст. 129 ГК РФ "результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (ст. 1225) не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Однако права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены настоящим Кодексом".

Таким образом, **товаром выступает не инновационный продукт, а право на него**. Подавляющее большинство экономистов полагают, что на инновационный продукт возникает право собственности, несмотря на невещественный характер последнего. Попробуем разобраться, возникает ли право собственности (являющееся вещным правом) на инновационный продукт и подлежит ли оно отчуждению, является ли товаром.

Термин "собственность" означает:

- 1) имущество, принадлежащее кому-чему-нибудь;
- 2) принадлежность кого-чего-нибудь кому-чему-нибудь с правом распоряжения <9>.

<9> См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка: 57000 слов / Под ред. Н.Ю. Шведовой. 18-е изд., стереотип. М.: Рус. яз., 1987. С. 643.

Уже древние римляне делали различие между понятиями "право собственности" (**jus dominium**), а с конца республиканского периода - **proprietas** <10> и "собственность" (**dominium**). Римляне не оставили нам законодательного определения права собственности или собственности, но то, что они различали их, - несомненно, поскольку пользовались разными лингвистическими единицами.

<10> Отсюда происходит название "проприетарная теория".

В настоящее время в юридической литературе понятие "право собственности" различают в **объективном смысле** как совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения по поводу собственности, и в **субъективном смысле** как право определенного лица на конкретный предмет материального мира

Определить понятие "собственность" в экономическом и юридическом смысле пытаются не одно столетие, но, к сожалению, неудачно, так как сущность этого явления выразить в одном определении затруднительно <11>.

<11> Подробнее об этом см.: Право собственности в СССР (Проблемы, дискуссии, предложения) / Под ред. Ю.К. Толстого, В.Ф. Яковлева. М.: Юрид. лит., 1989; Скловский К.И. Собственность в гражданском праве: Учеб.-практич. пособие. М.: Дело, 1999.

ГК РФ в ст. 209 "Содержание права собственности" также не дает определения собственности, перечисляя лишь такие правомочия, как:

- **владение** - предоставляемая законом возможность фактического обладания вещью или имуществом;

- **пользование** - основанная на законе возможность извлекать из вещи ее полезные свойства, эксплуатации имущества, извлечения из него плодов и доходов;

- **распоряжение** - право решать фактическую и юридическую судьбу вещи или имущества.

Три названных правомочия не исчерпывают сущности собственности, поэтому английский юрист А.М. Оноре в 1961 г. выделил 11 правомочий в составе собственности, называемых полным пучком прав, или перечнем Оноре:

1) право владения - право исключительного физического контроля над благами (в том числе над бестелесной вещью);

2) право пользования - право применения полезных свойств, благ для себя;

3) право управления - право решать, кто и как будет обеспечивать использование благ;

4) право на доход - право обладать результатами от использования благ;

5) право суверена - право на отчуждение, потребление, изменение или уничтожение блага;

6) право на безопасность - право на защиту от экспроприации благ и от вреда со стороны внешней среды;

7) право на передачу благ в наследство;

8) право на бессрочность обладания благом;

9) запрет вредного использования - запрет использования вещи способом, наносящим вред имуществу других хозяйствующих субъектов;

10) право на ответственность в виде взыскания - возможность взыскания блага в уплату долга;

11) право на остаточный характер - право на существование процедур и институтов, обеспечивающих восстановление нарушенных правомочий.

Такой подход возможен, когда объектом права собственности признается не вещь, а право на эту вещь. Концентрация отдельных правомочий у различных лиц позволяет им считать себя собственниками вещи. Сложность ситуации в том, что сочетание различных правомочий в разной последовательности позволяет выявить до полутора тысяч вариантов или, иными словами, до полутора тысяч собственников на одну вещь. Признание права собственности, а не вещи объектом права позволяет совершать с ним сделки купли-продажи, мены, дарения и т.д. Это англо-американская модель расщепленной собственности, не вписывающаяся в систему континентального права, к которой относится наша страна. Попытки применения этой модели у нас приводят к юридическим курьезам.

Одно из предприятий обратилось с вопросом к редакции еженедельника "Экономика и жизнь": "Мы купили право пользования личным автомобилем на три месяца, какая ставка подоходного налога будет применяться к продавцу этого права?" Редакция обоснованно ответила: "Предметом права собственности по нашему законодательству может быть только имущество, а не право пользования, поэтому невозможно заключить договор купли-продажи, возможен лишь договор аренды" <12>.

<12> Экономика и жизнь. 1994. N 29.

Ориентация российского общества на построение рыночной экономики, отказ государства от монополии на результаты творческой деятельности вынудили искать новые пути регулирования отношений в сфере интеллектуального труда. В 1990 г. понятие "**интеллектуальная собственность**" появляется во многих нормативных актах без раскрытия содержания данного словосочетания. Неудивительно, что многие авторы к числу интеллектуальной собственности стали относить различные

объекты - от гонораров до коллекций и музеев, отождествляя вещественные и невещественные объекты.

Одними из первых, если не первыми, содержательную сторону понятия "интеллектуальная собственность" в новых условиях исследовали новосибирские ученые Л.Б. Гальперин и Л.А. Михайлова <13>. Верно отразив специфику объектов интеллектуальной собственности, данные авторы, к сожалению, не смогли преодолеть искушения анализа словосочетания "интеллектуальная собственность" через триаду правомочий владения, пользования и распоряжения. Под владением они понимали нахождение материалов (монографии, научного отчета, лабораторного макета, бумажной записи программы, художественного изображения товарного знака и т.п.) в обладании субъекта интеллектуальной собственности. Правомочие пользования рассматривалось ими как возможность извлекать из интеллектуального продукта полезные свойства для удовлетворения коллективных или личных потребностей, а также возможность получения доходов от его использования. Правомочие распоряжения означало предоставленную законом возможность определения юридической судьбы объекта правоотношения интеллектуальной собственности.

<13> См.: Гальперин Л.Б., Михайлова Л.А. Интеллектуальная собственность: сущность и правовая природа // Право промышленной и интеллектуальной собственности. Новосибирск, 1992.

"Интеллектуальная собственность, - делали вывод Л.Б. Гальперин и Л.А. Михайлова, - отношения владения, пользования, распоряжения идеальными объектами, выраженными в каких-либо объективных формах, воплощающих научно-техническое, литературное и иное творчество или индивидуализирующих субъектов, их продукцию" <14>.

<14> Гальперин Л.Б., Михайлова Л.А. Указ. соч. С. 13 - 14.

Содержательную сторону понятия "интеллектуальная собственность" исследовали многие ученые. Обзор точек зрения по данному направлению обобщила С.А. Чернышева <15>.

<15> См.: Чернышева С.А. Формирование правовой доктрины об интеллектуальной собственности в условиях становления рыночных отношений в России // Интеллектуальная собственность: современные правовые проблемы теории и практики: Пробл.-тематич. сб. М.: ИНИОН РАН, 1998.

Научное сообщество пока не пришло к единому мнению относительно природы права интеллектуальной собственности. Некоторые исследователи предлагают для регулирования отношений по поводу творческих результатов применять классическое право собственности, как это происходит в некоторых зарубежных странах. Большинство же ученых склоняются к необходимости разработки законодательства, учитывающего природу результатов творческой деятельности, говорят о неприемлемости термина "интеллектуальная собственность" в законодательстве, поскольку он не несет правовой нагрузки и лишь вводит в заблуждение относительно содержания данных отношений. Однако словосочетание "интеллектуальная собственность" содержится в ст. 44 Конституции РФ 1993 г., ст. 128 ГК РФ и других нормативных актах. Анализ содержательной стороны этого термина в законодательстве позволил А.П. Сергееву сделать вывод о том, что под "интеллектуальной собственностью в российском законодательстве понимается не что иное, как совокупность исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также некоторые иные приравненные к ним объекты, в частности средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг)" <16>.

<16> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2001. С. 16.

Общее понятие об **исключительном праве** было дано в учебнике Г.Ф. Шершеневича 1907 г. Подчеркнув экономическое значение исключительного права, Г.Ф. Шершеневич определил место этого права в системе - "в отделе прав абсолютных, рядом с вещными правами". Структура этих прав представлялась им так: "Все права, входящие в рассматриваемую область исключительных прав, в их современном составе, могут быть разделены на две группы: права авторские и промышленные" <17>.

<17> Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М.: СПАРК, 1995. С. 254.

Различие между вещными и исключительными правами Г.Ф. Шершеневич усматривал в их объекте. Сущность исключительного права Г.Ф. Шершеневич видел в следующем: "Как вещное право является

юридической возможностью пользования теми же объектами, так и исключительное право представляет юридическую возможность совершения известного рода действий с устранением всех прочих от подражания" <18>.

<18> Шершеневич Г.Ф. Указ. соч. С. 255.

Проблематика законодательства того периода, как, впрочем, и современного, по учению Г.Ф. Шершеневича, заключалась в следующем. "Наше законодательство, следуя господствовавшему в прежнее время взгляду теории, признает все подобные правоотношения не самостоятельными, а входящими в состав вещных прав, именно считает их особым видом права собственности. Так, закон наш говорит о литературной, художественной и музыкальной собственности, о праве собственности на рисунки и модели и т.п. Взгляд этот не может быть принят ввиду различия объектов. Распространять понятие о вещных правах на права, не имеющие своим объектом вещи, представляется теоретически неудобным. Порядок возникновения, перехода, прекращения вещных прав рассчитан именно на материальное их содержание, и потому распространение этих правил на совершенно иную область может создать нежелательное смешение понятий в теории и практике" <19>.

<19> Там же.

В советский период учение об исключительных правах в нашей стране не развивалось ввиду того, что авторы вынуждены были передавать исключительное право использования объекта государству. Построение рыночной экономики потребовало создания законодательства, отвечающего современным отношениям в данной сфере. Отсутствие теории исключительных прав не позволило создать систему законодательства, посвященного исключительным правам.

В современный период теорией исключительных прав занимался В.А. Дозорцев. Он согласился с Г.Ф. Шершеневичем в том, что исключительные права принципиально отличаются от права собственности и иных вещных прав и требуют особого правового регулирования. Объединив существующие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ или услуг, В.А. Дозорцев доказывал, что исключительные права развиваются в самостоятельную систему, объектом которой присущи общие и специфические черты <20>.

<20> См.: Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сб. статей / Исслед. центр частного права. М.: Статут, 2003.

Под **использованием** понимается извлечение полезных свойств из объекта исключительных прав правообладателем или лицом, которому это разрешено законом. Право **распоряжения** исключительными правами заключается в возможности решения юридической судьбы прав на объект тем или иным способом (уступка права, выдача лицензии, прекращение правовой охраны по воле правообладателя и т.д.).

Следует особо отметить предложение В.А. Дозорцева, не встретившее в доктрине возражений, о включении в содержание исключительного права двух правомочий - использования и распоряжения. Владеть, т.е. фактически обладать объектом исключительного права, невозможно в силу его невещественности, поэтому данное правомочие не было включено им в содержание исключительного права. Несмотря на очевидность выводов В.А. Дозорцева, есть мнение о том, что "содержание исключительного права на товарный знак составляют правомочия обладания, использования и распоряжения" <21>.

<21> Гульбин Ю.Т. Исключительные права на средства индивидуализации товаров товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров: гражданско-правовой аспект. М.: Статут, 2007. С. 72.

В.А. Дозорцев резко возражал против использования в российском законодательстве собирательного понятия "интеллектуальная собственность", вводящего в заблуждение непрофессионалов в области права. Более свойственным данным отношениям он считал понятие "исключительные права". Однако, исследуя структуру правоотношений по поводу объектов исключительных прав, он заметил, что личные неимущественные права не входят в понятие исключительного права. Исключительное право по своей природе является имущественным правом, а личные неимущественные права неотчуждаемы и непередаваемы <22>.

<22> В.А. Дозорцев в своих работах использовал словосочетание "нематериальный объект", что, по нашему мнению, не совсем точно. Автор сознательно не употребляет применяемый в некоторых публикациях по отношению к интеллектуальной и промышленной собственности термин "нематериальный объект", полагая более точным термин "невещественный", поскольку в философии доказано, что сознание, дух, мышление, психическое, субъективное есть свойство материи. Следовательно, идеальный объект исключительного права есть форма материи, продукт сознания и мышления, столь же материальный, как стол или стул, но выступающий в невещественной форме. См.: Философский энциклопедический словарь. М.: Сов. энциклопедия, 1989. С. 346.

Непонимание или незнание законодательства об обороте результатов интеллектуальной деятельности может привести к экономическим потерям, а то и к утрате данного объекта.

1.6. Пути совершенствования законодательства об инновационной деятельности

Во многом от того, как урегулированы те или иные отношения в обществе, зависит качество нашей жизни. Инновационное законодательство направлено на регулирование научно-технической сферы России, т.е. находится в прямой коррелятивной связи с реальным сектором экономики страны. Совершенствование законодательства об инновационной деятельности служит диверсификации экономических и политических отношений, радикальным преобразованиям в стране.

На наш взгляд, практически полная утрата нашей страной научно-технического потенциала не имеет под собой объективных причин. Определяющими, как обычно, стали субъективные факторы, в том числе и в области инновационного регулирования. Страна находится на перепутье - оставить все как есть и развивать свой сырьевой сектор или же сделать технологический рывок к новой экономике, основанной на наукоемких технологиях.

Проблема также заключается в том, что в период существования реформируемой демократической России ей не было передано ни одной значимой инновационной технологии, разработанной в западных странах, политика которых направлена на устранение лишних конкурентов в данной области и расширение собственных рынков сбыта.

При этом, к сожалению, нельзя не отметить, что СССР в 1970 - 1980 гг. неоднократно реализовывал зарубежным странам весьма значимые для их развития технологии, а в 1990 гг. они становились объектами сделок с частными лицами и в результате поступали в обладание данных государств по очень низким ценам.

По советским лицензиям в США было налажено производство алюминия и магния в мощных бездиафрагменных электролизерах; в ряде стран Запада построены коксовые батареи большого объема с использованием метода "сухого" тушения кокса; в Японию была реализована лицензия на систему трубопроводного контейнерного пневмотранспорта: в Канаду и Японию - на метод гидродобычи угля. И таких примеров в тот период было много <23>.

<23> См., например: Международные экономические и научно-технические отношения СССР: прил. к учеб. программе для слушателей заочного факультета ЦИПК. М.: ЦНИИПИ, 1980.

Поскольку Запад не просто демонстрирует нежелание делиться информацией об инновациях, но и диктует способы и методы защиты своего инновационного продукта от несанкционированного использования, настало время для решительного изменения действующего в России инновационного законодательства.

Основная сложность в совершенствовании данного законодательства, по мнению М.В. Волюнкиной, заключается в том, что:

- не определено место законодательства об инновационной деятельности в существующей системе права;
- акты, посвященные инновационной деятельности, не поддаются какой-либо систематизации;
- акты, посвященные инновационной деятельности, перегружены нормами иных отраслей права (административного, налогового) <24>.

<24> См.: Волюнкина М.В. Правовое регулирование инновационной деятельности: проблемы теории. М.: Аспект Пресс, 2007. С. 62.

Данное утверждение, безусловно, верно. Однако сложность в совершенствовании инновационного законодательства, на наш взгляд, в том, что в государстве не совсем верно определены приоритеты. В

Сводном аналитическом докладе Счетной палаты РФ от 27 декабря 2002 г. отмечалось: "...в годы реформ научный фактор был фактически исключен из числа стратегических государственных приоритетов" <25>. Российская экономика давно находится в системном кризисе, и выход из него лежит лишь через создание высокотехнологичных отраслей промышленности, активность которых жестко зависит от создания новых разработок, появляющихся в науке.

<25> Законодательство о науке: современное состояние и перспективы развития / Отв. ред. В.В. Лапаева. М.: Норма, 2004. С. 345.

Системность кризиса именно в том, что в научном секторе все меньше остается людей, способных создавать инновационные разработки. Таким образом, приоритет должен быть отдан обустройству научной сферы, способной создавать научный капитал.

Здесь нас подстерегает главная правовая опасность современности - затрудненность оборота научных результатов. Связано это с тем, что Академия наук РФ - государственное учреждение, а передавать разработки необходимо в предпринимательский сектор, представленный частным капиталом.

На первый взгляд проблемы нет. Существует гражданское законодательство, регулирующее оборот имущества и имущественных прав. Научный институт Академии наук РФ после создания разработки, закрепления прав на нее и получения разрешения у соответствующих органов государства на отчуждение выставляет инновацию на торги, заключает договор с победителем торгов и наполняет свой бюджет и бюджет государства. Однако эта схема, простая и понятная, на практике не работает.

Не работает она при этом не из-за того, что ч. 4 ГК РФ недостаточно эффективно регулирует договорные отношения по использованию результатов интеллектуальной деятельности. Главным тормозом является неразработанность той части административного законодательства, которая касается управленческих взаимоотношений, связующих разработчика с органами государства и дающих разрешение на свободное использование новшества, неразработанность той части администрирования, которая касается налогового стимулирования высокотехнологичного производства. К сожалению, здесь до конца не изжит принцип равного налогообложения всех участников рынка, нанесший нашей экономике значительный урон.

К администрированию необходимо отнести и отношения в земельной сфере. Первый опыт создания инновационных территорий показал, что именно выделение земли под технопарк упиралось в невозможность быстрого решения данного вопроса.

Обычная практика оформления прав на землю показывает, что этот процесс затягивается в среднем на три года. Именно столько времени потребовалось для оформления права на землю под технопарк Новосибирского Академгородка - землю предоставила мэрия г. Новосибирска. Примечательно то, что 14 января 2003 г. на заседании Совета по науке и высоким технологиям при Президенте РФ председатель Сибирского отделения РАН академик Н.Л. Добрецов представил анализ функционирования наукоградов и предложения по совершенствованию законодательства в этой области. Главным итогом заседания Совета было поручение Президента РФ Правительству России подготовить концепцию развития территорий, на которых сосредоточен большой научный потенциал, "с целью вовлечения их в развитие инновационной экономики" <26>. Если посмотреть на этот процесс исторически, то станет ясно, что аналогии есть. Так, создавая Сибирское отделение Академии наук, Правительство СССР ни словом не обмолвилось о выделении участка земли под стройку: "Организовать Сибирское отделение Академии наук СССР и построить для него научный городок близ города Новосибирска, помещения для научных учреждений и благоустроенные жилые дома для сотрудников в районах Сибири и Дальнего Востока" <27>.

<26> Российская академия наук. Сибирское отделение: Исторический очерк / Е.Г. Водичев, С.А. Красильников, В.А. Ламин и др. Новосибирск: Наука, 2007. С. 444.

<27> Постановление Совета Министров СССР от 18 мая 1957 г. "О создании Сибирского отделения Академии наук СССР" // Решения партии и Правительства по хозяйственным вопросам. 1917 - 1967. М., 1968. Т. 4. 1953 - 1961. С. 347.

Стимулирование научного процесса невозможно без предоставления благоустроенных жилых домов для сотрудников и выплаты достойной заработной платы. К сожалению, о совершенствовании законодательства в данной сфере речь пока что не ведется.

Поскольку наши ученые продолжают реализацию наработок за твердо конвертируемую валюту за рубеж, нашим предпринимателям не достается то, что можно назвать прорывным продуктом. Разного рода усовершенствования и улучшения почти не изменяют главного экономического показателя производимого продукта - его потребительской стоимости, а следовательно, не увеличивают прибыль

предпринимателей.

Выводы

В юриспруденции используются точные дефиниции в целях единообразного понимания тех или иных процессов. Это принципиальное положение любой науки, позволяющее людям понимать друг друга. К сожалению, в экономике и юриспруденции не выработано четких определений таких понятий, как "инновации", "инновационная деятельность", "инновационный продукт" и т.д. В таких условиях невозможно осуществить единообразное регулирование инновационных отношений в обществе, дальнейшее наращивание технического потенциала.

Категория "инновационное общество" взаимосвязана с категорией "информационное общество". Информационное общество - качественная характеристика инновационного общества, достижение которой возможно при активной роли государства в этом вопросе. В 2008 г. Президентом РФ утверждена Стратегия развития информационного общества в РФ, реализация которой позволит приблизиться к идее создания в России информационного общества.

Информация выведена из состава объектов гражданских прав с 1 января 2008 г., но в отношении прав на информационные ресурсы возможно возникновение гражданских прав и совершение сделок по приобретению и отчуждению последних. Действует специальное законодательство, посвященное коммерческой тайне, секретам производства (ноу-хау), государственной, служебной и профессиональной тайне. В отношении этих объектов может быть введен режим коммерческой тайны при условии, что они имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность, к ним отсутствует свободный доступ на законном основании и в их отношении обладателем введен режим коммерческой тайны.

Общественные отношения могут развиваться адекватно только в том случае, если им это позволяют правовые нормы. Правовые нормы могут быть как катализатором, так и тормозом общественных процессов. В инновационной сфере действуют отдельные нормы права и даже нормативные акты, но они не приведены в систему и поэтому не могут оказывать существенного влияния на происходящие в обществе процессы. Такое положение следует исправить путем принятия единого федерального нормативного акта.

Правовое регулирование предполагает осознание того, что является товаром и на какой объект возникает право.

Исследованием этого вопроса наши соотечественники начали заниматься еще в позапрошлом веке, но процесс совершенствования теории и законодательства продолжается в целях улучшения условий жизни в России.

Контрольные вопросы и задания

1. Дайте определение понятий инновации, инновационной деятельности, инновационного цикла.
2. Перечислите виды субъектов, осуществляющих инновационную деятельность.
3. Опишите влияние инновационной деятельности на экономические и правовые процессы, происходящие в стране.
4. Дайте определение понятия информационного общества.
5. Выделите общее и особенное инновационного и информационного общества.
6. Какова государственная политика в информационной сфере?
7. Каково место судебной практики в системе источников инновационного права?
8. Какова роль локальных актов, актов органов местного самоуправления как источников инновационного права?
9. Охарактеризуйте Конституцию РФ как источник инновационного права.
10. Как происходит регулирование товарно-денежных отношений в инновационной сфере России?
11. Охарактеризуйте защиту конкуренции в инновационной сфере.
12. Обоснуйте необходимость совершенствования российского законодательства об инновационной деятельности в целях диверсификации экономики страны.
13. Какова современная законодательная основа инновационной деятельности?

Библиографический список

- Аршев А.Г. Организационно-правовые аспекты внедрения информационных технологий // Информационное право. 2007. N 2.
- Афонин И.В. Инновационный менеджмент: Учеб. пособие. М.: Гардарики, 2005.
- Бузник В.М., Лобурец Ю.В. Введение в инновационную деятельность в академических организациях.

Новосибирск: Изд-во СО РАН, 2003.

Валдайцев С.В. Антикризисное управление на основе инноваций: Учеб. М.: Проспект, 2005.

Волынкина М.В. Инновационное законодательство России. М.: Аспект Пресс, 2005. С. 7 - 62.

Волынкина М.В. Правовое регулирование инновационной деятельности: проблемы теории. М.: Аспект Пресс, 2007. С. 7 - 62, 81 - 92, 124 - 149.

Глушаченко Ю.Б. Организационно-правовые основы построения информационного пространства в современной России // Информационное право. 2007. N 2.

Голиченко О.Г. Национальная инновационная система России: состояние и пути развития / Рос. акад. наук. М.: Наука, 2006.

Городов О.А. Информационное право: Учеб. М.: Проспект, 2007. С. 14 - 31.

Городов О.А. Правовая инноватика (правовое регулирование инновационной деятельности). СПб., 2008. С. 14 - 38, 85 - 113, 366 - 403.

Иванова Н.И. Национальные инновационные системы / Ин-т мировой экономики и междунар. отношений. М.: Наука, 2002.

Ковалева Н.Н. Информационное право России: Учеб. пособие. М.: Дашков и Ко, 2007.

Модуль 2. УПРАВЛЕНИЕ ИННОВАЦИОННОЙ СФЕРОЙ РОССИИ

План

- 2.1. Полномочия Президента РФ по управлению инновационной сферой России.
- 2.2. Полномочия Правительства РФ по управлению инновационной сферой России.
- 2.3. Компетенция Роспатента РФ по управлению инновационной сферой.
- 2.4. Полномочия субъектов РФ по управлению инновационной сферой.
- 2.5. Полномочия муниципалитетов РФ по управлению инновационной сферой.

2.1. Полномочия Президента РФ по управлению инновационной сферой России

Формирование и реализация государственной инновационной политики невозможны без согласованных усилий Президента РФ как главы государства, законодательных и исполнительных органов власти на федеральном и региональном уровнях, научного сообщества страны. В соответствии с ч. 3 ст. 80 Конституции РФ основные направления внутренней политики государства определяются Президентом РФ.

Правовая возможность формирования и реализации государственной инновационной политики закреплена конституционными положениями о том, что Президент РФ определяет направления внутренней политики в соответствии с федеральными законами (ст. 80), издает указы и распоряжения, которые не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам (ст. 90).

Правовая граница формирования и реализации государственной инновационной политики Президентом РФ определена ст. ст. 71, 72 Конституции РФ. В соответствии с п. "о" ст. 71 Конституции РФ в ведении РФ находится правовое регулирование интеллектуальной собственности. В соответствии с п. "е" ст. 72 Конституции РФ в совместном ведении РФ и субъектов РФ находятся общие вопросы науки.

Президент РФ в соответствии с п. 1 ст. 13 Федерального закона от 23 августа 1996 г. N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике" (далее - Закон о науке) определяет направления государственной научно-технической политики на среднесрочный и долгосрочный периоды на основе специального доклада Правительства РФ. Данное положение Закона критиковалось в доктрине <28>. В частности, было высказано верное замечание о том, что в соответствии с ч. 3 ст. 80 Конституции РФ Президент РФ "определяет основные направления внутренней и внешней политики государства". В Законе о науке отсутствует указание на то, что Президент РФ определяет эти направления "в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами".

<28> См., например: Лапаева В.В. Государственная научно-техническая политика: актуальные проблемы правового обеспечения // Законодательство о науке: современное состояние и перспективы развития / Отв. ред. В.В. Лапаева. М.: Норма, 2004. С. 18.

Не определен правовой статус документа, в котором Президент РФ обозначает основные направления государственной научно-технической политики. Так, в марте 2002 г. по итогам совместного заседания Совета Безопасности РФ, президиума Госсовета РФ и Совета по науке и высоким технологиям при Президенте РФ были приняты "Основы политики РФ в области развития науки и технологий на период

до 2010 г. и дальнейшую перспективу". По мнению В.П. Рассохина, "роль правового акта этот документ не может выполнять, поскольку он был утвержден почему-то не указом Президента РФ, а протокольным решением (такой нормативно-правовой формы ни Конституция, ни законы России не предусматривают, а теория права не знает)" <29>.

<29> Рассохин В.П. Положение науки в России и его правовое оформление // Законодательство о науке: современное состояние и перспективы развития / Отв. ред. В.В. Лапаева. М.: Норма, 2004. С. 58.

В такой же форме утверждена и Стратегия развития информационного общества в РФ. Оформление значимых для общества документов в виде протокольных решений не способствует реализации государственной политики в области науки со стороны Правительства РФ, так как согласно ч. 1 ст. 115 Конституции РФ Правительство РФ издает свои акты на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ.

Послание Президента РФ о положении в РФ и предложения Правительства РФ в соответствии с п. 2 ст. 13 Закона о науке являются основаниями для определения законодательным органом государственной власти РФ при утверждении федерального бюджета годовых объемов средств, выделяемых для выполнения федеральных научно-технических программ и проектов, объема финансирования научных организаций и размера средств, направляемых в федеральные фонды поддержки научной и (или) научно-технической деятельности.

По представлению Президента РФ или Правительства РФ создаются, реорганизуются и ликвидируются Законом о науке (п. 1 ст. 6) **государственные академии наук**. На государственные академии наук возложена обязанность ежегодно представлять в Правительство РФ:

- отчеты о своей научной, научно-организационной и финансово-хозяйственной деятельности;
- отчеты о своей научно-организационной деятельности, финансово-хозяйственной деятельности;
- предложения о приоритетных направлениях развития исследований в соответствующих отраслях науки и техники.

В области военно-технического сотрудничества **Президент РФ по представлению Правительства РФ утверждает список продукции военного назначения**, разрешенной к передаче иностранным заказчикам, а также список государств, в которые разрешена передача продукции военного назначения, указанной в списке продукции военного назначения, разрешенной к передаче иностранным заказчикам <30>.

<30> Федеральный закон от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами".

Кроме того, **Президент РФ определяет порядок лицензирования в РФ ввоза и вывоза продукции военного назначения**, экспорт и импорт которой подлежат контролю и осуществляются по лицензиям, принимает решения по вопросам сотрудничества с иностранными государствами в области разработок продукции военного назначения. Организации, осуществляющими внешнеторговую деятельность в отношении продукции военного назначения, являются, в частности, государственные посредники - специализированные организации, созданные по решению Президента РФ в форме федерального государственного унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, либо в форме открытого акционерного общества, 100% акций которого находится в федеральной собственности или передано некоммерческой организации, созданной РФ в форме государственной корпорации.

Президент РФ принимает решения о проведении переговоров о заключении международных договоров РФ в области военно-технического сотрудничества по представлению Правительства РФ.

Несмотря на значительный объем полномочий Президента РФ, в России не выстроена вертикаль власти в инновационной сфере, т.е. нет того дирижера, по взмаху палочки которого зазвучал бы оркестр инновационных свершений. Это положение нуждается в скорейшем совершенствовании для отладки механизма инновационного процесса.

2.2. Полномочия Правительства РФ по управлению инновационной сферой России

В состав Правительства РФ входят:

- Председатель Правительства РФ;
- члены Правительства РФ;
- заместители председателя Правительства РФ;

- федеральные министры.

В ст. 114 Конституции РФ закреплен открытый перечень полномочий Правительства РФ. Отдельные полномочия Правительства РФ могут быть возложены на него Конституцией РФ, федеральными законами, указами Президента РФ. **Для создания инновационно ориентированной экономики важны такие конституционные полномочия Правительства РФ**, как:

- разработка и представление Госдуме федерального бюджета и обеспечение его исполнения;
- представление Госдуме отчета об исполнении федерального бюджета;
- обеспечение проведения в РФ единой финансовой, кредитной и денежной политики;
- обеспечение проведения в РФ единой государственной политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, экологии;
- осуществление управления федеральной собственностью;
- осуществление мер по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики РФ.

Расширенный перечень полномочий изложен в Федеральном конституционном законе от 17 декабря 1997 г. N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации", понимаемый как компетенция данного органа государства. Данный Закон не обозначил полномочия Правительства РФ в области инноваций, однако их можно вывести из содержания гл. 3 "Полномочия Правительства Российской Федерации" путем ее толкования.

В ст. 13 закреплены **общие полномочия Правительства РФ**. В частности, Правительство РФ:

- организует реализацию внутренней и внешней политики РФ;
- осуществляет регулирование в социально-экономической сфере;
- обеспечивает единство системы исполнительной власти в РФ, направляет и контролирует деятельность ее органов;
- формирует федеральные целевые программы и обеспечивает их реализацию;
- реализует предоставленное ему право законодательной инициативы.

В последующих статьях Закона раскрываются **полномочия Правительства в таких конкретных сферах деятельности**, как:

- экономическая;
- бюджетная, финансовая, кредитная и денежная;
- социальная;
- наука, культура, образование;
- природопользование и охрана окружающей среды;
- обеспечение законности, прав и свобод граждан, борьба с преступностью;
- обеспечение обороны и государственной безопасности;
- внешняя политика и международные отношения.

Кроме того, полномочия Правительства РФ закреплены в федеральных законах. В частности, в соответствии с Законом о науке Правительство РФ вправе:

- устанавливать порядок проведения научных исследований и использования научных и (или) научно-технических результатов, которые могут создать угрозу безопасности Российской Федерации, здоровью граждан, окружающей среде;
- лицензировать отдельные виды научной и (или) научно-технической деятельности;
- вводить в предусмотренных законодательством Российской Федерации случаях ограничения на право использования отдельных научных и (или) научно-технических результатов, распространяя на них режим секретности и осуществляя надзор за его соблюдением.

Правительство РФ определяет полномочия федеральных органов исполнительной власти в области формирования и реализации единой государственной научно-технической политики, утверждает федеральные научные и научно-технические программы и проекты по приоритетным направлениям развития науки и техники.

Правительством РФ может присваиваться статус государственного научного центра научной организации, которая находится в ведении федерального органа исполнительной власти или государственной академии наук и ее региональных отделений, которая имеет уникальное опытно-экспериментальное оборудование, располагает научными работниками и специалистами высокой квалификации и научная и (или) научно-техническая деятельность которой получила международное признание.

Цели и основные направления государственной поддержки инновационной деятельности определяются в рамках Стратегии инновационного развития Российской Федерации, принимаемой Правительством Российской Федерации <31>.

<31> Стратегия инновационного развития Российской Федерации на период до 2020 года, утв.

распоряжением Правительства РФ от 8 декабря 2011 г. N 2227-р.

Реестры федерального имущества, передаваемого Российской академии наук, отраслевым академиям наук (Российская академия сельскохозяйственных наук, Российская академия медицинских наук, Российская академия образования, Российская академия архитектуры и строительных наук, Российская академия художеств), а также перечни организаций, подведомственных государственным академиям наук, утверждаются Правительством РФ.

Правительство РФ утверждает уставы государственных академий наук, а также утверждает в должности президента академии наук.

В целях обеспечения стабильности финансирования фундаментальных научных исследований Правительством РФ принимается программа фундаментальных научных исследований государственных академий наук на срок не менее чем пять лет.

Правительством РФ устанавливаются оклады за звания действительных членов, членов-корреспондентов государственных академий наук, по представлению общего собрания государственной академии наук устанавливается численность ее действительных членов и членов-корреспондентов.

Правительство РФ вправе устанавливать для федеральных государственных научных организаций обязательный государственный заказ на выполнение научных исследований и экспериментальных разработок.

Правительство РФ обеспечивает создание федеральных информационных фондов и систем в области науки и техники, осуществляющих сбор, государственную регистрацию, аналитическую обработку, хранение и доведение до потребителей научной и технической информации, содействует изданию научной и научно-технической продукции, приобретению научных журналов, книг, иных печатных изданий о научных и (или) научно-технических результатах за пределами территории РФ.

Правительство РФ гарантирует субъектам научной и (или) научно-технической деятельности доступ к указанной информации, право на ее приобретение и обеспечивает им доступ в международные информационные фонды и системы в области науки и техники.

В соответствии с Федеральным законом от 7 апреля 1999 г. N 70-ФЗ "О статусе наукограда Российской Федерации" статус наукограда присваивается муниципальному образованию Правительством РФ с установлением срока этого статуса. При присвоении муниципальному образованию статуса наукограда, Правительство РФ утверждает приоритетные для данного наукограда направления научной, научно-технической, инновационной деятельности, экспериментальных разработок, испытаний, подготовки кадров в соответствии с государственными приоритетными направлениями развития науки, технологий и техники РФ.

Полномочия Правительства РФ в инновационной сфере закреплены и в иных нормативных актах. Так, **в ГК РФ закреплены полномочия Правительства по регулированию взаимоотношений в области интеллектуальной деятельности.**

В ст. 1232 ГК РФ сказано: "В случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит в соответствии с настоящим Кодексом государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно и переход исключительного права на такой результат или на такое средство без договора, также подлежат государственной регистрации, порядок и условия которой устанавливаются Правительством РФ".

В соответствии со ст. 1244 ГК РФ государственная аккредитация организаций по управлению правами на коллективной основе осуществляется на основании открытости процедуры и учета мнения заинтересованных лиц, включая правообладателей, в порядке, определяемом Правительством РФ <32>.

<32> См.: Положение о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, утв. Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 992.

Согласно ст. 1245 ГК РФ, перечень оборудования и материальных носителей, а также размер и порядок сбора соответствующих средств утверждаются Правительством РФ. Порядок распределения вознаграждения и его выплаты устанавливается Правительством РФ.

Правительство РФ вправе передавать часть своих полномочий иным органам. Так, в соответствии со ст. 1246 ГК РФ Правительство РФ вправе уполномочить иные органы осуществлять действия по охране и использованию секретных изобретений.

Правительство РФ устанавливает перечень юридически значимых действий, за совершение которых взимаются патентные и иные пошлины (ст. 1249 ГК РФ).

В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования). Размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты определяются Правительством РФ <33>.

<33> См.: Правила выплаты автору вознаграждения при публичной перепродаже оригиналов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 19 апреля 2008 г. N 285.

Правила сбора, распределения и выплаты вознаграждения за публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, а также ее сообщение в эфир или по кабелю устанавливаются Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 988.

В соответствии со ст. 1422 ГК РФ Правительство РФ устанавливает перечень родов и видов растений, использование растительного материала которых не является нарушением исключительного права на селекционное достижение.

Случаи, в которых допускается безвозмездная передача права на технологию, определяются Правительством РФ.

Правительство РФ устанавливает расходы на оплату труда членам президиума и работникам аппарата президиума Российских академий наук <34>.

<34> См., например: Постановление Правительства РФ от 27 февраля 2008 г. N 119 "Об оплате труда членов президиума и работников аппарата президиума Российской академии образования"; Постановление Правительства РФ от 27 февраля 2008 г. N 120 "Об оплате труда членов президиума и работников аппарата президиума Российской академии художеств"; Постановление Правительства РФ от 28 февраля 2008 г. N 126 "Об оплате труда членов президиума и работников аппарата президиума Российской академии медицинских наук".

Правительство РФ присуждает премии в области науки и техники <35>.

<35> См., например: Постановление Правительства РФ от 6 февраля 2001 г. N 89 "Об утверждении Перечня международных, иностранных и российских премий за выдающиеся достижения в области науки и техники, образования, культуры, литературы и искусства, суммы которых, получаемые налогоплательщиками, не подлежат налогообложению".

Правительство РФ вправе устанавливать минимальные ставки вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы - ст. 1370 ГК РФ.

Правительство РФ пошло на то, чтобы предоставить министерствам, службам и агентствам полномочия по оказанию следующей поддержки предпринимателям в инновационной сфере <36>:

<36> Постановление Правительства РФ от 16 ноября 2012 г. N 1172 "О полномочиях федеральных органов исполнительной власти в области государственной поддержки инновационной деятельности".

- а) предоставление информационной поддержки;
- б) предоставление консультационной поддержки, содействие в формировании проектной документации;
- в) формирование спроса на инновационную продукцию;
- г) финансовое обеспечение;
- д) реализация целевых программ, подпрограмм и проведение мероприятий в рамках государственных программ Российской Федерации;
- е) поддержка экспорта;
- ж) обеспечение инфраструктуры.

Правительство РФ призвано руководить инновационным процессом в стране, но для полноценного осуществления данной деятельности статус Правительства РФ нуждается в уточнении, а законодательство о полномочиях Правительства РФ в инновационной сфере - в совершенствовании. Речь идет о значительном расширении полномочий Правительства РФ в инновационной сфере с целью получения действенного и работоспособного органа, положение которого позволяло бы ему активно вмешиваться в те процессы, которые ведут к достижению в стране прогресса и изобилия.

2.3. Компетенция Роспатента РФ по управлению инновационной сферой России

В соответствии с Указом Президента РФ от 24 мая 2011 г. N 673 Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам переименована в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) с передачей ее функций по принятию нормативных правовых актов в установленной сфере деятельности Министерству экономического развития РФ <37>. Постановлением Правительства РФ от 21 марта 2012 г. N 218 утверждено Положение о Федеральной службе по интеллектуальной собственности и определена его структура.

<37> См.: Положение о Министерстве экономического развития Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 5 июня 2008 г. N 437.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по правовой защите интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, а также контролю и надзору в установленной сфере деятельности в отношении государственных заказчиков и организаций - исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, оказанию государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, программ для электронно-вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров.

Роспатент согласно указанному Положению представляет в Министерство экономического развития РФ проекты федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ и другие документы, по которым требуется решение Правительства РФ, по вопросам, относящимся к сфере ведения Службы, а также обобщает практику применения законодательства Российской Федерации и готовит предложения по совершенствованию законодательства Российской Федерации в установленной сфере деятельности Службы.

Роспатент **осуществляет**:

- проверку в установленном порядке деятельности государственных заказчиков и организаций - исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ за счет средств федерального бюджета <38>;

<38> Административный регламент исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной функции по осуществлению контроля и надзора в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, а также контроля и надзора в установленной сфере деятельности в отношении государственных заказчиков и организаций-исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, утв. Приказом Министерства экономического развития РФ от 26 апреля 2013 г. N 234; Административный регламент исполнения Роспатентом государственной функции по осуществлению контроля и надзора в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, а также контроля и надзора в установленной сфере деятельности в отношении государственных заказчиков и организаций - исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, утв. Приказом Роспатента от 29 мая 2012 г. N 66.

- аттестацию и регистрацию патентных поверенных Российской Федерации, выдачу им регистрационных свидетельств, а также контроль за выполнением патентными поверенными требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

- рассмотрение и разрешение в административном порядке споров, возникающих в связи с защитой интеллектуальных прав в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания и

наименования мест происхождения товаров, с государственной регистрацией этих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов, с оспариванием предоставления этим результатам и средствам правовой охраны или с ее прекращением;

- учет переданных иностранным государствам лицензий на производство продукции военного назначения.

Помимо этого, Роспатент исполняет следующие полномочия:

- подтверждает урегулирование вопросов правовой защиты интересов государства в процессе передачи иностранным заказчикам и использования ими результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного назначения, которые содержатся в предусмотренной для передачи продукции военного назначения и права на которые принадлежат Российской Федерации;

- продлевает срок действия исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара, а также восстанавливает действие патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец;

- прекращает в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации, действие патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, правовую охрану товарного знака, знака обслуживания или наименования места происхождения товара, действие свидетельства об исключительном праве на такое наименование.

Роспатент является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление **государственной регистрации**:

- изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, программ для электронно-вычислительных машин, баз данных, топологий интегральных микросхем с выдачей на них в установленном порядке патентов и свидетельств, а также их дубликатов;

- договоров о распоряжении исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронно-вычислительных машин, базу данных, а также перехода без договора исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронно-вычислительных машин, базу данных;

- сделок, предусматривающих использование единой технологии за пределами Российской Федерации.

Осуществляя полномочия регистрационного органа, Роспатент ведет соответствующие реестры:

- Государственный реестр изобретений Российской Федерации;

- Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации;

- Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации;

- Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации;

- Перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков;

- Государственный реестр наименований мест происхождения товаров Российской Федерации;

- Реестр программ для электронно-вычислительных машин;

- Реестр баз данных;

- Реестр топологий интегральных микросхем;

- единый реестр результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, права на которые принадлежат Российской Федерации.

В соответствии с компетенцией указанного органа на Роспатент возложены обязанности по **публикации сведений**:

- о поданных заявках на изобретения, о государственной регистрации изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, программ для электронно-вычислительных машин, баз данных, топологий интегральных микросхем, а также о выданных патентах и свидетельствах;

- о действии исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, продлении его действия, его прекращении и возобновлении;

- о государственной регистрации договоров о распоряжении исключительным правом на

изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронно-вычислительных машин, базу данных, о государственной регистрации перехода без договора исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронно-вычислительных машин, базу данных, а также сделок, предусматривающих использование единой технологии за пределами Российской Федерации <39>.

<39> Положение об официальных изданиях Роспатента, утв. Приказом Роспатента от 10 сентября 2013 г. N 112.

Также Роспатент осуществляет ряд организационных полномочий, в частности, организует прием, регистрацию и экспертизу заявок на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, заявок на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на него, а также заявок на предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное наименование места происхождения товара <40> и др.

<40> Руководство по экспертизе заявок на изобретения, утв. Приказом Роспатента от 25 июля 2011 г. N 87.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности в целях реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право:

- привлекать в установленном порядке подведомственные федеральные государственные учреждения для проведения подготовительных работ в целях осуществления Службой юридически значимых действий в установленной сфере деятельности;

- заказывать проведение исследований, испытаний, экспертиз, анализов и оценок, а также научных исследований по вопросам, отнесенным к установленной сфере деятельности Службы;

- пресекать факты нарушения законодательства Российской Федерации в установленной сфере деятельности, а также применять предусмотренные законодательством Российской Федерации меры ограничительного, предупредительного и профилактического характера, направленные на недопущение и (или) ликвидацию последствий нарушений юридическими лицами и гражданами обязательных требований в установленной сфере деятельности;

- создавать совещательные и экспертные органы (советы, комиссии, группы, коллегии) в установленной сфере деятельности;

- давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к сфере деятельности Службы.

Роспатент непосредственно занимается регистрацией прав на результаты интеллектуальной деятельности и разбором всех споров и недоразумений. К сожалению, Роспатент не наделен конкретными полномочиями в инновационной сфере, и в остальном полномочия Роспатента носят явно декларативный характер <41>. Зависимость данного органа от решений Министерства экономического развития РФ очевидна. Такой способ управления инновационными процессами в стране замедляет их, сводя на нет все импульсы и колебания еще оставшейся новаторской среды нашего государства.

<41> Регламент Роспатента, утв. Приказом Роспатента от 4 февраля 2014 г. N 18.

Конечно, для достижения значимых результатов в инновационной сфере необходимо выстраивание "вертикали власти", посредством которой должно осуществляться руководство инноватикой в стране, поскольку без должного администрирования изобретательство или иной процесс не могут развиваться с должной динамикой. Исключительно лозунги и пожелания не могут служить основой для новаторства.

2.4. Полномочия субъектов РФ по управлению инновационной сферой

Важнейшие вопросы формирования и деятельности региональных органов законодательной и исполнительной власти, их полномочия и ответственность, порядок взаимодействия между собой и с федеральными органами государственной власти регламентируются ст. ст. 5, 65, 66, 67, 72, 73, 76, 77, 78, 85, 95, 104, 125, 129, 134, 136 Конституции РФ. Применительно к нашей теме особо значимы ст. ст. 71, 72 и 73 Конституции РФ, в которых исчерпывающим образом перечислены полномочия Федерации и

совместные полномочия Федерации и субъектов Федерации. Примечательно, что об инновационной деятельности в этих статьях речь не идет. Она оказывается вне пределов ведения РФ и полномочий РФ по предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ, т.е. согласно ст. 73 Конституции РФ находится в пределах ведения субъектов РФ.

Сущность инновационной деятельности определяется спецификой слова "инновационная" (термин "деятельность" вполне понятен). Согласно утверждению М.В. Волынкиной, инновационная деятельность включает в себя отношения, возникающие:

- а) в процессе создания нового знания, в частности научного результата и его востребованности;
- б) при оформлении интеллектуального продукта в материально-вещественный результат;
- в) при передаче прав на интеллектуальный результат.

Попадая в сферу правового регулирования, эти отношения становятся **гражданско-правовыми** <42>.

<42> См.: Волынкина М.В. Правовое регулирование инновационной деятельности. С. 87.

Нетрудно заметить, что данное мнение ориентирует нас не на деятельность, а на результат этой деятельности. Однако в науке часто запланированный результат достигнуть не удается. В этом случае, согласно выводам М.В. Волынкиной, данную деятельность нельзя считать инновационной. С этим утверждением трудно согласиться.

Представляется более верным определять инновационную деятельность как организующую, направляющую, обеспечивающую, стимулирующую, формирующую, т.е. предваряющую появление инновационного результата. В таком ракурсе инновационная деятельность не может попадать в гражданско-правовую сферу, хотя и выступает как имущественная. Инновационная деятельность является **административной** (управленческой, налоговой, бюджетной, финансовой, организационной и т.д.) применительно к тем субъектам, которые наделены властными и/или управленческими полномочиями. Инновационная деятельность будет исполнительной применительно к субъектам, работающим над получением инновационного результата (и это тоже инновационная деятельность, но совсем иного содержания).

Вопросы определения специфики инновационной деятельности как гражданско-правовой либо административно-правовой по своей сущности важны в рассматриваемом контексте в связи с тем, что гражданское законодательство и правовое регулирование интеллектуальной собственности отнесены согласно ст. 71 Конституции РФ к исключительному ведению Российской Федерации, а административное законодательство согласно ст. 72 Конституции является одним из предметов совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов.

Федеральным конституционным законом о Правительстве РФ в ст. ст. 4, 13, 28, 36, 43, 44 определены полномочия Правительства РФ и субъектов РФ. Об инновационной сфере в этом нормативном акте речи не идет.

Полномочия субъектов РФ закреплены в Федеральном законе от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации". Об этом сказано в преамбуле: "Образование, формирование, деятельность законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ, их полномочия и ответственность, порядок взаимодействия между собой и с федеральными органами государственной власти основываются на Конституции РФ и регулируются федеральными конституционными законами, настоящим федеральным законом, иными федеральными законами, конституциями (уставами), законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ". К сожалению, этот Закон также не конкретизирует вопросы, связанные с распределением полномочий в инновационной сфере, за исключением п. 53 ст. 26.3, в котором сказано, что к полномочиям органов государственной власти субъекта РФ по предметам совместного ведения, осуществляемым данными органами самостоятельно за счет средств бюджета субъекта РФ (за исключением субвенций из федерального бюджета), относится решение вопросов организации и осуществления региональных научно-технических и инновационных программ и проектов, в том числе научными организациями субъекта РФ.

Основные полномочия высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ закреплены в ст. 21: высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ разрабатывает и осуществляет меры по обеспечению комплексного социально-экономического развития субъекта РФ, участвует в проведении единой государственной политики в области финансов, науки, образования, здравоохранения, культуры, социального обеспечения и экологии.

Достигается это на основе разработки проекта бюджета субъекта РФ, а также проектов программ социально-экономического развития субъекта РФ. Высший исполнительный орган государственной власти

субъекта РФ обеспечивает исполнение бюджета субъекта РФ и готовит отчет об исполнении указанного бюджета и отчеты о выполнении программ социально-экономического развития субъекта РФ.

Системное рассмотрение полномочий органов государственной власти субъекта РФ, закрепленных в Конституции РФ, позволяет сделать вывод о том, что **субъектам не запрещено расходовать средства на инновационную сферу, отчет о ее развитии федеральный центр не требует.**

Законодательство регионального уровня должно определять полномочия органов власти субъекта Федерации в инновационной сфере, ключевую роль здесь играют уставы (конституции) субъектов РФ, также данные полномочия могут быть установлены в региональных законах о науке и научно-технической политике.

В субъектах Российской Федерации также принимаются различные программы, предусматривающие предоставление субсидий субъектам инновационной деятельности <43>.

<43> См.: Постановление Правительства Новосибирской области от 28 ноября 2011 г. N 532-п "О порядке предоставления субсидий субъектам инновационной деятельности на подготовку, осуществление трансфера и коммерциализацию технологий, включая выпуск опытной партии продукции, ее сертификацию, модернизацию производства и прочие мероприятия"; Приказ Министерства образования, науки и инновационной политики Новосибирской области от 4 октября 2012 г. N 2025 "Об утверждении ведомственной целевой программы "Развитие инновационной системы Новосибирской области на 2013 - 2015 годы".

Анализ правовых актов федерального и регионального уровней приводит к выводу о том, что регионы наделены недостаточными полномочиями в области инновационного развития территорий, мало уделяют внимания этим важным вопросам. Основная причина связана с отсутствием нормативного акта федерального уровня, посвященного вопросам регулирования инновационной деятельности; также на ситуацию влияют фактор невосприимчивости хозяйственного сектора экономики к нововведениям и ряд других, более мелких причин.

2.5. Полномочия муниципалитетов в РФ по управлению инновационной сферой

Общие правовые, территориальные, организационные и экономические принципы организации местного самоуправления в РФ, государственные гарантии его осуществления устанавливаются гл. 8 Конституции РФ и Федеральный закон от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации". В этих нормативных актах не закреплены полномочия муниципалитетов в инновационной сфере. Исключением является ст. 82.2 указанного Федерального закона, в которой сказано, что особенности организации местного самоуправления на территории инновационного центра "Сколково" устанавливаются Федеральным законом "Об инновационном центре "Сколково". Однако в ст. 132 Конституции РФ прописано положение о том, что органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, формируют, утверждают и исполняют местный бюджет, устанавливают местные налоги и сборы, осуществляют охрану общественного порядка, а также решают иные вопросы местного значения. Органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств. Реализация переданных полномочий подконтрольна государству.

Федеральный закон от 28 сентября 2010 г. N 244-ФЗ "Об инновационном центре "Сколково" был принят в 2010 году, состоит из 6 разделов, включает 21 статью. Ежегодно в Закон вносились изменения. Принимался Закон в целях развития исследований, разработок и коммерциализации их результатов по следующим направлениям:

- 1) энергоэффективность и энергосбережение, в том числе разработка инновационных энергетических технологий;
- 2) ядерные технологии;
- 3) космические технологии, прежде всего в области телекоммуникаций и навигационных систем (в том числе создание соответствующей наземной инфраструктуры);
- 4) медицинские технологии в области разработки оборудования, лекарственных средств;
- 5) стратегические компьютерные технологии и программное обеспечение.

Есть специальное законодательство, предусматривающее государственную поддержку муниципальных образований, которым присвоен статус наукограда <44>.

<44> См.: Федеральный закон от 7 апреля 1999 г. N 70-ФЗ "О статусе наукограда Российской

Федерации".

Наукоград РФ - муниципальное образование со статусом городского округа, имеющее высокий научно-технический потенциал, с градообразующим научно-производственным комплексом.

Специальный Закон <45> устанавливает правовой статус закрытого административно-территориального образования, регулирует особенности местного самоуправления, определяет меры по социальной защите граждан, проживающих и (или) работающих в нем, и их права.

<45> См.: Закон РФ от 14 июля 1992 г. N 3297-1 "О закрытом административно-территориальном образовании".

Закрытым административно-территориальным образованием признается имеющее органы местного самоуправления территориальное образование, в пределах которого расположены промышленные предприятия по разработке, изготовлению, хранению и утилизации оружия массового поражения, переработке радиоактивных и других материалов, военные и иные объекты, для которых устанавливается особый режим безопасного функционирования и охраны государственной тайны, включающий специальные условия проживания граждан.

В остальных муниципальных образованиях расходование денежных средств должно происходить по целевому назначению, и инноватика в бюджетных планах присутствовать не должна.

Муниципальные образования, являющиеся крупными научными центрами, принимают нормативные акты, направленные на финансовую поддержку инноваторов <46>.

<46> См.: Порядок предоставления субсидий в сфере инновационной деятельности, утв. Постановлением мэрии г. Новосибирска от 30 апреля 2014 г. N 3600; Порядок предоставления из бюджета города субсидий молодым ученым и специалистам в сфере инновационной деятельности, утв. Постановлением мэрии г. Новосибирска от 26 июля 2010 г. N 242; Постановление администрации г. Иркутска от 9 июля 2009 г. N 031-06-2339/9 "Об утверждении Положения о порядке предоставления субсидий из бюджета города Иркутска субъектам инновационной деятельности на возмещение затрат по выполнению работ (оказанию услуг) при осуществлении деятельности, направленной на реализацию инновационных проектов, приоритетных для города Иркутска"; Постановление Администрации города Хабаровска от 3 марта 2014 г. N 759 "О порядке оказания муниципальной поддержки субъектам инновационной деятельности из бюджета городского округа "Город Хабаровск" и др.

Так, в г. Новосибирске субсидии субъектам инновационной деятельности за счет средств бюджета города Новосибирска могут предоставляться при соблюдении следующих условий:

1) осуществление инновационной деятельности - выполнение работ и (или) оказание услуг по одному или нескольким направлениям:

- создание и организация производства принципиально новой или с новыми потребительскими свойствами продукции (товаров, работ, услуг);
- создание и применение новых или модернизация существующих способов (технологий) производства, распространения и использования продукции (товаров, работ, услуг);
- применение структурных, финансово-экономических, кадровых, информационных и иных инноваций (нововведений) при выпуске и сбыте продукции (товаров, работ, услуг), обеспечивающих экономию затрат или создающих условия для такой экономии;

2) осуществление инновационной деятельности в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности ОК 029-2001 по одному или нескольким видам деятельности, перечисленным в документе (химическое производство, производство машин и оборудования и др.).

Помимо этого, определено еще не менее двух десятков различных условий, при выполнении которых инноватор вправе рассчитывать на субсидию.

В 2013 году 26 промышленным организациям и 2 муниципальным организациям г. Новосибирска были предоставлены субсидии на реализацию инвестиционных проектов и производство инновационной продукции на общую сумму 41,7 млн. рублей. В целях развития производства инновационной продукции из бюджета города предоставлены субсидии 15 предприятиям на общую сумму 14,6 млн. рублей. Координационным советом по поддержке деятельности молодых ученых и специалистов определены 65 научных проектов - победителей конкурса. Общая сумма грантов в 2013 году составила 6,0 млн. рублей <47>.

<47> Решение Совета депутатов г. Новосибирска от 25 июня 2014 г. N 1141 "Об отчете об

исполнении плана социально-экономического развития города Новосибирска на 2013 год".

Сложнее принять посильное участие в создании новшеств тем территориям, бюджеты которых зависят от дотаций, но инновации - это не только создание наукоемкой продукции, это и мероприятия, направленные на совершенствование организационной, финансовой, бюджетной, технологической и иной деятельности. Представляется, что муниципалитет любого уровня должен заниматься работой по увеличению активности населения на своей территории, направленной на поиск инновационных решений с целью удешевления стоимости выпускаемой продукции, оказываемых услуг.

Выводы

Президент РФ в соответствии со ст. 80 Конституции РФ является главой государства, гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина, определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Для осуществления многочисленных функций Президент РФ наделяется законодательством существенными полномочиями, однако не имеет конкретных полномочий в инновационной сфере. Для гарантирования прав и свобод человека и гражданина, осуществления иных полномочий нужны материальные предпосылки, создание которых возможно лишь при создании инновационно развитой экономики.

Правительство РФ - орган исполнительной власти России, призванный претворять в жизнь политические и правовые решения. Действующее законодательство не содержит перечня полномочий Правительства РФ в инновационной сфере. Эту недоработку следует исправить путем внесения изменений в законодательные акты, определяющие правовой статус этого важнейшего для управления национальным хозяйством России органа.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности. Структурно эта служба входит в состав Министерства экономического развития РФ, выполняет важнейшие функции по закреплению прав на результаты интеллектуальной деятельности, но не наделена какими-либо полномочиями непосредственно в инновационной сфере.

В субъекте Федерации регулировать и осуществлять инновационные процессы призваны сразу несколько органов: законодательный, исполнительный и областной уполномоченный орган. Рассмотрение полномочий данных органов на примере законодательства Новосибирской области показало, что инновационные полномочия в чистом виде в законодательстве субъекта Федерации не получили пока что своего закрепления.

Муниципалитеты, не имеющие статуса закрытого административно-территориального образования или наукограда, в настоящее время не имеют права и возможности расходовать средства на инновационные цели <48>. Исключение закреплено в ч. 3 ст. 16.2 Федерального закона от 23 августа 1996 г. N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике", где **органам** местного самоуправления разрешено оказывать поддержку инноваторам в следующих формах:

<48> См.: Федеральный закон от 23 августа 1996 г. N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике"; Федеральный закон от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации".

- предоставления льгот по уплате налогов, сборов, таможенных платежей;
- предоставления образовательных услуг;
- предоставления информационной поддержки;
- предоставления консультационной поддержки, содействия в формировании проектной документации;
- формирования спроса на инновационную продукцию;
- финансового обеспечения (в том числе субсидии, гранты, кредиты, займы, гарантии, взносы в уставный капитал);
- реализации целевых программ, подпрограмм и проведения мероприятий в рамках государственных программ Российской Федерации;
- поддержки экспорта;
- обеспечения инфраструктуры;
- в других формах, не противоречащих законодательству Российской Федерации.

Однако, как верно замечает В.Е. Усанов: "Отсутствует механизм эффективного раскрытия и реализации инвестиционного потенциала отдельных территорий, подкрепленный формированием

необходимых внутренних источников саморазвития муниципальных образований" <49>.

<49> Научно-практический комментарий к Федеральному закону от 23 августа 1996 г. N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике" (постатейный) / Под ред. В.Е. Усанова. М.: ЮРКОМПАНИ, 2012.

Контрольные вопросы и задания

1. Перечислите полномочия Президента РФ в инновационной сфере в соответствии с Конституцией РФ.
2. Составьте перечень полномочий Президента РФ в инновационной сфере в соответствии с федеральными законами.
3. Дайте характеристику государственной поддержке талантливой молодежи в России.
4. Охарактеризуйте Правительство РФ как основной орган исполнительной власти, призванный осуществлять инновационное развитие национальной экономики.
5. Перечислите основные полномочия Правительства РФ в инновационной сфере.
6. Назовите действующие документы Правительства РФ в инновационной сфере.
7. Перечислите полномочия Роспатента РФ в инновационной сфере.
8. Как проводится аттестация и регистрация патентных поверенных?
9. Как распределяются полномочия между федеральным центром и субъектом Федерации при проведении инновационных мероприятий?
10. Есть ли проблема разделения полномочий между региональными и муниципальными органами управления инновационными процессами, в чем ее суть?
11. Назовите органы субъекта Федерации, полномочные проводить региональную инновационную политику.
12. Назовите полномочия департамента промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии.
13. Какова роль муниципалитета в кадровой подготовке инновационно ориентированной молодежи?
14. Перечислите права и обязанности муниципалитета в инновационной сфере.

Библиографический список

- Бовин А.А., Чередникова Л.Е., Якимович В.А. Управление инновациями в организациях: Учеб. пособие. М.: Омега-Л, 2006.
- Брукинг Э. Интеллектуальный капитал / Пер. с англ.; под ред. Л.Н. Ковалик. СПб.: Питер, 2001.
- Варфоломеева Ю.А. Интеллектуальная собственность в условиях инновационного развития: Моногр. М.: Ось-89, 2007.
- Волынкина М.В. Правовое регулирование инновационной деятельности: проблемы теории. М.: Аспект Пресс, 2007. С. 63 - 80, 93 - 123.
- Городов О.А. Правовая инноватика (правовое регулирование инновационной деятельности). СПб.: Юридическая книга, 2008. С. 39 - 86, 366 - 403.
- Законодательство о науке: современное состояние и перспективы развития / Отв. ред. В.В. Лапаева. М.: Норма, 2004. С. 14 - 56, 57 - 77.
- Кокурин Д.И. Инновационная деятельность. М.: Экзамен, 2001. С. 373 - 477.
- Медынский В.Г., Скамай Л.Г. Инновационное предпринимательство: Учеб. пособие. М.: ЮНИТИ, 2002.
- Ресурсы инноваций: организационный, финансовый, административный: Учеб. пособие / Под ред. И.П. Николаевой. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2003.
- Янсен Ф. Эпоха инноваций / Пер. с англ. М.: ИНФРА-М, 2002.
- Чурин Н.Ф. Интеллектуальная промышленная собственность в структуре мировой экономики: Моногр. М.: Экономика, 2005.
- Королев А.Н., Плешакова О.В. Об информации, информационных технологиях и о защите информации. Постатейный комментарий к Федеральному закону. М.: Юстицинформ, 2007.
- Ларичев В.Д., Трунцевский Ю.В. Защита авторского и смежных прав в аудиовизуальной сфере: уголов.-правовой и криминал. аспекты / Акад. нар. хоз-ва при Правительстве РФ. М.: Дело, 2004.
- Макагонова Н.В. Авторское право: Учеб. пособие / Под ред. Э.П. Гаврилова. М.: Юрид. лит., 1999.
- Плетнев К.И. Международное научно-техническое сотрудничество: Учеб. пособие / РАГС. М.: Изд-во РАГС, 2006.
-

КонсультантПлюс: примечание.
Учебник С.А. Сударикова "Право интеллектуальной собственности" включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2010.

Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: Учеб. М.: Велби; Проспект, 2008. С. 52 - 266.

Хохлов В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика. М.: Городец, 2008.

Модуль 3. АДМИНИСТРИРОВАНИЕ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ ИННОВАЦИОННЫХ ПРОДУКТОВ

План

- 3.1. Объекты авторского права.
- 3.2. Объекты патентного права.
- 3.3. Селекционные достижения.
- 3.4. Топологии интегральных микросхем.
- 3.5. Средства индивидуализации товаров, услуг и предоставляющих их лиц.

3.1. Объекты авторского права

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения (п. 1 ст. 1259 ГК РФ).

Для определения объекта авторского права ключевым является термин "произведение". Действующее законодательство России, как и предшествующее ему, не содержит определения произведения.

Г.Ф. Шершеневич определяет литературное произведение как "продукт духовного творчества, облеченный в письменную или словесную форму и предназначенный к обращению в обществе" и выделяет следующие признаки литературного произведения:

- 1) это продукт духовной деятельности человека;
- 2) произведение имеет внешнюю форму, через посредство которой этот продукт становится доступным для других и в которой получает закрепление;
- 3) произведение предназначается к обращению в обществе, к литературному обороту <50>.

<50> Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. Казань, 1891. С. 155.

Легального определения термина "произведение" нет, поэтому сформулировано немало дефиниций. Более предпочтительным считается определение В.И. Серебровского: "Произведение - это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения" <51>.

<51> Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М.: АН СССР, 1956. С. 32.

Следует согласиться с мнением С.С. Лосева: "Любая попытка дать легальное определение понятию "произведение", очевидно, не даст желаемого результата - исчерпывающим образом определить данный объект правовой охраны. Поэтому законодатель ограничивается тем, что указывает на ряд признаков, которыми произведение должно обладать для того, чтобы признаваться объектом авторского права" <52>.

<52> Лосев С.С. Авторское право: нац. и междунар. законодательство. Минск: Ураджай, 2000. С. 42.

Таким образом, общепризнано, что произведение - идеальный продукт творящего субъекта. Для восприятия и оценки качества произведения автору необходимо его объективировать, т.е. придать произведению форму, доступную для восприятия окружающими. Именно с момента получения произведением определенной формы автор получает охрану своего произведения по авторскому праву.

В ГК РФ существует указание на следующие признаки произведения как объекта авторского права:

- 1) произведение должно относиться к сферам науки, литературы или искусства - ст. 1259;
- 2) произведение должно представлять собой результат творческой деятельности - ст. 1257;
- 3) произведение должно существовать в объективной форме - п. 3 ст. 1259;

- 4) произведение может быть обнародованным или необнародованным - п. 3 ст. 1259;
- 5) произведение может быть любого достоинства и назначения - п. 1 ст. 1259;
- 6) способ выражения произведения может быть любым - ч. 3 ст. 1259;
- 7) идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования не могут быть объектом авторского права - п. 5 ст. 1259;
- 8) официальные документы, государственные (муниципальные) символы и знаки, произведения народного творчества, сообщения о событиях и фактах не могут быть объектами авторских прав - п. 6 ст. 1259.

Содержание произведения для авторского права юридически безразлично. Авторское право охраняет произведение независимо от назначения и достоинства последнего. Существуют разные подходы к определению того, что составляет форму, а что - содержание произведения. По мнению Э.П. Гаврилова, "у произведений художественной литературы содержание составляют: тема, материал, сюжет, идея (идейное содержание), а форму - художественные образы и язык произведения. В научной, технической, учебной и иной литературе (кроме художественной) к элементам содержания относят: научные факты, гипотезы, теории, их систематизацию; форма же такого произведения состоит в системе изложения материала: последовательности изложения научных идей и в языке" <53>.

<53> Гаврилов Э.П. Издательство и автор: вопросы и ответы по авторскому праву. М.: Книга, 1991. С. 9.

А.П. Сергеев считает, что к охраняемым элементам научного произведения относятся внешняя форма, т.е. его язык, включающий особые научные знаки и символы, и внутренняя форма, которую образуют принятая автором последовательность изложения научных понятий, логика, система раскрытия научных идей и расположение материала <54>.

<54> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. С. 119.

Авторы Литературного энциклопедического словаря полагают, что "отдельные стороны, уровни и элементы литературного произведения, имеющие формальный характер (стиль, жанр, композиция, речь художественная, ритм), содержательный (тема, фабула, конфликт, характеры и обстоятельства, идея художественная, тенденция) или содержательно-формальный (сюжет), выступают и как единые, целостные реальности формы и содержания" <55>.

<55> Литературный энциклопедический словарь / Под общ. ред. В.М. Кожевникова, П.А. Николаева. М.: Сов. Энциклопедия, 1987. С. 471.

Термин "**творчество**" также не имеет легального определения, поэтому существует несколько известных дефиниций.

Э.П. Гаврилов считает, что "под творчеством понимается деятельность человека, порождающая нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью" <56>.

<56> Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. М.: Наука, 1984. С. 83.

В.И. Серебровский писал, что "творчество - это сознательный и в большинстве случаев весьма трудоемкий процесс, имеющий своей целью достижение определенного результата" <57>.

<57> Серебровский В.И. Указ. соч. С. 34.

По мнению О.С. Иоффе, "творчество является интеллектуальной деятельностью, завершающейся производящим актом, в результате которого появляются новые понятия, образы и (или) формы их воплощения, представляющие собой идеальное отражение объективной действительности" <58>.

<58> Иоффе О.С. Советское гражданское право. Л., 1965. С. 5.

Мы будем исходить из того, что **творчество** - это деятельность человека (или нескольких людей), преобразующая природный и социальный мир в соответствии с целями и потребностями человека и человечества на основе объективных законов действительности.

Творческой общепринято признавать только созидательную деятельность, разрушительную (нарушающую, расстраивающую, уничтожающую) деятельность творческой не признают в силу того, что она не создает качественно нового, полезного объекта.

Качественно творчество характеризуется неповторимостью (по характеру осуществления и результату), оригинальностью (самостоятельностью, неподражаемостью).

Успехи информатики, передача техническим устройствам поддающихся формализации умственных операций резко повысили интерес к творческим действиям личности, которые не могут быть формализованы. Предпринимаются активные попытки технического моделирования творческой деятельности.

При помощи права невозможно регулировать творчество как психологический процесс созидания нового ввиду того, что поведение творческой личности не является типичным, повторяемым и предсказуемым. Однако творческая деятельность предполагает создание новых объектов, выступающих в какой-либо материальной форме, и тогда право может служить регулятором, позволяющим упорядочить общественные отношения, возникающие между творцом и окружающими его субъектами. Законодательство России различает два вида творческой деятельности: по созданию произведений науки, литературы, искусства, а также технических решений и промышленных образцов.

Степень творчества связана с художественностью произведения - качественным показателем творческого труда автора. "...Художественность, например, хоть бы в романисте, - отмечал Ф.М. Достоевский, - есть способность до того ясно выразить в лицах и образах романа свою мысль, что читатель, прочтя роман, совершенно так же понимает мысль писателя, как сам писатель понимал ее, создавая свое произведение. Следственно, попросту: художественность в писателе есть способность писать хорошо" <59>.

<59> Литературный энциклопедический словарь / Под общ. ред. В.М. Кожевникова, П.А. Николаева. М.: Сов. Энциклопедия, 1987. С. 489.

В юридической литературе неоднократно обсуждался такой элемент творчества, как **новизна произведения**. Обзор литературы по этому вопросу дан в работе Э.П. Гаврилова <60>. Мнения ученых разделились: одни считают новизну самостоятельным признаком, присущим объекту авторского права, другие (В.А. Рассудовский, А.П. Сергеев, Э.П. Гаврилов) - полагают, что признак новизны как самостоятельный критерий охраны произведения является излишним, поскольку он полностью поглощается признаком творчества.

<60> Гаврилов Э.П. Советское авторское право. С. 83 - 85.

Необходимо подчеркнуть, что для авторского права имеет значение новизна формы, но не содержания.

История литературы знает немало примеров, когда заимствовались тема, сюжет, содержание для создания нового произведения. Известно, что создатель "Декамерона" Дж. Боккаччо заимствовал некоторые сюжеты из "Новеллино" - средневекового сборника новелл. В частности, сюжет знаменитой притчи о кольцах фактически идентичен в "Новеллино" и "Декамероне", но Боккаччо вносит в этот сюжет такие изменения, которые резко меняют всю атмосферу рассказа.

В.П. Катаев в романе "Алмазный мой венец" вспоминает, как подарил своему другу и брату сюжет и план книги "12 стульев".

Неоднократно эксплуатировался художественный образ дон Жуана, созданный испанским драматургом Тирсо де Молина в 1630 г. в драме "Севильский озорник, или Каменный гость". Так, он был воспроизведен в произведениях Ж.Б. Мольера, Э. Гофмана, А. Мюссе, В.А. Моцарта, Дж. Байрона, А.С. Пушкина, А.К. Толстого и т.д.

Законодательством ряда стран закреплено такое условие охраноспособности произведения, как **оригинальность**. Российским законом это требование не установлено. Однако Э.П. Гаврилов отмечает, что под охраняемым произведением имеется в виду оригинальный творческий результат <61>. В глоссарии терминов по авторскому праву и смежным правам Всемирной организации интеллектуальной собственности говорится: "Произведения, имеющие право на охрану авторским правом, как правило, все являются оригинальными продуктами интеллектуального творчества, выраженными в воспроизводимой форме" <62>.

<61> Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах". М., 1996. С. 26.

<62> Глоссарий терминов по авторскому праву и смежным правам Всемирной организации

интеллектуальной собственности (ВОИС). Женева, 1981. С. 268.

Оригинальность в творчестве понимается как самостоятельность, неподражительность, нетождественность, непохожесть.

В ранее действовавшем в России и современном законодательстве устанавливается, что авторское право распространяется на произведения, независимо от достоинств и назначения последних. Однако известны высказывания некоторых ученых, предлагавших охранять только общественно полезные произведения, но такая точка зрения встретила решительный отпор. "Надо различать охраноспособность самого произведения и целесообразность его использования. Если произведение нецелесообразно использовать в силу содержащихся в нем ошибок либо в связи с его непригодностью по каким-либо другим мотивам, то это не значит, что такое произведение не должно признаваться пользующимся охраной по авторскому праву" <63>, - совершенно справедливо отмечал Э.П. Гаврилов. Однако данный автор не смог полностью преодолеть субъективизм, так как заявил, что "произведения, слабые в научном или художественном отношении, не должны обнародоваться, публиковаться и вообще использоваться в связи с их низкими характеристиками" <64>.

<63> Гаврилов Э.П. Советское авторское право. С. 92.

<64> Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах". С. 27.

Представляется, что только автор вправе решать - обнародовать, публиковать либо не использовать произведение вовсе. Безусловно, такое решение автор может принять, лишь имея определенную экономическую основу. Так, о художественных достоинствах некоторых произведений Э. Лимонова специалисты высказались однозначно, однако никто не мог воспрепятствовать их опубликованию. Государству следует регулировать порядок доступа в публичных библиотеках к произведениям подобного рода и их реализации, не больше.

В отношении **момента возникновения права авторства** исследователи единодушно отмечают, что право авторства возникает с момента создания произведения и не требуется регистрировать это право в каком-либо государственном или общественном органе. Юридически безразличен для момента возникновения права авторства и факт обнародования произведения. Даже у не обнародованного по каким-либо причинам произведения будет иметься автор, у которого уже возникло право авторства.

В п. 4 ст. 1259 ГК РФ сказано: "Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей".

Использование знака охраны авторского права - латинская буква "С" в окружности, имя (наименование) обладателя исключительных авторских прав, год первого опубликования произведения - право, а не обязанность обладателя исключительных авторских прав. Проставление этого знака выполняет информационные функции и не расширяет существующих авторских прав.

В литературе обсуждался вопрос о том, как автору в случае возникновения спора доказать факт создания произведения именно им. Отмечалось, что "если автор или иной владелец авторских прав намерен заранее обеспечить доказательства своего авторства, он может зарегистрировать свое произведение у нотариуса, в общественных организациях, а в некоторых случаях - и в государственных организациях" <65>. Более обоснованной представляется позиция А.П. Сергеева, считающего, что "ни нотариус, ни РАО не проверяют и не в состоянии проверить, кем создано произведение и кому принадлежат права на его использование. Больше, на что способны названные и подобные им действия, - это удостоверение факта существования произведения в объективной форме на определенный момент времени" <66>.

<65> Там же. С. 41.

<66> Сергеев А.П. Указ. соч. С. 116.

Представляется, что факт создания произведения именно данным лицом должен доказываться всеми теми процессуальными средствами, которые допускаются действующими кодексами, а именно: объяснениями сторон и третьих лиц, показаниями свидетелей, письменными доказательствами, вещественными доказательствами и заключениями экспертов.

Законодательство об авторском праве делит не охраняемые объекты на две категории:

1) **объекты, не содержащие какого-либо признака произведения**. Например, в процессе создания произведения вместо творческого получился лишь технический результат. Примером технического результата считаются адресные книги, телефонные справочники, расписания движения транспортных средств, программы передач и т.п. при условии, что при их составлении не применена

оригинальная система изложения материала.

Кроме того, авторское право охраняет форму, а не содержание, поэтому не подпадают под охрану в соответствии с п. 5 ст. 1259 ГК РФ идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования;

2) объекты, обладающие признаками произведения, но не охраняемые авторским правом в силу указания закона.

Так, в соответствии с п. 6 ст. 1259 ГК РФ не являются объектами авторских прав:

- официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы.

Особенность данных объектов в том, что они должны иметь свободное хождение. К числу официальных документов отнесены законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера, а также их официальные переводы. При этом до придания проекту документа официального характера он, безусловно, может подпадать под признаки произведения. В связи с обезличенностью многих принятых законов РФ, играющих значительную роль (как положительную, так и отрицательную) в нашей жизни, представляется необходимым признать законы объектами авторского права и допустить воспроизведение их без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения. Подобное правило действует в США. Политическое решение, выступающее в форме закона, говорит избирателям о деловых и профессиональных качествах депутата, его активности в законотворческой работе;

- государственные символы и знаки, а также символы и знаки муниципальных образований.

К государственным символам и знакам отнесены флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное;

- произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов.

Данные объекты обладают всеми признаками произведения, но исключены из охраны ввиду отсутствия субъекта авторского права, который неизвестен. Их необходимо отличать от анонимных произведений. Сюда относят анекдоты, пословицы, поговорки, частушки, танцы и т.д., произведения народных художественных промыслов, а также произведения народного декоративно-прикладного искусства (национальные костюмы, традиционная архитектура и т.д.);

- сообщения о событиях и фактах, имеющих исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

В соответствии с п. 8 ст. 2 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. из числа охраняемых произведений исключены новости, т.е. сообщения о различных событиях, имеющие характер простой пресс-информации. Это обусловлено тем, что краткие сообщения, не имеющие творческого характера, неоригинальны, механистичны. Однако в соответствии со ст. 23 Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" при распространении сообщений и материалов информационного агентства другим средством массовой информации ссылка на информационное агентство обязательна. Что касается других средств массовой информации и конкретных лиц, обязательность ссылки на них как на первоисточник законодательно не обязательна, но этически необходима;

- произведения, в отношении которых истек срок действия авторского права; произведения иностранных авторов, не пользующиеся охраной на территории России.

Истечение срока действия авторского права означает его переход в общественное достояние. Поскольку обе разновидности произведений не имеют правовой охраны, они могут свободно использоваться любым лицом без выплаты вознаграждения.

Администрирование в авторском праве играет весьма важную роль, и без него процесс создания новых произведений практически невозможен.

3.2. Объекты патентного права

1. Изобретение. Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3517-1 (далее - Патентный закон РФ) <67> не содержит определения изобретения, как и подобные законы подавляющего большинства стран мира, международные конвенции и соглашения. Не содержит его и часть 4 ГК РФ. Впервые определения изобретения и рационализаторского предложения были даны в Положении об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях 1959 г. Современные нормативные акты, посвященные изобретениям, называют условия, при наступлении которых тот или иной объект получает правовую охрану от государства. Связано это с тем, что дать определение понятию, включающему в себя до десятка объектов, затруднительно. Так, ГК РФ в ст. 1350 устанавливает, что **в качестве изобретения охраняется**

техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), в том числе к применению продукта или способа по определенному назначению.

<67> Утратил силу.

Условия патентоспособности изобретения - это такие установленные в законе критерии, каждый из которых характеризует определенное качество изобретения, а все вместе они достаточны для предоставления изобретению правовой охраны. По ранее действовавшему в СССР Положению об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях (утв. Постановлением Совета министров СССР от 21 августа 1973 г. N 584) (п. 21) **изобретением** признавалось новое и обладающее существенными отличиями техническое решение задачи в любой области народного хозяйства, социально-культурного строительства или обороны страны, дающее положительный эффект. По ГК РФ (ч. 1 ст. 1350) изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Указание на то, что изобретение является техническим решением, появилось в Патентном законе РФ лишь в 2003 г., хотя в подзаконных актах присутствовало прямо либо косвенно. Содержание данного критерия законодательством не раскрывается, но методом системного толкования патентных норм можно установить, что понятие "**техническое решение**" имеет отношение не только к технике, т.е. машинам, механизмам, устройствам и орудиям, главным образом, это совокупность приемов, применяемых в каком-либо деле, мастерстве. Так, выделяют строительную технику, музыкальную, спортивную, обучающую, лечебную и т.д. Добиться определенного результата можно при помощи не только технических, но и, например, экономических, организационных, правовых, стилистических и тому подобных средств.

Техническое решение имеет место, если оно:

- содержит указание на технические средства (способы) для его осуществления (например, устройство для молниезащиты внешних топливных баков летательного аппарата);
- раскрывает принципиально важные моменты (основную схему);
- осуществимо, т.е. пригодно для использования.

Техническое решение чаще всего приобретает определенные материальные, вещественные формы, например, в виде машины, механизма, устройства. Патентным правом охраняется не форма (машина, механизм, устройство), а именно техническое решение, заложенное в ней.

Критерии правовой охраны изобретения:

1) новизна, которая в ГК РФ определяется как неизвестность изобретения из сведений об уровне техники. Сведения об уровне техники включают любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на выдачу патентов на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо, и запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели. Раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором изобретения, заявителем либо любым получившим от них прямо или косвенно эту информацию лицом (в том числе в результате экспонирования изобретения на выставке), вследствие чего сведения о сущности изобретения стали общедоступными, не является обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, при условии, что заявка на выдачу патента на изобретение подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев со дня раскрытия информации. Бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности изобретения, имели место, лежит на заявителе. Раскрытие сущности технического решения может произойти путем опубликования его в РФ или за границей, демонстрацией на выставке либо в результате открытого применения. Во всех этих случаях становится доступным воспроизведение технического решения, что означает утрату им новизны;

2) изобретательский уровень, который характеризует качественную сторону объекта, поскольку одного лишь критерия "новизна", выражающего обычно творческий подход, явно недостаточно. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Это положение законодательства является оценочным и не может быть иным, поскольку уровень техники является дискретным. Изобретение признается не следующим для специалиста явным образом из уровня техники, в частности, в том случае, когда не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не установлена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

Для проверки изобретательского уровня надо:

- определить наиболее близкий аналог с выделением наиболее близкого к изобретению (прототипа);
- выявить признаки, которыми заявленное изобретение, охарактеризованное в независимом пункте формулы, отличается от наиболее близкого аналога (отличительные признаки);
- выявить из уровня техники решения, имеющие признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого изобретения;
- провести анализ уровня техники с целью установления известности влияния признаков, совпадающих с отличительными признаками заявленного изобретения, на указанный заявителем технический результат;

3) промышленная применимость. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Этот последний критерий при экспертизе заявки на изобретение по существу в Роспатенте становится первым. Если экспертиза устанавливает несоответствие условию промышленной применимости, то проверка на новизну и изобретательский уровень не проводится. Понятие "промышленная применимость" более широкое, чем понятие "положительный эффект", и может как включать в себя последнее, так и не включать в зависимости от толкования на практике. В советский период понятие "положительный эффект" означало, что изобретение полезно, нужно и приносит экономический эффект (создает экономию), улучшает условия и безопасность труда и т.д. Понятие "промышленная применимость" указывает лишь на возможность использования изобретения в какой-либо отрасли национального хозяйства. Государство теперь не оценивает изобретение с точки зрения экономической эффективности, нужности, полезности, технической прогрессивности и иных положительных критериев. Считается, что эти показатели важны для изобретателя как представителя рыночного хозяйства. Патентная практика России показала, что такой подход был заблуждением, в результате которого Роспатент был вынужден запатентовать такие раритеты, как гвоздь, рельс, пивная бутылка.

Государственная патентная система России создавалась не для обслуживания специфических интересов отдельных заявителей. Необходимо вернуться к пониманию "промышленной применимости" как термину, включающему в свое содержание и "положительный эффект". Понятие "промышленная применимость" не означает, что изобретение должно использоваться в данный момент. Порой создаются изобретения, для эксплуатации которых в современных условиях нет возможности либо необходимости. В литературе их называют перспективными. Изобретение соответствует условию "промышленная применимость" при соблюдении совокупности требований, несоответствие (отсутствие) хотя бы одному означает несоответствие (отсутствие) условию "промышленная применимость".

Требования эти таковы:

- возможность использования изобретения в каких-либо отраслях национального хозяйства;
- возможность использования изобретения с помощью описанных в заявке или ставших общедоступными из публикаций до даты приоритета изобретения средств и методов;
- возможность реализации указанного заявителем назначения изобретения по любому из пунктов формулы.

Законодатель в ст. 1350 ГК РФ разделил объекты на те, что **не являются изобретениями**, и те, которым **не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения**.

В первую группу вошли:

- 1) открытия;
- 2) научные теории и математические методы;
- 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ;
- 6) решения, заключающиеся только в представлении информации.

В соответствии с настоящим перечнем исключается возможность отнесения этих объектов к изобретениям только в случае, когда заявка на выдачу патента на изобретение касается этих объектов как таковых.

Ко второй группе можно отнести:

- 1) сорта растений, породы животных и биологические способы их получения, то есть способы, полностью состоящие из скрещивания и отбора, за исключением микробиологических способов и полученных такими способами продуктов;
- 2) топологии интегральных микросхем.

Не могут быть объектами патентных прав согласно ст. 1349 ГК РФ:

- 1) способы клонирования человека и его клон;

- 2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
- 4) результаты интеллектуальной деятельности, если они противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту или способу.

Продуктом как объектом изобретения является, в частности, устройство, вещество, штамм микроорганизма, культура (линия) клеток растений или животных.

Устройство - система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Конструкциями и изделиями являются машины, приборы, механизмы, инструменты, транспортные средства, оборудование, сооружения и тому подобное.

Для характеристики устройств используются, в частности, следующие признаки:

- наличие конструктивного (конструктивных) элемента (элементов);
- наличие связи между элементами;
- взаимное расположение элементов;
- форма выполнения элемента (элементов) или устройства в целом, в частности геометрическая форма;
- форма выполнения связи между элементами;
- параметры и другие характеристики элемента (элементов) и их взаимосвязь;
- материал, из которого выполнен элемент (элементы) или устройство в целом;
- среда, выполняющая функцию элемента.

Вещество - искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов, ингредиентов.

К веществам как объектам изобретения относятся:

- химические соединения;
- композиции (составы, смеси);
- продукты ядерного превращения.

Штамм микроорганизма, культура (линия) клеток растений или животных применяются в лечебных, профилактических целях, в качестве стимуляторов развития растений, животных. Создание штаммов предполагает отыскание нужной среды для микроорганизмов, оптимального температурного режима, выявления средств, способствующих их росту и сохранению. Объектом этого вида изобретения является колония живых микроорганизмов. К штаммам микроорганизмов относятся, в частности, штаммы бактерий, вирусов, бактериофагов, микроводорослей, микроскопических грибов, консорциумы микроорганизмов.

К **линиям клеток растений или животных** относятся линии клеток тканей, органов растений или животных, консорциумы соответствующих клеток.

Способом как объектом изобретения является процесс осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств.

В действовавших ранее Правилах 1998 г. <68> назывался такой объект, как **применение по новому назначению** устройства, способа, вещества, штамма, известных ранее. Еще раньше, по Положению об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях 1973 г. (п. 21), в качестве объекта изобретения выступало применение известных ранее устройств, способов, веществ по новому назначению. Патентный закон РФ не называл такой объект, не назван был он и в ч. 4 ГК РФ. Однако в редакции ГК РФ 2014 г. в ст. 1350 появляется фраза "применение продукта или способа по определенному назначению". В Правилах 2003 г. <69> называется изобретение, охарактеризованное в виде применения по определенному назначению. Такого рода изобретение означает использование известных ранее средств в соответствии с иной предназначенностью. Ранее известное средство оказывается способным удовлетворить совсем иную потребность.

<68> Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу свидетельства на изобретение, утв. Приказом Роспатента РФ от 17 апреля 1998 г.

<69> Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу свидетельства на изобретение, утв. Приказом Роспатента РФ от 6 июня 2003 г. N 82.

Администрирование в процессе создания изобретений не может быть заменено иным способом управления на данном этапе.

2. Полезная модель. Дать определение словосочетанию "полезная модель" так же затруднительно, как и понятию "изобретение". Некоторые авторы определяют полезную модель как "малое изобретение". Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) разъяснила: "В сущности, это просто

название, применяемое к некоторым изобретениям, а именно (согласно законодательствам большинства стран, которые содержат положения о полезных моделях) к изобретениям в области механики" <70>.

<70> Публикация ВОИС N 476 E Intellectual Property Reading Material. Geneva, 1995. P. 155.

Законодательство о полезных моделях впервые появилось в Германии в 1891 г. В июне 1911 г. в Вашингтоне Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. была дополнена положениями, вводящими полезную модель в разряд объектов охраны промышленной собственности. Однако не все страны ввели в свое законодательство такой объект охраны. К настоящему моменту правовая охрана полезным моделям предоставляется примерно в 40 странах. США и Великобритания не имеют в своем законодательстве института патентования полезной модели.

На постсоветском пространстве такой объект также не был воспринят сразу и всеми странами. Например, Республика Беларусь предоставила правовую охрану полезным моделям в 1999 г. с момента вступления в силу Гражданского кодекса Республики Беларусь. Видимо, это явилось одной из причин того, что при создании Евразийской патентной конвенции 1994 г., к которой присоединились девять бывших республик СССР, предоставление охраны полезной модели даже не обсуждалось. О трудной приживаемости данного объекта говорит и статистика. Так, в Республике Беларусь в 2000 г. поступило 210 заявок на полезную модель, в 2001 г. - 315, в 2002 г. - 422. Зарегистрировано в 2002 г. в Республике Беларусь в Государственном реестре 339 патентов на полезную модель <71>.

<71> Данные приводятся по: Степаненко Д.М. Защита прав на интеллектуальную собственность в Республике Беларусь как механизм поддержки инновационного развития // Менеджмент в России и за рубежом. 2004. N 5.

В литературе высказывалась точка зрения о том, что по своим признакам полезная модель занимает как бы промежуточное положение между изобретением и рационализаторским предложением, не имея четкого правового статуса <72>. Как и изобретение, полезную модель характеризуют определенные условия патентоспособности.

<72> Мерзликина-Квернадзе Р.А. Интеллектуальное право как один из институтов гражданского права России. Ставрополь: Ставропольсервисшкола; Северо-Кавказ. гос. тех. ун-т, 2005. С. 76.

В соответствии с п. 63 Положения об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях 1973 г. **рационализаторским предложением** признавалось техническое решение, являющееся новым и полезным для предприятия, организации или учреждения, которому оно подано, и предусматривающее изменение конструкции изделий, технологии производства и применяемой техники или изменение состава материала.

Полезность рацпредложения означала возможность получения положительного эффекта - экономического, технического или иного. Таким образом, по ряду признаков (условий) рацпредложение действительно имеет сходство и с полезной моделью, и с изобретением. Однако это самостоятельный объект, сконструированный в условиях определенной экономической и социально-политической ситуации в стране, в которой преобладала государственная собственность на средства производства. В настоящее время государство отказалось от охраны таких объектов, как открытие и рацпредложение, но менеджмент любой организации имеет право разработать, утвердить и применять правила о рацпредложениях на предприятии. В современных условиях как никогда актуальны вопросы совершенствования технологий производства многих предприятий. Возродится ли рацпредложение на локальном уровне или исчезнет, как техническое усовершенствование, существовавшее и в законодательстве царской России, и в СССР с 1931 по 1959 г., покажет время.

Понимание **полезной модели как технического решения** выражается в совокупности существенных признаков, достаточной для достижения обеспечиваемого полезной моделью технического результата. Признаки относятся к существенным, если они влияют на возможность получения технического результата, т.е. находятся с ним в причинно-следственной связи. **Технический результат** представляет собой характеристику технического эффекта, явления, свойства и т.п., объективно проявляющихся при изготовлении либо использовании устройства. Технический результат может выражаться, в частности, в снижении (повышении) коэффициента трения; в предотвращении заклинивания; снижении вибрации; в улучшении контакта рабочего органа со средой; в уменьшении искажения формы сигнала; в снижении просачивания жидкости; повышении быстродействия компьютера.

Получаемый **результат не считается имеющим технический характер**, если он:

1) проявляется только вследствие особенностей восприятия человека с участием его разума;

2) достигается лишь благодаря соблюдению определенного порядка при осуществлении тех или иных видов деятельности на основе договоренности между ее участниками или установленных правил;

3) заключается только в получении той или иной информации и достигается только благодаря применению математического метода, программы для электронной вычислительной машины или используемого в ней алгоритма;

4) обусловлен только особенностями смыслового содержания информации, представленной в той или иной форме на каком-либо носителе.

Критерии правовой охраны полезной модели:

1) новизна. Обстоятельством, препятствующим предоставлению правовой охраны, будут сведения о применении полезной модели в РФ. Это означает, что если в зарубежной литературе раскрыта сущность данной полезной модели, но из российских источников не усматривается ее применение в России, то данная полезная модель будет являться патентоспособной.

Раскрытие информации, относящейся к полезной модели, автором полезной модели, заявителем либо любым получившим от них прямо или косвенно эту информацию лицом (в том числе в результате экспонирования полезной модели на выставке), вследствие чего сведения о сущности полезной модели стали общедоступными, не является обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности полезной модели, при условии, что заявка на выдачу патента на полезную модель подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев со дня раскрытия информации. Бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности полезной модели, имели место, лежит на заявителе;

2) промышленная применимость. Это условие идентично тому, которое мы рассматривали применительно к изобретению. Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики или в социальной сфере.

Патентный закон РФ 1992 г. в ст. 5 относил к полезной модели конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также его составных частей. Редакция ст. 5 Патентного закона РФ (2003 г.) устанавливала, что **в качестве полезной модели охраняется** техническое решение, относящееся к устройству. Такое же положение закреплено и в п. 1 ст. 1351 ГК РФ. Закон не дает определения полезной модели, поскольку не выделяет все ее существенные признаки, позволяющие отличить полезную модель от других объектов. Более того, и ранее объектом полезной модели в соответствии с Правилами <73> могло являться лишь устройство либо применение полезной модели по определенному назначению. Понятие устройства применительно к полезной модели совпадает с понятием устройства применительно к изобретению. Именно поэтому законодательство содержит институт преобразования заявки, в соответствии с которым заявка на полезную модель может быть преобразована в заявку на изобретение, а заявка на изобретение - в заявку на полезную модель.

<73> Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу свидетельства на полезную модель, утв. Приказом Роспатента РФ от 17 апреля 1998 г. N 83.

Не являются полезными моделями:

- 1) открытия;
- 2) научные теории и математические методы;
- 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ;
- 6) решения, заключающиеся только в представлении информации.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели:

- 1) сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, то есть способам, полностью состоящим из скрещивания и отбора, за исключением микробиологических способов и полученных такими способами продуктов;
- 2) топологиям интегральных микросхем.
- 3) полезным моделям, содержащим сведения, составляющие государственную тайну.

Не могут быть объектами патентных прав полезные модели:

- 1) содержащие способы клонирования человека и его клон;
- 2) содержащие способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) предусматривающие использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих

целях;

4) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (виселица, электрический стул и т.п.).

Введение в российскую действительность такого объекта, как полезная модель, было вызвано двумя моментами: необходимостью соотнесения нашего законодательства с западноевропейским и упрощением процедуры оформления заявки в случае создания устройства с недолгим сроком промышленного производства. Эти задачи были выполнены, объект получил распространение на российской территории. Западные разработчики получили уверенность в том, что их права в России надежно защищены, что обеспечило приток на российский рынок производимых ими товаров.

подавая заявку на выдачу патента на изобретение, полезную модель, заявитель обязан изложить в ней формулу изобретения, полезной модели.

Формула изобретения, полезной модели - это краткая, составленная по установленной форме словесная характеристика изобретения, выражающая его техническую сущность.

Характеристика изобретения, полезной модели дается через признаки объекта данного изобретения, полезной модели. Формулирование предмета изобретения - логическое завершение процесса выявления изобретения, полезной модели. Формула - необходимая часть его описания. Описание изобретения, полезной модели должно строго соответствовать формуле. В решении о выдаче охранного документа приводится формула изобретения, полезной модели, содержащаяся в заявке. При несогласии с этой формулой орган, осуществляющий формальную экспертизу заявки или экспертизу заявки по существу, предлагает заявителю внести в нее изменения. Если заявитель откажется внести изменения в формулу, орган, проводящий экспертизу, вправе вынести решение об отказе в выдаче охранного документа.

Формула изобретения, полезной модели предназначена для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом. При решении вопроса о том, использовано новшество или нет, необходимо руководствоваться п. 3 ст. 1358 ГК РФ. Согласно данному пункту **изобретение признается использованным в продукте или способе**, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до даты приоритета изобретения. **Полезная модель признается использованной в продукте**, если продукт содержит каждый признак полезной модели, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы полезной модели. При установлении использования изобретения или полезной модели толкование формулы изобретения или полезной модели осуществляется в соответствии с п. 2 ст. 1354 ГК РФ.

Охрана интеллектуальных прав на изобретение или полезную модель предоставляется на основании патента в объеме, определяемом содержащейся в патенте формулой изобретения или соответственно полезной модели. Для толкования формулы изобретения и формулы полезной модели могут использоваться описание и чертежи.

Формула изобретения, полезной модели представляет собой одно предложение. Состоит формула из двух частей: ограничительной и отличительной.

Ограничительная часть - это родовое понятие, отражающее назначение новшества. Она включает признаки изобретения, полезной модели, совпадающие с признаками наиболее близкого аналога. С этой части начинается изложение формулы, а заканчивается она словосочетанием "отличающийся тем, что", непосредственно после которого излагается отличительная часть. В **отличительной части** приводятся признаки, отличающие изобретение, полезную модель от аналога.

Пример: магнитный сплав, содержащий железо, кобальт, никель, алюминий, медь и титан, отличающийся тем, что для повышения магнитной энергии и улучшения шлифуемости изделий из сплава он дополнительно содержит иттрий при следующем соотношении ингредиентов (% по массе): кобальт 23 - 25, никель 13 - 15, алюминий 7 - 9, медь 3 - 4, титан 0,1 - 0,3, иттрий 0,05 - 0,5 и железо - остальное.

Однако не все формулы разделяются на ограничительную и отличительную части. В частности, **составляется без разделения формула**, если она характеризует:

- индивидуальное химическое соединение;
- штамм микроорганизма, линию клеток растений или животных;
- применение по определенному назначению;
- изобретение, полезную модель, которые не имеют аналогов.

При составлении пункта формулы без указанного разделения после родового понятия, отражающего назначение, вводится слово "характеризующееся", "состоящая", "включающий" и т.п., после которого приводится совокупность остальных признаков, которыми характеризуется изобретение.

Пример: "способ сохранения молока, включающий его охлаждение путем погружения в

молоко брикетов льда, отличающийся тем, что брикеты льда перед погружением в молоко герметично упаковывают в пакеты из полиэтиленовой пленки" (патент РФ N 2003248).

Формула изобретения, полезной модели может быть однозвенной или многозвенной, т.е. состоять из одного или нескольких пунктов. **Многозвенная формула** применяется для характеристики одного изобретения, полезной модели с развитием и/или уточнением совокупности его признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения, полезной модели или для характеристики группы изобретений, полезных моделей.

Пример: 1. Устройство для кондиционирования воздуха в кабинах машин, содержащее воздухораспределительную систему с кондиционером и вентилятором и корпус, в котором размещены два пылеулавливающих фильтра и расположенный между ними противогазовый фильтр, отличающееся тем, что для повышения эффективности очистки воздуха противогазовый фильтр выполнен в виде телескопически соединенных посредством подпружиненных стяжных болтов телескопических секций с перфорированными днищами, одно из которых, примыкающее к пылеулавливающему фильтру, выполнено жестким, а днища других - из эластичного материала, а секция, примыкающая к другому пылеулавливающему фильтру, снабжена жесткой перфорированной крышкой.

2. Устройство по п. 1, отличающееся тем, что противогазовый фильтр снабжен амортизаторами.

Различные устройства, механизмы, аппараты описываются в статическом, неподвижном состоянии, а не во время работы, движения. Иными словами, характеризуется конструкция как таковая, а не ее действие, хотя можно указывать на возможность выполнения устройством каких-либо функций: "с возможностью торможения", "с возможностью фиксации", "с возможностью взаимодействия" и т.п.

При использовании глаголов для характеристики действия (приема, операции) как признака способа их излагают в действительном залоге, в изъявительном наклонении, в третьем лице, во множественном числе (нагревают, увлажняют, прокачивают и т.п.).

Формулы изобретения, относящиеся к веществу, составляются так: в формулу изобретения, характеризующую химическое соединение с установленной структурой любого происхождения, включаются наименование соединения по одной из принятых в химии номенклатур или обозначение соединения и его структурная формула (назначение соединения может не указываться).

В случае химического соединения с неустановленной структурой в формуле изобретения приводятся наименование, содержащее характеристику назначения соединения, физико-химические и иные характеристики, позволяющие отличить данное соединение от других, в частности признаки способа его получения.

В случае нуклеиновых кислот и белков в формулу изобретения включаются их наименование с указанием назначения, номер последовательности (нуклеотидов - в перечне последовательностей для нуклеиновых кислот, аминокислот - в перечне последовательностей для белков), а также физико-химические и иные характеристики, позволяющие отличить данный продукт от других. Если последовательность нуклеотидов кодирует аминокислотную последовательность белка, дополнительно приводится функция этого белка.

В формуле изобретения, относящегося к композиции, приводятся ее наименование с указанием назначения, входящие в композицию ингредиенты и, при необходимости, количественное содержание ингредиентов.

Если в формуле изобретения, относящегося к композиции, приводится количественное содержание ингредиентов, они выражаются в любых однозначных единицах, как правило, двумя значениями, характеризующими минимальный и максимальный пределы содержания.

Допускается указание содержания одного из ингредиентов композиции одним значением, а содержания остальных ингредиентов - в виде интервала значений по отношению к этому единичному значению (например, содержание ингредиентов приводится на 100 массовых частей основного ингредиента композиции или на 1 литр раствора).

Допускается указание количественного содержания антибиотиков, ферментов, анатоксинов и т.п. в составе композиции в иных единицах, чем единицы остальных ингредиентов композиции (например, тысяча единиц по отношению к массовому количеству остальных ингредиентов композиции).

Для композиции, назначение которых определяется только активным началом, а другие компоненты являются нейтральными носителями из круга традиционно применяющихся в композициях этого назначения, допускается указание в формуле только этого активного начала и его количественного содержания в составе композиции, в том числе в форме "эффективное количество".

Другим вариантом характеристики такой композиции может быть указание в ней, кроме активного начала, других компонентов (нейтральных носителей) в форме обобщенного понятия "целевая добавка". В этом случае указывается количественное содержание активного начала и целевой добавки.

Если в качестве признака изобретения указано известное вещество сложного состава, допускается использование его специального названия с указанием функции или свойства этого вещества и его основы. В этом случае в описании изобретения приводится источник информации, в котором это вещество описано.

В формулу, характеризующую штамм микроорганизма, включаются его родовое и видовое название на латинском языке, назначение штамма, название или аббревиатура уполномоченной на депонирование коллекции-депозитария, регистрационный номер, присвоенный коллекцией депонированному объекту, если штамм депонирован, или обозначение штамма, присвоенное автором, если штамм не депонирован.

В формулу, характеризующую линию клеток растений или животных, включается название клеток и их назначение. Если линия депонирована, приводится название или аббревиатура уполномоченной на депонирование коллекции-депозитария и регистрационный номер, присвоенный коллекцией депонированному объекту, а если линия не депонирована - наименование линии, присвоенное автором.

Для изобретения, охарактеризованного в виде применения по определенному назначению, используется формула следующей структуры: "применение..." (приводится название или характеристика продукта или способа) "в качестве..." (приводится заявляемое назначение указанного продукта или способа).

Пример: "композиция фиточая "Золотая долина", состоящая из сухих компонентов, содержащих зверобой, календулу, ромашку и мяту, отличающаяся тем, что она дополнительно содержит шалфей лекарственный, шалфей мускатный, лабазник и эльсгольцию, а в качестве мяты она содержит мяту курчавую при следующем соотношении компонентов..." (патент РФ N 2003259).

Многозвенная формула нужна в том случае, когда характеристики изобретения (полезной модели) меняются в частных случаях его использования или для характеристики группы изобретений (полезной модели).

Пример: "1. Посуда для питья, состоящая из двух емкостей чашеобразной формы, отличающаяся тем, что каждая из емкостей снабжена разъемно соединенной с ее дном ножкой с возможностью установки ее как с внешней, так и с внутренней стороны емкости, при этом при установке ножек с внешней стороны составляющие посуду емкости приобретают форму рюмок.

2. Посуда по п. 1, отличающаяся тем, что для транспортирования и хранения ее в качестве сувенира емкости соединены между собой своими кромочными участками с образованием полого замкнутого сосуда, а ножки установлены с внутренней стороны емкостей" (патент РФ N 2003274).

Формула изобретения всегда становится объектом пристального изучения в случае рассмотрения спора о нарушении прав авторства, спора об использовании объекта без разрешения патентообладателя, создания новшества с характеристиками, пересекающимися с характеристиками прототипа. В этих случаях эксперты должны дать заключение о нарушении прав, на основании которого должно быть вынесено решение суда и восстановлено нарушенное право.

3. Промышленный образец. В качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства. Под **изделием** понимается любое изделие промышленного или кустарно-ремесленного производства, в частности составное изделие, самостоятельные компоненты для сборки в составное изделие, упаковка, этикетка, эмблема, шрифт.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие **эстетические особенности внешнего вида изделия**, в частности форма, конфигурация, орнамент, сочетание цветов, линий, контуры изделия, текстура или фактура материала изделия.

Признаки, обусловленные исключительно технической функцией изделия, не являются охраняемыми признаками промышленного образца.

Промышленный образец является **новым**, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец является **оригинальным**, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, в частности если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения, производящее на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит промышленный образец, нашедший отражение на изображениях внешнего вида изделия.

Таким образом, под **промышленным образцом** следует понимать декоративное или эстетическое решение внешнего вида изделия или то, что обозначается английским словом "дизайн".

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

Необходимость правовой охраны изделий возникла с развитием промышленности, позволявшей производить технически идентичные вещи в огромных количествах. В этих условиях потребитель начинает ориентироваться в товарах преимущественно по их внешнему виду, поскольку технические характеристики одного и того же товара у разных производителей практически сходны.

Промышленные образцы могут быть объемными (модели), плоскостными (рисунки) или составлять их сочетание. Объемные промышленные образцы представляют собой композицию с трехмерной структурой, в основе которой лежит объемно-пространственная структура, например, художественно-конструкторского решения, определяющего внешний вид станка, сельскохозяйственной машины, мотоцикла, подвесного лодочного мотора и т.д.

Плоскостные промышленные образцы представляют собой композицию с двухмерной структурой и характеризуются линейно-графическим соотношением элементов и фактически не обладают объемом. Например, ковер, платок, косынка, ткань и т.п.

Сочетание плоскостных и объемных элементов может иметь место при создании ковра с объемными деталями, циферблата часов, информационного табло и т.д.

Часть изделия может быть заявлена в качестве промышленного образца, если она предназначена для совместного использования с рядом других изделий, обладает самостоятельной функцией и завершенной композицией. Например, самостоятельными промышленными образцами могут быть признаны фары, различного рода ручки, седло для велосипеда и т.п.

Комплект (набор) изделий может быть признан промышленным образцом, если входящие в состав комплекта (набора) элементы, выполняющие самые разнообразные функции, отличные друг от друга, подчинены общей задаче, решаемой комплектом (набором) в целом. С точки зрения художественного конструирования решение всех элементов комплекта (набора) должно быть выполнено с использованием единообразного пластического и стилистического принципа формообразования. Например, как комплект изделий может быть зарегистрирован в качестве промышленного образца чайный или столовый сервиз, мебельный гарнитур, набор инструментов и т.д.

Вариантами промышленного образца могут быть художественно-конструкторские решения одних и тех же изделий, различающихся по совокупности существенных признаков, определяющих одинаковые эстетические и (или) эргономические особенности изделий. Например, вариантами промышленных образцов могут быть художественно-конструкторские решения двух или нескольких автомобилей, отличающихся друг от друга формой облицовки, ручек, фар; двух или нескольких стульев, отличающихся друг от друга фактурой и цветом декоративной обивочной ткани и тому подобным. Не признаются в качестве вариантов промышленного образца решения изделия, отличающиеся механическим изменением одного из несущественных признаков, если они не несут в себе элемента творческого переосмысления художественного образа изделия. Так, не может считаться вариантом промышленного образца предложение об изменении цвета одинаковых изделий, изменение мелких цветовых и шрифтовых обозначений на шкале прибора и т.п.

Хотя промышленный образец, как и изобретение, и полезная модель, входит в группу объектов промышленной собственности, он отличается тем, что относится к внешнему виду, форме изделия, а изобретение и полезная модель составляют техническую характеристику изделия.

Менее существенное отличие наблюдается между промышленным образцом и объемным товарным знаком. По сути, выбор формы охраны изделия в качестве промышленного образца или объемного товарного знака принадлежит заявителю. Флакон духов или бутылку напитка можно зарегистрировать в качестве промышленного образца или товарного знака. Не исключена одновременная охрана объекта и в качестве промышленного образца, и в качестве товарного знака. Товарный знак служит для индивидуализации товаров и проставляется на них, а промышленный образец сам является товаром и неразрывно связан с изделием.

Весьма близки между собой промышленные образцы и объекты, охраняемые авторским правом, в особенности произведения декоративно-прикладного искусства. Достаточно четких критериев разграничения этих двух объектов не существует по сей день. Это означает, что любое произведение декоративно-прикладного искусства, отвечающее установленным в законе условиям патентоспособности, может быть признано промышленным образцом.

С 1968 г. действует так называемая Международная классификация промышленных образцов (Локарнская классификация, участниками которой являются более 40 стран). Эта классификация претерпела восемь редакций в связи с расширением круга учитываемых товаров.

Последняя редакция включает 255 классификационных рубрик, 32 класса и 223 подкласса, насчитывает более 6000 наименований товаров.

Перечень существенных признаков промышленного образца, нашедших отражение на изображениях изделия, предназначается совместно с изображением изделия для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом.

Один существенный признак применим для характеристики одного промышленного образца. Перечень существенных признаков, содержащий несколько независимых пунктов, применяется для характеристики группы промышленных образцов, при этом каждый пункт перечня характеризует один из промышленных образцов группы. Пункт перечня существенных признаков промышленного образца начинается с родового понятия, как правило, отражающего назначение изделия. После родового понятия вводится слово "характеризующееся", или "состоящее", или "включающее" и т.п. и приводится совокупность существенных признаков, которыми характеризуется промышленный образец. Пункт перечня существенных признаков может состояться с разделением на ограничительную часть, включающую признаки наиболее близкого аналога, и отличительную часть, включающую признаки, которые отличают промышленный образец от наиболее близкого аналога. При составлении пункта перечня с разделением на ограничительную и отличительную части после изложения ограничительной части вводится слово "отличающийся", непосредственно после которого излагается отличительная часть.

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

1) решениям, все признаки которых обусловлены исключительно технической функцией изделия (например, гайки, болты, винты (кроме декоративных), сверла, метчики и т.п.);

2) решениям, способным ввести в заблуждение потребителя изделия, в том числе в отношении производителя изделия, или места производства изделия, или товара, для которого изделие служит тарой, упаковкой, этикеткой, в частности решениям, идентичным объектам, указанным в п. п. 4 - 10 ст. 1483 ГК РФ, либо производящим такое же общее впечатление, либо включающим указанные объекты, если права на указанные объекты возникли ранее даты приоритета промышленного образца, за исключением случаев, если правовая охрана промышленного образца испрашивается лицом, имеющим исключительное право на такой объект.

Предоставление правовой охраны промышленным образцам, идентичным объектам, указанным в п. 4, подп. 1, 2 п. 9 ст. 1483 ГК РФ, либо производящим такое же общее впечатление, либо включающим указанные объекты, допускается с согласия собственников или уполномоченных собственниками лиц либо обладателей прав на указанные объекты;

3) содержащим сведения, составляющие государственную тайну.

Не признаются патентоспособными промышленными образцами:

1) объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленные, гидротехнические и другие стационарные сооружения. Объекты архитектуры охраняются авторским правом, а малые архитектурные формы - палатки, ларьки, киоски, павильоны, транспортные остановки, телефонные будки и т.п. относят к промышленным образцам;

2) объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;

3) изделия, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

К таким результатам интеллектуальной деятельности относятся, в частности:

- решения, оскорбляющие человеческое достоинство, национальные или религиозные чувства, имеющие непристойное, жаргонное или циничное содержание или способные вызвать ассоциации с чем-либо, имеющим непристойное, жаргонное или циничное содержание;

- решения, определяющие внешний вид изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали;

- решения, способные ввести в заблуждение пользователя изделия в отношении производителя и (или) места производства изделия и (или) товара, для которого изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой.

К решениям, способным ввести в заблуждение, относятся, в частности, решения, воспроизводящие или включающие элементы, тождественные или производящие общее впечатление, которое может привести к смешению:

а) с государственными гербами, флагами и другими государственными символами и знаками; с сокращенными или полными наименованиями международных и межправительственных организаций, с их гербами, флагами, другими символами и знаками; с официальными контрольными, гарантийными или пробирными клеймами, печатями, наградами и другими знаками отличия.

Такие элементы могут быть включены в решение внешнего вида изделия, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа;

б) с официальными наименованиями или изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия, изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если патент испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками, без согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками на регистрацию таких решений в качестве промышленных образцов;

в) с элементами, государственная регистрация которых в Российской Федерации в качестве

товарных знаков не допускается в соответствии с международным договором Российской Федерации (п. 5 ст. 1483 ГК РФ), так как эти элементы охраняются в одном из государств - участников этого международного договора в качестве обозначения, позволяющего идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным образом определяются их происхождением, если промышленный образец относится к изделию, предназначенному для упаковки, маркировки вин или спиртных напитков, не происходящих с территории данного географического объекта;

г) с известными на дату подачи заявки на промышленный образец товарными знаками других лиц, заявленными на государственную регистрацию (ст. 1492 ГК РФ) в отношении однородных изделий товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной; с известными на дату подачи заявки на промышленный образец товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных изделий товаров и (или) товаров, для которого изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой, и имеющими более ранний приоритет; с товарными знаками других лиц, признанными в установленном ГК РФ порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками в отношении однородных изделий товаров и (или) товаров, для которого изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой;

д) с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в соответствии с ГК РФ, за исключением случаев, когда правовая охрана промышленного образца испрашивается лицом, имеющим исключительное право на такое наименование, и если промышленный образец относится к тому же изделию (товару) или к изделию, служащему, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой товара, для индивидуализации которого зарегистрировано наименование места происхождения товара;

е) с охраняемыми в Российской Федерации известными на дату подачи заявки фирменными наименованиями или коммерческими обозначениями (отдельными элементами наименования или обозначения), с наименованиями селекционных достижений, зарегистрированных в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, в отношении однородных изделий товаров и (или) товаров, для которого изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой;

ж) с известными именами (ст. 19 ГК РФ), псевдонимами (п. 1 ст. 1265 ГК РФ) или с производными от них обозначениями, с портретами или с факсимиле известных в Российской Федерации на дату подачи заявки лиц, без согласия этих лиц или их наследников;

з) с известными на дату подачи заявки знаками соответствия, доменными именами;

и) с обозначениями, действия по регистрации которых в качестве промышленных образцов в отношении изделий того же или однородного назначения либо товарных знаков в отношении однородных изделий товаров или товаров, для которых изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой, были признаны в установленном российским законодательством порядке актом недобросовестной конкуренции.

Критерии правовой охраны промышленного образца:

1) новизна. Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Круг сведений, которые могут быть противопоставлены заявке на промышленный образец, аналогичен сведениям, учитываемым при исследовании новизны изобретения;

2) оригинальность. Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия. О творческом характере особенностей изделия могут свидетельствовать, в частности, такие критерии:

- хотя бы для одного из существенных отличительных признаков, включенных заявителем в перечень, не выявлены решения, которым присущ этот признак;

- имеются особенности, не присущие выявленным решениям.

Проверка оригинальности заключается:

- в определении наиболее близкого аналога, т.е. решения изделия сходного внешнего вида и, как правило, того же назначения, известного из сведений, ставших общедоступными до даты приоритета промышленного образца;

- в выявлении существенных признаков, которыми заявленный промышленный образец, представленный на изображениях и охарактеризованный заявителем в перечне существенных признаков, отличается от наиболее близкого аналога;

- в выявлении из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета сведений о решениях, имеющих признаки, совпадающие с существенными отличительными признаками

рассматриваемого промышленного образца;

- в сравнении особенностей рассматриваемого промышленного образца, обусловленных его существенными отличительными признаками, и особенностей выявленных решений, обусловленных признаками, совпадающими с отличительными признаками выявленных решений.

Особенности изделия могут быть признаны несостоятельными, если:

- не позволяют зрительно отличить промышленный образец от известного решения изделия (промышленный образец имеет сходство с известным решением изделия до степени смешения);

- позволяют зрительно отличить его от известного решения изделия, но этим особенностям не присущ творческий характер.

В рыночных отношениях промышленный образец является средством, придающим изделию эстетическую привлекательность, улучшающим его эргономические характеристики и тем самым повышающим его потребительские качества, а следовательно, увеличивающим реализационные возможности изделия. Перед специалистами в данной области (дизайнерами, инженерами, технологами) стоит непростая задача совмещения потребительских и производственных характеристик изделия таким образом, чтобы оно было как можно проще при производстве и в то же время обладало такой художественной выразительностью, которая повышала бы его ликвидность.

3.3. Селекционные достижения

Селекция (лат. *selectio* - отбор) - наука о совершенствовании существующих и выведении новых пород животных и сортов растений, а также практическая деятельность в этих направлениях.

В начале XX в. селекция активно развивалась благодаря таким блестящим ученым, как М.Ф. Иванов (1871 - 1935 гг.), который предложил научно обоснованную методику выведения новых и совершенствования имеющихся пород свиней и овец, является автором асканийской породы овец и украинской степной белой породы свиней; И.В. Мичурин (1855 - 1935 гг.), который разработал методы селекции плодово-ягодных растений, главным образом метод отдаленной гибридизации (подбор родительских пар, преодоление нескрещиваемости и т.д.), создал свыше 300 перворазрядных сортов плодово-ягодных культур, был основоположником продвижения многих южных культур на север.

В этот период гибридизация как метод получения помесей растений и животных имела большое значение в деле улучшения и выведения новых сортов растений и пород животных. Осуществлялась она путем скрещивания (половая) и путем прививки (вегетативная). Скрещивание особей одного и того же вида (различных подвидов, сортов, пород или линий) называется внутривидовой гибридизацией, а различных видов или родов - отдаленной.

Развитие гибридизации положило начало возникновению генетики (греч. *genesis* - происхождение) - науки о законах наследственности и изменчивости организмов и методах управления ими.

Основоположником учения о наследственности считают Г.И. Менделя (1822 - 1884 гг.) - австрийского естествоиспытателя, сформулировавшего закономерности наследственности в результате применения статистических методов для анализа результатов по гибридизации сортов гороха. Его учение (менделизм) после забвения получило подтверждение в 1900 г., когда обнаружилась забытая работа Менделя 1866 г. "Опыты над растительными гибридами", в которой обосновывалась идея о том, что наследственные факторы имеют дискретную природу, а их переход от поколения к поколению определяется статистическими закономерностями.

Параллельно развивалась евгеника (греч. *eugenēs* - хорошего рода) - учение о наследственном здоровье человека и путях его улучшения. Принципы евгеники были сформулированы в 1869 г. Ф. Гальтоном (1822 - 1911 гг.) - английским психологом и антропологом, одним из основателей биометрии, дифференциальной психологии и метода тестов. Гальтон предложил изучать влияния, которые могут улучшить такие наследственные качества, как здоровье, умственные способности, одаренность будущих поколений.

С 70-х г. прошлого столетия существенно возрастает роль биотехнологий. Воздействие человека на живой (растения, животные, микроорганизмы) и неживой (семена, клетки, ферменты, плазмиды, используемые в генной инженерии как факторы наследственности, расположенные в клетках вне хромосом) биологический материал известно давно. Но только в конце прошлого века заговорили именно о технологии, т.е. осуществлении биологических процессов под контролем человека с заранее предсказуемым результатом. Наибольшую известность получили процессы искусственной модификации генов (генная инженерия), когда ученые изменяют материал, определяющий наследственные характеристики, добываясь таким образом создания объектов с заранее заданными признаками.

Селекция представляет собой определенную систему действий (технологию), в конце которой достигается охраноспособный результат - селекционное достижение, представляющее собой сорт растений, породу животных.

Под **сортом** понимается группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона <74> одним или несколькими признаками. Сорт может быть представлен одной или несколькими частями растения при условии, что такая часть или части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта. Охраняемыми категориями сорта являются клон <75>, линия <76>, гибрид первого поколения <77>, популяция <78>.

<74> Таксономия (греч. taxis - расположение, строй, порядок и nomos - закон) - теория классификации и систематизации сложно организованных областей действительности, имеющих обычно иерархическое строение (органический мир, объекты географии, геологии, языкознания, этнографии и т.д.). Термин длительное время употреблялся как синоним систематики. В 60 - 70-е гг. XX в. возникла тенденция определять таксономию как раздел систематики, как учение о системе таксономических категорий, обозначающих соподчиненные группы объектов - таксоны.

<75> Клон (греч. klon - ветвь, отпрыск) - популяция клеток или организмов, произошедших от общего предка путем бесполого размножения. Клон - основная единица учета в генетике микроорганизмов. Клонирование клеток применяют в онкологии, генетике микроорганизмов. Клон растений получают выращиванием его из одной клетки с применением клеточной культуры.

<76> Линия - размножающиеся половым путем родственные организмы, которые происходят, как правило, от одного предка или одной пары общих предков и воспроизводят в ряду поколений одни и те же наследственно устойчивые признаки. Линия - основа для получения высокопродуктивных гибридов в растениеводстве и животноводстве.

<77> Гибридные семена первого поколения - обладают таким свойством, как гетерозис, т.е. превосходят по жизнестойкости, плодовитости и другим признакам лучшую из родительских форм. Во втором и последующих поколениях гетерозис обычно затухает.

<78> Популяция (лат. populous - народ, население) - совокупность особей одного вида, длительно занимающая определенное пространство и воспроизводящая себя в течение большого числа поколений. Термин применим для группы клеток.

Под **породой животных** понимается группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Охраняемыми категориями породы являются тип <79>, кросс линий <80>.

<79> Тип - таксономическая категория (ранг) в систематике животных. В тип (иногда сначала в подтип) объединяют близкие по происхождению классы. Все представители одного типа имеют единый план строения. Типы отражают основные ветви филогенетического дерева животных. Всех животных обычно относят к 16 типам (по мнению разных ученых, типов от 13 до 33). Все типы животных объединяются в царство животных. В систематике растений типу соответствует отдел.

<80> Кросс (англ. cross) - скрещивание.

Государство предоставляет правовую охрану не всем объектам, а только тем ботаническим и зоологическим родам и видам, перечень которых устанавливается специально уполномоченным на то федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства с учетом международных обязательств страны. Ранее действовавшее Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях (утв. Постановлением Совета министров СССР от 21 августа 1973 г. N 584) приравнивало новые штаммы микроорганизмов, новые сорта и гибриды сельскохозяйственных культур и других культивируемых растений, породы сельскохозяйственных животных и птиц, их высокопродуктивные заводские и внутривидовые типы и заводские линии, новые типы пушных зверей и новые породы тутового шелкопряда к изобретениям. С 1993 г. новые штаммы микроорганизмов охраняются в нашей стране по-прежнему как изобретения, а сорта растений и породы животных - как селекционные достижения. Связано это с необходимостью сближения по данным вопросам российского и европейского законодательства, поскольку законодательство Европейского союза не разрешает выдачу патентов на сорта растений и породы животных или биологические по своей сути процессы, применяемые при разведении и выращивании растений и животных (исключение составляют микробиологические процессы и продукты, полученные с их помощью) <81>.

<81> Статья 53(b) Конвенции о выдаче европейских патентов 1973 г. // Европейские патентные конвенции. М., 1985.

Критерии охраноспособности селекционного достижения:

1) новизна. Сорт растений и порода животных считаются новыми, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом другим лицам селекционером, его правопреемником или с их согласия другим лицом для использования селекционного достижения. Таким образом, на фактор новизны негативно влияет лишь один факт - продажа или передача иным образом (мена, дарение, безвозмездное пользование и т.д.). Факт сообщения в печати, по радио, телевидению либо иное разглашение информации, губительное для новизны изобретения, при исследовании новизны селекционного достижения во внимание не принимается.

Новизна селекционного достижения устанавливается по дате поступления заявки на выдачу патента или заявки на допуск к использованию, так называемой дате приоритета. Если до подачи заявки в РФ лицо подало заявку в одно из иностранных государств, с которыми РФ заключила договор об охране селекционного достижения, то заявитель пользуется приоритетом первой заявки в течение 12 месяцев с даты ее подачи.

Заявитель пользуется льготой по новизне. Эта льгота составляет один год, если селекционное достижение передано для использования на территории РФ, и четыре года, если селекционное достижение передано для использования на территории другого государства (для винограда, древесных декоративных, древесных плодовых культур и древесных лесных пород этот срок при передаче для использования за границу составляет шесть лет).

В виде исключения селекционное достижение может быть признано охраноспособным и тогда, когда оно не являлось новым. Это возможно, если на дату включения соответствующих родов и видов в перечень охраняемых селекционных достижений конкретные сорта или породы уже зарегистрированы в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, допущенных к использованию. Дата приоритета устанавливается в этом случае по дате поступления в Госкомиссию заявки на допуск к использованию, а срок действия патента сокращается на период с года допуска к использованию по год выдачи патента. По отношению к таким селекционным достижениям не действует временная правовая охрана;

2) отличимость. Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки. Общеизвестным может быть селекционное достижение, находящееся в официальных каталогах, справочном фонде или имеющее точное описание в одной из публикаций. Заявки на выдачу патента или на допуск к использованию делают селекционное достижение общеизвестным со дня подачи заявки при условии, что на селекционное достижение был выдан патент или что селекционное достижение было допущено к использованию. Общеизвестность, по мнению большинства ученых, должна быть не локальной, а мировой;

3) однородность. Растения сорта, животные породы должны быть достаточно однородны по своим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения. Этот качественный критерий и позволяет утверждать, что создан новый сорт или порода, поскольку при однородности основные характеристики селекционного достижения повторяются из поколения в поколение, а не являются случайностью;

4) стабильность. Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или, в случае особого цикла размножения, в конце каждого цикла размножения. Многократное воспроизведение сорта или породы с неизбежностью вызывает изменения, но те признаки, по которым произошло отнесение объекта к селекционному достижению, должны стабильно сохраняться. В настоящее время сельскохозяйственные товаропроизводители в целях недопущения воспроизводства сорта у приобретателя реализуют гибриды первого поколения, неспособные передавать свои признаки по наследству. С точки зрения стабильности такие гибриды не должны охраняться, но законодатель отнес их к разновидностям сорта.

В соответствии с Положением о Министерстве сельского хозяйства РФ, утв. Постановлением Правительства РФ от 12 июня 2008 г. N 450, Министерство является федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям. В связи с этим Минсельхоз России на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов Президента РФ и Правительства РФ самостоятельно принимает нормативные правовые акты в целях регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с селекционными достижениями.

Минсельхоз России осуществляет юридически значимые действия по государственной регистрации селекционных достижений, включая прием и экспертизу заявок, по выдаче патентов, удостоверяющих исключительное право их обладателей на селекционные достижения, а также иные действия, связанные с

правовой охраной селекционных достижений, в случаях, предусмотренных законом.

Минсельхоз РФ рассматривает и разрешает споры по защите нарушенных интеллектуальных прав на селекционные достижения <82>.

<82> Приказ Минсельхоза РФ от 31 октября 2007 г. N 559 "Об утверждении Правил рассмотрения и разрешения споров по защите нарушенных интеллектуальных прав на селекционные достижения".

Селекционные достижения играют весьма важную роль в процессе обеспечения населения продуктами питания. Альтернатива этому способу может быть найдена в нанотехнологии - создании продуктов питания из набора молекул. Однако применение этого способа в пищевой промышленности является вопросом будущего.

3.4. Топологии интегральных микросхем

Создание интегральных микросхем (полупроводниковых чипов) стало возможно только благодаря развитию квантовой теории твердого тела. Сами полупроводники как особый класс веществ были известны с конца XIX в. Работы американского ученого Уилсона позволили понять физические особенности полупроводников. В начале 50-х гг. XX в. с открытием транзисторов (Дж. Бардин, У. Браттейн, У.Б. Шокли, США) началось широкое использование полупроводников (главным образом Ge и Si) в радиоэлектронике.

В СССР исследования полупроводников начались в конце 20-х гг. XX в. под руководством А.Ф. Иоффе в Физико-техническом институте АН СССР. Исследования свойств полупроводников привели к созданию многочисленных полупроводниковых приборов, или, как мы их сейчас называем, электронных приборов, а также к созданию целой отрасли - микроэлектроники (интегральной электроники).

Свойства полупроводников используются для создания функциональных блоков и узлов, связанных электрически, конструктивно и технологически. При обработке отдельным участкам полупроводников придаются свойства различных элементов (диодов, транзисторов и т.д.) и их соединений так, что они образуют интегральную схему.

Наряду с интегральной микросхемой существуют вакуумная и функциональная микросхемы. В интегральной микросхеме используется планарно-эпитаксиальная технология (ориентированный рост одного кристалла на поверхности другого - подложки), фотолитография, ионное внедрение (введение посторонних атомов внутрь твердого тела бомбардировкой его поверхности ионами), окисление, нанесение металлических пленок и т.д. Приборы вакуумной микроэлектроники выполняются либо в виде пленочных интегральных схем с навесными микроминиатюрными электровакуумными приборами, либо в виде полностью вакуумных узлов. В функциональной микросхеме используются оптические явления (оптоэлектроника), взаимодействие электронов с акустическими волнами (акустоэлектроника), сверхпроводимость и другие.

Создание интегральной микросхемы - достаточно длительный и дорогостоящий процесс. В то же время при современных темпах технологического прогресса интегральные микросхемы чаще всего устаревают после нескольких лет эксплуатации. Электронные товары довольно-таки ликвидны, необходимы в промышленности и быту. Разработчики интегральных микросхем затрачивают значительные средства на их создание. Само производство с оснасткой стоит порядка миллиарда долларов. В то же время топологии интегральных микросхем легко копируются. В связи с этим в начале 70-х гг. XX в. ведущие производители интегральных микросхем стали настаивать на создании отдельной системы охраны этого объекта. В литературе разворачивается дискуссия о способах и порядке правовой охраны топологии интегральных микросхем.

Создание топологии интегральных микросхем - творческий процесс, поскольку автору необходимо на возможно меньшей площади твердого тела разместить оптимальное количество элементов. При этом снизить энергопотребление и повысить надежность каждого элемента для обеспечения работоспособности топологии интегральных микросхем в случае выхода из строя одного из них. Это достигается путем предварительного составления схемы или чертежа расположения данных элементов.

В литературе были высказаны предложения об охране топологии интегральных микросхем как изобретения, полезной модели, промышленного образца, объекта авторского права. Однако предложение об охране топологии интегральных микросхем в качестве изобретения неактуально в связи с тем, что разработчику будет трудно доказать наличие изобретательского уровня. Экспертиза по объекту изобретения длится обычно до трех лет. В топологию интегральных микросхем включаются уже миллионы объектов, а сама она устаревает в течение нескольких лет.

Топология интегральных микросхем похожа на устройство и могла бы охраняться как полезная модель. Экспертиза полезной модели факультативна, но требуется доказывать наличие

изобретательского уровня. Топология интегральных микросхем сосредоточивается на твердом теле, форма которого могла бы охраняться в качестве промышленного образца при определенных оговорках, но суть интегральной микросхемы не во внешней форме выражения, а в определенном взаимодействии частей целого - элементов.

Охрана топологии интегральных микросхем нормами авторского права была отвергнута в связи с тем, что обычно она состоит из элементов, являющихся общеизвестными разработчикам и изготовителям. Задачей автора топологии интегральных микросхем является расположение элементов в таком порядке и на такой подложке, которые бы обеспечивали не новизну - ее достичь затруднительно, - а оригинальность схемы, понимаемую как своеобразность и незаурядность.

В этих условиях Конгресс США принял в 1984 г. федеральный закон "Акт об охране полупроводникового чипа" (Semiconductor Chip Protection Act), сочетающий в себе авторско-правовой и патентный способы охраны. Акт запрещает копирование топологии интегральных микросхем, обладающей некоторой оригинальностью, - она не может быть вариантом какой-либо схемы. Правообладатель топологии интегральных микросхем может поместить уведомление (слова mask work, символ M или литеру M в кружочке, а также имя или обозначение правообладателя) на упаковке товаров, использующих охраняемые топологии интегральных микросхем.

На следующий год Япония приняла аналогичный закон, отличающийся тем, что в нем устанавливался принцип национального режима для иностранцев, срок охраны исчислялся лишь с даты регистрации, вводилась уголовная ответственность за нарушение правил охраны топологий интегральных микросхем.

В декабре 1986 г. странами - членами ЕЭС была принята директива Совета о правовой охране топологий (topographies) полупроводниковых изделий. К началу 90-х гг. почти все страны Западной Европы приняли специальные законы о правовой охране топологии интегральных микросхем.

В мае 1989 г. в Вашингтоне была предпринята попытка заключения Международного договора об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем. Этот договор был ратифицирован только одним государством и поэтому не вступил в силу. Камнем преткновения стало положение о принудительном лицензировании. Унификация законодательства, охраняющего данный объект, была необходима, поскольку многие страны в национальных законах использовали термин "полупроводник", который не охватывал всех случаев изготовления интегральных микросхем из других материалов.

В 1994 г. было заключено Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights - TRIPs), где в ст. ст. 35 - 37 была предпринята попытка унификации законодательства о топологии интегральных микросхем.

С принятием Закона РФ от 23 сентября 1992 г. N 3526-1 "О правовой охране топологий интегральных микросхем" подобный правовой институт появился и в российском праве. **Топология интегральной микросхемы** как особый объект правовой охраны представляет собой зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними (ст. 1448 ГК РФ).

Критерием правовой охраны является **оригинальность**. По общему правилу оригинальной является всякая топология, созданная в результате творческой деятельности автора. При этом топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное. Одним из доказательств отсутствия оригинальности может служить, в частности, общеизвестность топологии разработчикам и изготовителям топологий интегральных микросхем на дату ее создания. В случае спора оценка данного обстоятельства дается судом с учетом заключения экспертов. Последние, в свою очередь, должны ориентироваться на знания среднего специалиста и степень доступности материалов, содержащих информацию о спорной топологии. Топологии, состоящей из общеизвестных элементов, может, однако, предоставляться правовая охрана в тех случаях, когда совокупность (комбинация) этих элементов оригинальна, т.е. является результатом собственных интеллектуальных усилий ее автора.

По прямому указанию ГК РФ предоставляемая им охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии интегральной микросхемы.

Законом охраняются любые оригинальные топологии, независимо от того, зарегистрированы они или нет. Основное назначение регистрации состоит в создании условий, облегчающих признание и защиту прав на топологии в случае неправомерного их использования.

Регистрация топологии осуществляется на основе явочной системы, т.е. без проверки ее оригинальности, которая предполагается присутствующей. Однако п. 2 ст. 1452 ГК РФ устанавливает, что, если до подачи заявки на государственную регистрацию топологии имело место использование топологии, заявка может быть подана в срок, не превышающий двух лет со дня первого использования топологии. Пропуск заявителем указанного срока может служить основанием для отказа в регистрации.

После поступления заявки на регистрацию Роспатент проверяет наличие необходимых документов и их соответствие установленным законодательством требованиям. При положительном результате проверки Роспатент вносит топологию в Реестр топологий интегральных микросхем, выдает заявителю свидетельство об официальной регистрации и публикации сведений о зарегистрированной топологии в официальном бюллетене Роспатента.

Профессор Иллинойского университета П. Мэггс (США) считает, что принятое законодательство об охране топологий интегральных микросхем мало используется на практике в силу того, что современное производство полупроводников сосредоточено всего в нескольких странах. Поэтому высокие риски копирования, существовавшие до 70-х гг., к настоящему времени значительно снизились <83>.

<83> См.: Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. М.: Юристь, 2000. С. 323.

Создание и тиражирование топологий интегральных микросхем в нашей стране было бы необходимо при условии налаживания собственного производства бытовых приборов и иной техники российского производства. К сожалению, такого производства в России в настоящее время нет, а сборка каких-либо изделий из импортных материалов предполагает поставку и микрочипов.

Центром изысканий в области создания топологий интегральных микросхем считается подмосковный Зеленоград. Однако в настоящее время он не может конкурировать с современными производителями микросхем. Налаживание собственного производства микрочипов - настоятельная необходимость. Мы теряем много средств от вынужденного приобретения за рубежом сотовых телефонов и иной бытовой техники. В этом направлении решающее слово должно принадлежать не предпринимателям, но государству, поскольку связь не только обеспечивает потребность в общении, но и является стратегическим ресурсом государства.

3.5. Средства индивидуализации товаров, услуг и предоставляющих их лиц

ГК РФ не дает определения понятия "фирменное наименование". В доктрине различные точки зрения на это явление высказываются с конца позапрошлого века и до наших дней <84>, обзор которых показывает, что основная полемика разворачивается вокруг вопроса о том, является ли фирменное наименование торговым (коммерческим по новому законодательству) или личным обозначением предприятия. Если анализировать ст. ст. 8 и 9 Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г., посвященные фирменному наименованию, то становится ясно, что речь ведется о торговом обозначении, проставляемом на товаре. Это обозначение, в отличие от товарного знака, характеризует не товар, а производителя этого товара - предприятие.

<84> Городов О.А. Право на средства индивидуализации: товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения. М.: Волтерс Клувер, 2006.

Положение о фирме, утвержденное Постановлением Центрального исполнительного комитета и Совета Народных Комиссаров Союза ССР от 22 июня 1927 г. <85>, указывало на то, что фирменное наименование государственного предприятия должно было содержать указание предмета его деятельности, того государственного органа, в непосредственном ведении которого предприятие состоит, и вида предприятия (трест, синдикат и т.п.). Фирменное наименование предприятия, принадлежащего кооперативной организации, должно было содержать указание предмета его деятельности и вида кооперативной организации (потребительской, сельскохозяйственной и т.п.), а если кооперативная организация являлась союзом кооперативов, то и указание степени их объединения (губернский, областной, районный и тому подобный союз). Для всех видов предприятий вводился индивидуализирующий признак, требующий указания в содержании фирмы на отличия предприятия от других однородных предприятий (специальное наименование, номер и т.п.).

<85> Положение о фирме, утв. Постановлением ЦИК и СНК СССР от 22 июня 1927 г.

Поскольку принятием Положения о фирме не были достигнуты поставленные цели, то в марте 1936 г. в целях усиления ответственности производственных предприятий за качество выпускаемых ими изделий и обеспечения покупателю возможности выбора продукции хорошо зарекомендовавших себя предприятий ЦИК и СНК постановили:

"1. Все предприятия государственной промышленности, артели (товарищества) промысловой

кооперации и кооперации инвалидов, а также предприятия общественных организаций обязаны снабжать выпускаемые ими изделия производственными марками, содержащими указание:

- а) наименования (полного или сокращенного) предприятия;
- б) его местонахождения;
- в) наименования (полного или сокращенного) народного комиссариата, центрального управления или кооперативного центра, в систему которых входит данное предприятие;
- г) сорта товара и номера стандарта.

<...>

8. Торговые предприятия, реализующие изделия, изготовленные по их специальному заказу, вправе помещать на этих изделиях наряду с маркой производственного предприятия свою торговую марку (товарный знак)" <86>.

<86> О производственных марках и товарных знаках, утв. Постановлением ЦИК и СНК СССР от 7 марта 1936 г.

Можно сделать вывод, что законодатель обязал проставлять на изделиях фирму и качественные показатели товара с целью идентификации производителя.

В дальнейшем понимание фирменного наименования в законодательстве и доктрине не менялось. "Фирменное наименование кроме названия (например, завод "Красный пролетарий") содержит указание предмета деятельности юридического лица, органа, в ведении которого оно находится. Наименование юридического лица индивидуализирует его, отличает от других юридических лиц. Фирменное наименование используется в рекламах, на вывесках, в заключаемых договорах и т.д." <87>.

<87> Комментарий к ГК РСФСР. 2-е изд., доп. и перераб. М.: Юрид. лит., 1970. С. 56.

Современное российское законодательство о фирменном наименовании (ст. ст. 54, 69, 82, 1473 - 1476 ГК РФ) и специальные законы также не содержат понятия фирменного наименования, называя лишь критерии его приобретения и охраны.

В ч. 4 ГК РФ уточнены вопросы охраны прав на фирменное наименование юридического лица, на коммерческое обозначение, которое, в отличие от фирменного наименования, индивидуализирующего юридическое лицо, призвано индивидуализировать предприятие (магазин, ресторан, фабрику и т.п.) как производственную единицу. Категорически не согласен с данным утверждением С.А. Судариков, утверждающий, что "термины "фирменное наименование" и "коммерческое обозначение" следует признать синонимами и для соответствия Парижской конвенции к ним должны применяться только ст. ст. 1538 - 1541, но не ст. ст. 1473 - 1475 ГК РФ" <88>.

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник С.А. Сударикова "Право интеллектуальной собственности" включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2010.

<88> Судариков С.А. Указ. соч. С. 226.

В структуре фирменного наименования выделяются две части - основная и необходимая. Основная часть именуется корпусом фирмы, а необходимая - добавлениями. А.П. Сергеев считает, что корпус фирмы содержит указание на организационно-правовую форму предприятия, его тип и предмет деятельности, а в некоторых случаях и на другие его характеристики. К корпусу фирмы добавляется вспомогательная часть, элементы которой подразделяются на обязательные и факультативные. Обязательным добавлением является специальное наименование предприятия, его номер или иное обозначение, необходимое для отличия одних предприятий от других. Другие добавления, например "универсальный", "специальный" и т.п., в том числе сокращенные наименования фирмы, относятся к числу факультативных и могут включаться в фирму по усмотрению ее владельца <89>.

<89> Сергеев А.П. Указ. соч. С. 573 - 574.

Выделяют принципы фирменного наименования:

- истинности фирмы;
- исключительности фирмы;
- постоянства фирмы.

Таким образом, под **фирменным наименованием** следует понимать полное или сокращенное наименование юридического лица - коммерческой организации на русском (иностранном) или на языке народов РФ, содержащее указание на его организационно-правовую форму и включенное в государственный реестр юридических лиц, служащее для индивидуализации юридических лиц в гражданском обороте.

Словосочетание "коммерческое обозначение" стало известно в России из ст. 2 (viii) Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС), от 14 июня 1967 г., где в качестве объекта интеллектуальной собственности наряду с фирменным наименованием (nom commercial, trade name) указано коммерческое обозначение (idenomination commercial, commercial name).

В российском законодательстве термин "коммерческое обозначение" появился с принятием 22 декабря 1995 г. и введением в действие с 1 марта 1996 г. ч. 2 ГК РФ. В гл. 54 ГК РФ, посвященной договору коммерческой концессии, в ряде статей (1027, 1032, 1037, 1039, 1040) наряду с фирменным наименованием было указано коммерческое обозначение.

В настоящее время коммерческому обозначению посвящены четыре статьи (1538 - 1541) ГК РФ. Законодатель не дает определения коммерческого обозначения, однако подчеркивает, что это **средство индивидуализации предприятий как имущественных комплексов**. При этом коммерческие обозначения не являются фирменными наименованиями и не подлежат обязательному включению в учредительные документы и Единый государственный реестр юридических лиц. Согласно п. 2 ст. 1538 ГК РФ коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее. Лицо, нарушившее указанные правила, обязано по требованию правообладателя прекратить использование коммерческого обозначения и возместить правообладателю причиненные убытки (п. 2 ст. 1539 ГК РФ).

Исключительное право на коммерческое обозначение предполагает исключительное право по распоряжению им, однако его реализация имеет определенную специфику. Так, согласно п. 4 ст. 1539 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется.

Возможны ситуации, когда коммерческое обозначение включает фирменное наименование правообладателя или отдельные его элементы. В таких случаях правовая охрана предоставляется им независимо друг от друга (п. 1 ст. 1541 ГК РФ).

Если один и тот же правообладатель обладает исключительным правом одновременно и на коммерческое обозначение, включенное в товарный знак, и на сам товарный знак, то он может использовать коммерческое обозначение или отдельные элементы этого наименования без каких-либо ограничений. При этом правовая охрана коммерческого обозначения предоставляется независимо от охраны товарного знака.

На территории РФ действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории РФ. Обязательным условием действия исключительного права на коммерческое обозначение является его непрерывное использование в течение года. Если этого не происходит, то исключительное право на коммерческое обозначение прекращается.

О некоторых признаках коммерческого обозначения можно судить по нормам ст. 1538 ГК РФ:

- юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и Единый государственный реестр юридических лиц;

- коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

Исследовав некоторые признаки коммерческого обозначения, можно согласиться с тем выводом, который сделал В.И. Еременко: "Российский законодатель, решив избавиться от имевшихся ранее противоречивых положений в ГК РФ относительно того, кого индивидуализирует фирменное

наименование - юридическое лицо или предприятие, принадлежащее юридическому лицу, принял разноуровневую систему индивидуализации юридического лица и предприятия, которое ему принадлежит. Для индивидуализации юридического лица законодатель определил фирменное наименование, которое в этой функции совпадает с собственно наименованием юридического лица, а для индивидуализации предприятия как объекта права - коммерческое обозначение, которое в этой функции замещает фирменное наименование" <90>.

<90> Еременко В.И. Правовое регулирование коммерческих обозначений в соответствии с частью четвертой ГК РФ // Законодательство и экономика. 2008. N 4.

Исходя из рассмотренных выше признаков, можно сформулировать следующее понятие: **коммерческое обозначение** - это словесный и (или) изобразительный знак, исключительное право на использование которого возникает без специальной регистрации; проставляемый хозяйствующим субъектом на товарах, упаковке, документации в целях индивидуализации принадлежащих ему торговых, промышленных и других предприятий; способный быть составной частью фирменного наименования и товарного знака.

Товарный знак - словесное, изобразительное, объемное и другое обозначение или их комбинация в любом цвете или цветовом сочетании, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, удостоверяемое свидетельством на товарный знак, после получения которого у лица возникает исключительное право на использование товарного знака.

Знак обслуживания индивидуализирует выполняемые хозяйствующими субъектами работы или оказываемые ими услуги.

Основные функции, выполняемые товарным знаком:

- идентификационная, или позволяющая отличить товары одного производителя от товаров другого;
- пропагандистская, или делающая товар популярным среди потребителей.

Цель регистрации товарных знаков на протяжении времени различалась. Если сейчас это один из способов повышения количества сбываемого товара и, следовательно, увеличения прибыли, то в дореформенное время целью регистрации являлось "повышение ответственности предприятий, организаций за качество выпускаемой ими продукции" <91>.

<91> Патентоведение: Учеб. для вузов / Под ред. В.А. Рясенцева. М.: Машиностроение, 1984. С. 77.

Виды товарных знаков, указанные в законе (ст. 1482 ГК РФ):

- словесные. К словесным обозначениям относятся слова, сочетания букв, имеющие словесный характер, словосочетания, предложения, другие единицы языка, а также их сочетания;
- изобразительные. К изобразительным обозначениям относятся изображения живых существ, предметов, природных и иных объектов, а также фигуры любых форм, композиции линий, пятен, фигур на плоскости;
- объемные. К объемным обозначениям относятся трехмерные объекты, фигуры и комбинации линий, фигур;
- комбинации. К комбинированным обозначениям относятся комбинации элементов разного вида: изобразительных, словесных, объемных и т.д.;
- другие обозначения. К другим обозначениям, предусмотренным п. 1 ст. 1482 ГК РФ, относятся, например, звуковые, световые и иные обозначения <92>.

<92> Более подробно см., напр.: Гальперин Л.Б., Маркеев А.И. Товарный знак и знак обслуживания // ЭКО. 1992. N 4.

Законодатель выделяет общеизвестные (ст. ст. 1508, 1509 ГК РФ) и коллективные товарные знаки (ст. ст. 1510, 1511 ГК РФ).

Общеизвестные - те, которые в результате интенсивного использования приобрели в России широкую известность среди соответствующих потребителей в отношении товаров лица, подавшего заявление в Роспатент с просьбой о предоставлении правовой охраны. Такой товарный знак или обозначение вносится в Перечень общеизвестных товарных знаков в следующих случаях:

- товарный знак охраняется на территории РФ на основании государственной регистрации;
- товарный знак охраняется на территории РФ без регистрации в силу международного договора России;
- обозначение, используемое в качестве товарного знака, не имеет правовой охраны на территории РФ.

Коллективные товарные знаки служат для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в объединение лицами. К заявке, подаваемой на регистрацию коллективного знака в Роспатент, прилагается устав коллективного знака.

Право на коллективный знак неотчуждаемо и не может быть предметом лицензионного договора.

Не все обозначения могут быть зарегистрированы в Государственном реестре товарных знаков. Согласно ст. 1483 ГК РФ может быть отказано в государственной регистрации товарных знаков:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца или средства индивидуализации объектам, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части:

- 1) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное);
- 2) сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их флаги, гербы, другие символы и знаки;
- 3) официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия.

Официальные символы, наименования и отличительные знаки, их узнаваемые части или имитации могут быть включены в промышленный образец или средство индивидуализации в качестве неохраняемого элемента, если на это имеется согласие соответствующего компетентного государственного органа, органа международной или межправительственной организации.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:

- 1) являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;
- 2) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия, а также с изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если регистрация испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками, без согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками, на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков.

В соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, которые охраняются в одном из государств - участников этого международного договора в качестве обозначений, позволяющих идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным образом определяются их происхождением, если товарный знак предназначен для обозначения вин или спиртных напитков, не происходящих с территории данного географического объекта.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с:

- 1) товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (ст. 1492 ГК РФ) в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации;
- 2) товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет;
- 3) товарными знаками других лиц, признанными в установленном ГК РФ порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до

степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных выше в подп. 1 и 2, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров, охраняемым в соответствии с ГК РФ, а также с обозначением, заявленным на регистрацию в качестве такового до даты приоритета товарного знака, за исключением случая, если такое наименование или сходное с ним до степени смешения обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, при условии, что регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара.

Не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения) либо с наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные:

1) названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака (ст. 1492 ГК РФ) произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака;

2) имени (ст. 19 ГК РФ), псевдониму (п. 1 ст. 1265 и подп. 3 п. 1 ст. 1315 ГК РФ) или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника;

3) промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Данные положения применяются также в отношении обозначений, сходных до степени смешения с указанными в нем объектами.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с ГК РФ средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения, а также вышеуказанные объекты.

Государственная регистрация в качестве товарных знаков таких обозначений допускается при наличии соответствующего согласия.

Правовая охрана также не предоставляется товарным знакам, зарегистрированным в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Для получения исключительного права на использование товарного знака необходимо пройти **формальную экспертизу заявки**, а также экспертизу заявленного обозначения.

Формальная экспертиза заявки проводится в течение месяца с даты ее подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Задачей формальной экспертизы является проверка содержания заявки, наличия необходимых документов, а также их соответствия установленным требованиям. По результатам формальной экспертизы заявка принимается к рассмотрению либо принимается решение об отказе в принятии ее к рассмотрению.

Проверка осуществляется в отношении следующих документов:

- заявления о регистрации обозначения в качестве товарного знака;
- указания наименования или имени заявителя, его адреса;
- имени и адреса патентного поверенного при наличии такового;
- изображения знака, регистрация которого испрашивается в заявке;
- перечня товаров и/или услуг, для которых испрашивается регистрация;
- описания заявленного обозначения;
- копии первой заявки при испрашивании по заявке конвенционного приоритета;
- документа, подтверждающего правомерность испрашивания выставочного приоритета;
- документа об уплате пошлины за подачу заявки на регистрацию товарного знака и экспертизу заявленного обозначения;
- устава коллективного знака, если заявка подана на коллективный знак;
- доверенности, выданной патентному поверенному, или указания о назначении патентного

поверенного;

- перевода документов, прилагаемых к заявке, поданных не на русском языке;

- ходатайства о выделении заявки из первоначальной заявки на товарный знак с указанием ее номера, если подана выделенная заявка.

Экспертиза обозначения, заявленного в качестве товарного знака, проводится по заявке, принятой к рассмотрению в результате формальной экспертизы.

В ходе проведения экспертизы проверяется соответствие заявленного обозначения требованиям ст. 1477 и п. п. 1 - 7, подп. 3 п. 9 (в части промышленных образцов), п. 10 (в части средств индивидуализации и промышленных образцов) ст. 1483 ГК РФ и устанавливается приоритет товарного знака.

В случае поступления обращения в соответствии с абзацем третьим п. 1 ст. 1493 ГК РФ содержащиеся в обращении доводы о несоответствии заявленного обозначения требованиям ст. ст. 1477 и 1483 ГК РФ учитываются при проведении экспертизы заявленного обозначения.

По результатам экспертизы заявленного обозначения федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности принимает решение о государственной регистрации товарного знака или об отказе в его регистрации. В соответствии с международными договорами Российской Федерации по результатам экспертизы товарного знака федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности принимает решение о предоставлении правовой охраны или об отказе в предоставлении правовой охраны товарному знаку на территории Российской Федерации.

До принятия решения об отказе в государственной регистрации товарного знака или решения о государственной регистрации товарного знака в отношении части товаров, содержащихся в перечне товаров на дату подачи заявки или в перечне, измененном заявителем в соответствии с п. 2 ст. 1497 ГК РФ, заявителю направляется уведомление в письменной форме о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям абзаца второго п. 1 настоящей статьи с предложением представить свои доводы относительно приведенных в уведомлении мотивов. Доводы заявителя учитываются при принятии решения по результатам экспертизы заявленного обозначения, если они представлены в течение шести месяцев со дня направления заявителю указанного уведомления.

Решение о государственной регистрации товарного знака может быть пересмотрено федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности до регистрации товарного знака в связи с:

1) поступлением заявки, имеющей более ранний приоритет в соответствии со ст. ст. 1494, 1495 и 1496 ГК РФ, на тождественное или сходное с ним до степени смешения обозначение в отношении однородных товаров;

2) государственной регистрацией в качестве наименования места происхождения товара обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с товарным знаком, указанным в решении о регистрации;

3) выявлением заявки, содержащей тождественный товарный знак, либо выявлением охраняемого тождественного товарного знака в отношении совпадающих полностью или частично перечней товаров с тем же или более ранним приоритетом товарного знака;

4) изменением заявителя, которое в случае государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака может привести к введению потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Товарный знак - весьма информативное средство, позволяющее предпринимателям сбывать практически идентичные товары по более высоким ценам, за счет чего получать дополнительную прибыль.

Наименование места происхождения товара - обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. На использование этого наименования может быть признано исключительное право (ст. ст. 1229 и 1519 ГК РФ) производителей такого товара.

Особенность данного обозначения заключается в том, что с 1 января 2008 г. законодатель предусмотрел возникновение на него исключительного права у лица, производящего товар в определенной местности. Однако таких лиц может быть несколько. Каждое из них имеет исключительное право на обозначение. В то же время законодатель запретил распоряжение этим правом и использование зарегистрированного обозначения лицами, не имеющими соответствующего свидетельства. Таким образом, на одно обозначение может возникнуть бесчисленное количество исключительных прав, предоставляемых неограниченному количеству лиц.

Исключительное право на использование наименования места происхождения товара удостоверяется свидетельством, действующим десять лет со дня подачи заявки в Роспатент с возможностью продления этого срока по заявлению правообладателя каждый раз на очередные десять лет.

Правом на получение свидетельства о государственной регистрации наименования места происхождения товара могут воспользоваться не только отечественные, но и иностранные лица в отношении географических объектов, находящихся за рубежом.

Рассмотрим **порядок государственной регистрации наименования места происхождения товара**. В соответствии с действующими нормами различают:

- заявку на государственную регистрацию наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на такое наименование;
- заявку на предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное наименование места происхождения товара.

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, но вошедшее в РФ во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления.

Заявка на наименование места происхождения товара должна относиться к одному наименованию места происхождения товара.

Заявка на наименование места происхождения товара должна содержать:

- заявление о государственной регистрации наименования места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование или только о предоставлении исключительного права на ранее зарегистрированное наименование места происхождения товара с указанием заявителя, а также его места жительства или места нахождения;

- заявляемое обозначение;

- указание товара, в отношении которого испрашивается государственная регистрация наименования места происхождения товара и предоставление исключительного права на такое наименование или только предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное наименование места происхождения товара;

- указание места происхождения (производства) товара (границ географического объекта), природные условия и (или) людские факторы которого исключительно или главным образом определяют или могут определять особые свойства товара;

- описание особых свойств товара.

Если географический объект, наименование которого заявляется в качестве наименования места происхождения товара, находится на территории РФ, к заявке прилагается заключение уполномоченного Правительством РФ органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

К заявке на предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное наименование места происхождения товара, находящегося на территории РФ, прилагается заключение компетентного органа, определяемого в порядке, установленном Правительством РФ, о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, обладающий особыми свойствами, указанными в Государственном реестре наименований мест происхождения товаров РФ (ст. 1529 ГК РФ).

Если географический объект, наименование которого заявляется в качестве наименования места происхождения товара, находится за пределами РФ, к заявке прилагается документ, подтверждающий право заявителя на заявленное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара.

К заявке прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины за подачу заявки в установленном размере.

Экспертиза заявки включает формальную экспертизу и экспертизу обозначения, заявленного в качестве наименования места происхождения товара (заявленного обозначения).

Формальная экспертиза заявки на наименование места происхождения товара проводится в течение двух месяцев со дня ее подачи в Роспатент.

В ходе проведения формальной экспертизы заявки на наименование места происхождения товара проверяется наличие необходимых документов заявки, а также их соответствие установленным требованиям. По результатам формальной экспертизы заявка принимается к рассмотрению или принимается решение об отказе в принятии заявки к рассмотрению.

Экспертиза обозначения, заявленного в качестве наименования места происхождения товара (экспертиза заявленного обозначения), на соответствие такого обозначения установленным требованиям проводится по заявке, принятой к рассмотрению в результате формальной экспертизы.

В ходе проведения экспертизы заявленного обозначения проверяется также обоснованность указания места происхождения (производства) товара на территории РФ.

По принятой к рассмотрению заявке на предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное наименование места происхождения товара проводится экспертиза заявленного обозначения на наличие заключения компетентного органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, обладающий особыми свойствами, указанными в Государственном реестре наименований.

По результатам экспертизы заявленного обозначения Роспатент принимает решение о государственной регистрации наименования места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование или об отказе в государственной регистрации наименования места происхождения товара и (или) в предоставлении исключительного права на такое наименование.

Если в заявке на наименование места происхождения товара испрашивалось предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное наименование, федеральный орган исполнительной власти принимает решение о предоставлении или об отказе в предоставлении такого исключительного права.

На основании решения, принятого по результатам экспертизы заявленного обозначения, Роспатент осуществляет государственную регистрацию наименования места происхождения товара в Государственном реестре наименований.

Администрирование в отношении по созданию и использованию средств индивидуализации товаров, услуг и предоставляющих их лиц позволяет добиваться увеличения количества производимых товаров, поскольку сбыт происходит свободно на основе ориентации потребителей на обозначения, позволяющие отличать одних производителей от других и товары одного предпринимателя от товаров другого. Это особенно важно в настоящее время, когда многие технологии производства продуктов практически идентичны.

Выводы

В авторском праве не раскрывается понятие **произведения**, но содержатся его признаки. Определяющим для правовой охраны произведения является форма произведения, содержание юридически безразлично. Право авторства на произведение возникает с момента его создания. В законодательстве выделяются произведения, не охраняемые авторским правом, и объекты, не содержащие признаков произведения.

Законодательство также не содержит понятия **изобретения**, но называет признаки, по которым то или иное техническое решение можно отнести к изобретению и наличие которых позволяет предоставить ему правовую охрану. Такими признаками являются новизна, изобретательский уровень и промышленная применимость. Законодатель разделил объекты на те, что не являются изобретениями, те, которым не предоставляется правовая охрана, и те, что не могут быть объектами патентных прав.

Полезные модели впервые получили правовую охрану более века назад в Германии, но к настоящему времени только четверть стран мира охраняет такие объекты, в том числе и Россия. Для предоставления правовой охраны полезной модели достаточно таких ее качеств, как новизна и промышленная применимость.

Формула изобретения, полезной модели служит для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом. По своей сущности формула является кратким выражением технической сущности изобретения, полезной модели.

Промышленный образец, по нашему законодательству, это художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид и имеющее большое значение для коммерческой деятельности предпринимателя.

Селекция как вид человеческой деятельности позволяет добиваться получения более продуктивных пород скота или сортов растений, приспособлять их к новым климатическим условиям. Охрана селекционного достижения осуществляется на основании патента, выдаваемого Министерством сельского хозяйства РФ. Критериями охраноспособности селекционного достижения выступают новизна, отличимость, однородность, стабильность.

Почти все бытовые вещи, окружающие нас, снабжены **топологиями интегральных микросхем или чипами**. Эти устройства позволяют нам контролировать работу стиральной машины и телевизора, калькулятора и компьютера, автомашины и космического корабля. Правовая охрана чипу предоставляется в случае, если он является оригинальным, т.е. созданным творческим трудом новатора.

Средствами индивидуализации товаров, услуг и предоставляющих их лиц являются фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак и знак обслуживания,

наименование места происхождения товара. Фирменное наименование и коммерческое обозначение индивидуализируют предоставляющих работы и услуги лиц. Товарный знак и знак обслуживания, наименование места происхождения товара индивидуализируют товары и услуги. В период построения рыночной экономики данные средства индивидуализации товаров, услуг и предоставляющих их лиц приобрели огромное значение, большая часть хозяйственных споров в инновационной сфере была посвящена защите именно данных объектов.

Контрольные вопросы и задания

1. Перечислите виды неохраняемых объектов в авторском праве.
2. Дайте характеристику права на свободное использование объектов авторского права.
3. Составьте перечень субъектов авторского права.
4. Укажите особенности правовой охраны и использования секретных изобретений.
5. Как происходит прекращение и восстановление действия патента?
6. Какие предъявляются требования к заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец?
7. Перечислите условия охраноспособности селекционного достижения.
8. Какова роль государства в установлении и охране прав на селекционные достижения?
9. Как происходят испытания селекционного достижения на отличимость, однородность, стабильность?
10. Перечислите действия, не являющиеся нарушением исключительного права на топологию интегральной микросхемы.
11. Какие предъявляются требования к заявке на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы?
12. Перечислите права автора топологии интегральной микросхемы.
13. Дайте характеристику коллективного товарного знака.
14. Как происходит оспаривание решений по заявке на товарный знак?
15. Назовите основания для отказа в государственной регистрации товарного знака.
16. Перечислите виды ответственности за разглашение информации.
17. Укажите способы отчуждения информации.
18. Дайте определение понятия информации.

Библиографический список

- Городов О.А. Правовая инноватика (правовое регулирование инновационной деятельности). СПб.: Юридическая книга, 2008. С. 114 - 155, 208 - 261.
- Гульбин Ю.Т. Исключительные права на средства индивидуализации товаров - товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров: гражданско-правовой аспект. М.: Статут, 2007.
- Ковалева Н.Н. Информационное право России: Учеб. пособие. М.: Дашков и Ко, 2007.
- Комментарий к части четвертой ГК РФ / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева. М.: Статут, 2008.
- Королев А.Н., Плешакова О.В. Об информации, информационных технологиях и о защите информации. Постатейный комментарий к Федеральному закону. М.: Юстицинформ, 2007.
- Ларичев В.Д., Трунцевский Ю.В. Защита авторского и смежных прав в аудиовизуальной сфере: уголов.-правовой и криминол. аспекты / Акад. нар. хоз-ва при Правительстве РФ. М.: Дело, 2004.
- Макагонова Н.В. Авторское право: Учеб. пособие / Под ред. Э.П. Гаврилова. М.: Юрид. лит., 1999.
- Плетнев К.И. Международное научно-техническое сотрудничество: Учеб. пособие / РАГС. М.: Изд-во РАГС, 2006.

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник С.А. Сударикова "Право интеллектуальной собственности" включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2010.

Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: Учеб. М.: Велби; Проспект, 2008. С. 52 - 266.

Хохлов В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика. М.: Городец, 2008.

Модуль 4. ПАТЕНТНЫЕ СИСТЕМЫ МИРА.

УПРАВЛЕНИЕ МЕЖДУНАРОДНЫМИ ИННОВАЦИОННЫМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ

План

- 4.1. Всемирная организация интеллектуальной собственности.
- 4.2. Международные конвенции по вопросам охраны интеллектуальной собственности.
- 4.3. Региональные патентные системы, их особенности. Европейская и евразийская патентные системы.
- 4.4. Патентная информация и документация.
- 4.5. Соглашение о Всемирной торговой организации.

4.1. Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС)

Организация Объединенные международные бюро по охране промышленной, литературной и художественной собственности, или Объединенные международные бюро по охране интеллектуальной собственности, была создана в конце XIX в. при слиянии структур, образованных для исполнения Парижской конвенции по охране промышленной собственности (20 марта 1883 г.) и Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (9 сентября 1886 г.).

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) - межправительственная организация, входящая в систему Организации Объединенных Наций (ООН), штаб-квартира ВОИС расположена в Швейцарии, в г. Женеве. Учреждена ВОИС 14 июля 1967 г. в Стокгольме с целью содействия охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества государств и во взаимодействии с любой другой международной организацией, а также обеспечения административного сотрудничества Союзов по охране интеллектуальной собственности.

ВОИС - наиболее крупная из международных организаций, занимающихся вопросами интеллектуальной собственности. В настоящее время членами ВОИС являются почти 200 стран мира. Советский Союз ратифицировал Конвенцию, учреждающую ВОИС, в 1968 г. <93>. Эта Конвенция вступила в силу 26 апреля 1970 г., изменена 28 сентября 1979 г., в сентябре 1999 г. принята поправка к ст. 9 (3) в отношении срока, на который назначается Генеральный директор ВОИС.

<93> См.: Указ Президиума Верховного Совета СССР от 19 сент. 1968 г. "О ратификации Стокгольмского акта Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности".

В связи с распадом СССР возник вопрос о правопреемстве РФ в заключенных СССР международных договорах. Венская конвенция о правопреемстве государств в отношении договоров от 23 августа 1978 г. не имела юридической силы в связи с тем, что она не была ратифицирована 15 государствами, как того требовали ее условия (ст. 49). РФ передала Генеральному директору ЮНЕСКО вербальную ноту Министерства иностранных дел РФ от 26 декабря 1991 г. "О продолжении участия РФ вместо СССР в ООН, ее органах и международно-правовых документах". В этой ноте МИД России сообщил о том, что участие СССР в ООН, всех ее органах, а также во всех заключенных в ее рамках или под ее эгидой конвенциях, соглашениях и других международно-правовых инструментах, включая Венскую конвенцию об охране озонового слоя 1985 г. и Монреальский протокол по веществам, разрушающим озоновый слой 1987 г., продолжается РФ. В связи с этим в ООН вместо названия "Союз Советских Социалистических Республик" должно использоваться наименование "Российская Федерация". Далее было изложено, что РФ в полной мере сохраняет ответственность за все права и обязанности СССР в ООН, включая финансовые обязательства. МИД России также уведомил, что данная нота является свидетельством полномочий представлять РФ в органах ООН всем лицам, имеющим в данное время полномочия представителей СССР в ООН.

Основные функции ВОИС следующие:

- содействие разработке мероприятий, рассчитанных на улучшение охраны интеллектуальной собственности во всем мире и на гармонизацию национальных законодательств в этой области;
- выполнение административных функций Парижского союза, специальных Союзов, образованных в связи с этим Союзом, и Бернского союза;
- администрирование по осуществлению любого другого международного соглашения, призванного содействовать охране интеллектуальной собственности, или участие в такой администрации;
- способствование заключению международных соглашений, призванных содействовать охране интеллектуальной собственности;

- сбор и распространение информации, относящейся к охране интеллектуальной собственности, осуществление и поощрение исследований в этой области и публикация результатов таких исследований;

- обеспечение деятельности служб, облегчающих международную охрану интеллектуальной собственности и в соответствующих случаях осуществление регистрации в этой области, а также публикация сведений, касающихся данной регистрации;

- любые другие надлежащие действия.

К числу главных органов ВОИС относятся: Генеральная ассамблея, Конференция, Координационный комитет, Международное бюро.

Генеральная ассамблея:

- назначает Генерального директора по представлению Координационного комитета;

- рассматривает и утверждает отчеты Генерального директора, касающиеся Организации, и дает ему все необходимые инструкции;

- рассматривает и утверждает отчеты и одобряет деятельность Координационного комитета и дает ему инструкции;

- принимает двухгодичный бюджет расходов, общих для Союзов;

- принимает финансовый регламент Организации;

- выполняет другие надлежащие функции в рамках Конвенции.

Конференция:

- обсуждает вопросы, представляющие общий интерес в области интеллектуальной собственности, и может принимать рекомендации по таким вопросам;

- принимает двухгодичный бюджет Конференции;

- принимает в пределах бюджета Конференции двухгодичную программу юридическо-технической помощи;

- принимает поправки к Конвенции;

- выполняет другие надлежащие функции в рамках Конвенции.

Координационный комитет:

- дает советы органам Союзов, Генеральной ассамблее, Конференции и Генеральному директору по всем административным, финансовым и другим вопросам, представляющим общий интерес для двух или более Союзов, или одного или более Союзов и Организации;

- подготавливает проект повестки дня Генеральной ассамблеи;

- подготавливает проект повестки дня, а также проекты программы и бюджета Конференции;

- представляет кандидата на пост Генерального директора для назначения Генеральной ассамблеей или назначает исполняющего обязанности Генерального директора в период между сессиями Генеральной ассамблеи;

- выполняет все другие функции, вытекающие из Конвенции.

Международное бюро является секретариатом Организации, возглавляемым Генеральным директором, который:

- представляет Организацию;

- отчитывается перед Генеральной ассамблеей и выполняет ее директивы;

- подготавливает проекты бюджетов и программ, а также периодические отчеты о деятельности.

В рамках ВОИС действуют **специализированные Союзы**. СССР являлся членом Парижского союза с 1965 г., Мадридского союза по международной регистрации товарных знаков с 1976 г., Страсбургского союза по международной классификации изобретений с 1976 г., Ниццкого союза по международной классификации товаров и услуг для регистрации товарных знаков с 1971 г., Локарнского союза по международной классификации промышленных образцов с 1972 года.

По Соглашению с ВОИС Роспатент выполняет функции Международного поискового органа и Органа международной предварительной экспертизы в соответствии с Договором о патентной кооперации <94>.

<94> Приказ Роспатента от 13 ноября 1997 г. N 181 "О реализации Соглашения между Российским агентством по патентам и товарным знакам и Международным бюро ВОИС о выполнении Роспатентом функций поискового органа и Органа международной предварительной экспертизы в соответствии с Договором о патентной кооперации".

В 2000 г. Роспатентом была разработана Программа сотрудничества между РФ и ВОИС <95>, предусматривающая:

<95> Приказ Роспатента от 4 ноября 2000 г. N 212 "О Программе сотрудничества между Российской Федерацией и ВОИС".

- совершенствование законодательства в области интеллектуальной собственности;
- содействие присоединению РФ к некоторым договорам, административные функции которых выполняет ВОИС;
- обучение и преподавание в области интеллектуальной собственности;
- расширение использования Глобальной информационной сети ВОИС;
- развитие системы коллективного управления авторскими и смежными правами в РФ;
- подготовку публикаций в области интеллектуальной собственности на русском языке;
- сотрудничество в интересах других заинтересованных стран.

Создание ВОИС - показатель начала процесса глобального информационного обмена между государствами. Правительства многих стран не желали затрачивать дополнительные средства на разработку тех новшеств, которые уже созданы в другой стране. Еще одной причиной создания этой межправительственной организации стало появление транснациональных корпораций, производящих и сбывающих свой продукт в различных странах, а потому стремящихся к унификации и гармонизации законодательства об интеллектуальной собственности. Значительно возросло количество заявок на новые технические решения. Так, если в конце XX в. во всем мире подавалось около 80000 заявок, то в 2008 г. эта цифра достигла 2 млн., а нерассмотренных заявок насчитывается порядка 3,5 млн. В этих условиях значение такой организации, как ВОИС, существенно повышается. Она призвана находить новые схемы и пути информационного и технологического обмена в целях снижения издержек производства, удешевления продукта, дальнейшей интернационализации патентной системы.

4.2. Международные конвенции по вопросам охраны интеллектуальной собственности

1. Парижская конвенция по охране промышленной собственности является основным международным соглашением, регулирующим вопросы охраны прав на изобретения, промышленные образцы и товарные знаки. Главная цель Конвенции - создание более льготных условий для патентования объектов промышленной собственности организациями и физическими лицами одних государств в других государствах.

Заключению Парижской конвенции предшествовало длительное обсуждение вопросов охраны прав на объекты на различных международных конференциях <96>. Первый проект конвенции был обсужден на Парижской конференции 1880 г., а на следующей конференции, состоявшейся в Париже 20 марта 1883 г., он был подписан 11 государствами. В дальнейшем Конвенция пересматривалась и дополнялась на конференциях в Брюсселе в 1900 г., Вашингтоне в 1911 г., Гааге в 1925 г., Лондоне в 1934 г., Лиссабоне в 1958 г., Стокгольме в 1967 г., была изменена в 1979 г.

<96> Подробнее об этом см.: Пиленко А.А. Право изобретателя. М.: Статут, 2001.

Участники Конвенции образуют Международный союз по охране промышленной собственности (далее - Союз). СССР присоединился к Парижской конвенции с 1 июля 1965 г., им был ратифицирован стокгольмский текст Конвенции.

Конвенция не предусматривает создания международного патента. В любой другой стране-участнице объект может свободно использоваться без выплаты вознаграждения, если он там не запатентован. Цель Конвенции не в унификации законодательства, а в создании благоприятных условий для патентования объектов иностранцами.

Основные принципы Конвенции:

- национальный режим;
- конвенционный приоритет;
- предотвращение злоупотреблений, связанных с осуществлением исключительного права, предоставляемого патентом.

Национальный режим (ст. 2) для граждан стран Союза означает, что в отношении охраны промышленной собственности граждане каждой страны Союза пользуются во всех других странах Союза теми же преимуществами, которые предоставляются собственным гражданам.

Конвенционный приоритет (ст. 4) означает, что лицо, надлежащим образом подавшее заявку на патент в одной из стран Союза, пользуется для подачи заявки в других странах правом приоритета в течение 12 месяцев для патентов на изобретения и для полезных моделей и 6 месяцев для промышленных образцов и товарных знаков.

Предотвращение злоупотреблений, связанных с осуществлением исключительного права, предоставляемого патентом (ст. 5), означает, что заявитель может получить патент на объект в

какой-либо стране и, не используя объект самостоятельно и обладая исключительным правом на него, не дать возможность другим лицам применить объект патентования. Конвенция предусматривает возможность выдачи принудительных лицензий другим лицам на использование объекта. Если выдача лицензии окажется недостаточной для предотвращения злоупотреблений, может быть поставлен вопрос о лишении прав на патент.

Рассмотрим структуру Союза и полномочия его органов.

Союз включает **Ассамблею**, которая:

- рассматривает все вопросы, относящиеся к сохранению и развитию Союза и применению Конвенции;
- дает Международному бюро интеллектуальной собственности, учреждающему ВОИС, указания относительно подготовки конференций по пересмотру Конвенции;
- рассматривает и утверждает отчеты и деятельность генерального директора организации и дает ему все необходимые инструкции;
- избирает членов Исполнительного комитета Ассамблеи;
- рассматривает и утверждает отчеты и одобряет деятельность своего Исполнительного комитета;
- определяет программу, принимает двухгодичный бюджет Союза и утверждает его финансовые отчеты;
- утверждает финансовый регламент Союза;
- создает комитеты экспертов и рабочие группы;
- выполняет все другие функции.

Исполнительный комитет:

- подготавливает проект повестки дня Ассамблеи;
- представляет Ассамблее предложения, касающиеся проектов программы и двухгодичного бюджета Союза, подготовленных генеральным директором;
- представляет Ассамблее с соответствующими замечаниями периодические отчеты генерального директора и ежегодные акты финансовых ревизий;
- выполняет все другие функции.

Международное бюро выполняет функции секретариата различных органов Союза и следующие административные задачи:

- собирает и публикует информацию, касающуюся охраны промышленной собственности. Каждая страна Союза незамедлительно передает Международному бюро текст каждого нового закона и все официальные тексты, относящиеся к охране промышленной собственности. Кроме того, она высылает Международному бюро все публикации своих компетентных служб в области промышленной собственности, которые имеют прямое отношение к охране промышленной собственности;
- издает ежемесячный журнал;
- сообщает по запросу любой страны Союза сведения по вопросам охраны промышленной собственности;
- проводит исследования и оказывает услуги, предназначенные облегчить охрану промышленной собственности;
- подготавливает конференции по пересмотру Конвенции.

2. Мадридское соглашение о международной регистрации знаков было принято в Мадриде 14 апреля 1891 г. и неоднократно пересматривалось, а 28 июня 1989 г. там же был принят Протокол к указанному Соглашению. Мадридская система регистрации начала действовать с 1893 г., когда были поданы первые 76 заявок. На сегодняшний день зарегистрировано более полумиллиона знаков. США в этом Соглашении не участвует. Советский Союз присоединился к Соглашению в 1976 г.

Создание Соглашения было вызвано необходимостью предоставления единого товарного знака для национальной и международной регистрации, что снижало материальные затраты заявителя и расширяло его возможности по продвижению товаров на большее количество рынков. Товарный знак, зарегистрированный в Международном бюро ВОИС, получает в стране - участнице Соглашения такую же правовую охрану, как если бы он был заявлен там непосредственно. В рамках Мадридского соглашения получение единого охранного документа, действительного для всех государств - участников Соглашения, стало возможным с 1 апреля 1996 г.

Международное бюро ВОИС не осуществляет экспертизу товарных знаков, поэтому возникает необходимость в регистрации товарного знака национальным ведомством и лишь потом Международным бюро ВОИС. В п. 2 ст. 1507 ГК РФ закреплено, что заявка на международную регистрацию товарного знака подается через Роспатент. Международная заявка, поданная заявителем непосредственно в Международное бюро ВОИС, минуя национальное патентное ведомство, не рассматривается и возвращается отправителю.

Заявка подается на французском языке, если заявитель намерен получить охрану лишь в странах -

членах Мадридского соглашения. Если страны являются только членами Протокола к Соглашению, то заявка подается на английском, французском или испанском языке. Также подается заявка, если охрана товарного знака испрашивается в странах - участницах Мадридского соглашения и Протокола одновременно. Заявка на международную регистрацию представляется на официальном бланке, подписанном патентным ведомством заявителя и заявителем и содержит данные о последнем. Заявка должна содержать черно-белое или цветное изображение знака, его шрифтовое исполнение, вид знака (объемный, звуковой, коллективный и т.д.), его словесное описание, названия товаров и услуг, в отношении которых испрашивается регистрация, информация о пошлинах и т.д. В заявке указываются страны, на которые заявитель намерен распространить действие международной регистрации знака. Заявитель должен указать товары и услуги, для которых испрашивается охрана знака, а также, если возможно, соответствующий класс или классы согласно Классификации, учрежденной Ниццким соглашением о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 г. Если заявитель не указывает классы, Международное бюро само классифицирует товары и услуги по соответствующим классам упомянутой Классификации. Классификация товаров или услуг, произведенная заявителем, подвергается проверке Международным бюро.

Датой регистрации заявки считается дата подачи заявки на международную регистрацию в стране происхождения при условии, что Международное бюро получило заявку в течение двух месяцев, считая с даты этой подачи.

Сведения о товарном знаке заносятся в Международный реестр, публикуются в периодическом Бюллетене международных знаков (WIPO Gazette of International Marks).

Патентные ведомства, уведомленные Международным бюро о регистрации знака или заявлении о расширении охраны, имеют право заявить, что охрана не может быть предоставлена этому знаку на их территории. Такой отказ возможен в течение 12 месяцев для заявок, регулируемых Соглашением, и в течение 12 или 18 месяцев для заявок, регулируемых Протоколом. Отказ возможен только на условиях, которые в соответствии с Парижской конвенцией применяются к знаку, заявленному для национальной регистрации.

Продолжительность действия международной регистрации - 20 лет для заявки по Соглашению и 10 лет по Протоколу с возможностью продления по истечении этих сроков.

3. Договор о патентной кооперации - РСТ (Patent Cooperation Treaty) был заключен в 1970 г. в Вашингтоне и вступил в силу в 1978 г., был изменен в 1979, 1984 и 2001 гг. Для СССР вступил в силу 1 июня 1978 г.

Государства - участники Договора образуют Союз, именуемый **Международным союзом патентной кооперации**.

Высшим органом Союза является **Ассамблея**, правомочная:

- рассматривать все вопросы, относящиеся к сохранению и развитию Союза;
- давать Международному бюро указания относительно подготовки конференций по пересмотру;
- рассматривать и утверждать отчеты и деятельность генерального директора;
- рассматривать и утверждать отчеты и одобрять деятельность Исполнительного комитета;
- определять программу, принимать двухгодичный бюджет Союза и утверждать его финансовые отчеты;

- утверждать финансовый регламент Союза;
- создавать комитеты и рабочие группы и т.д.

Исполнительный комитет:

- подготавливает проект повестки дня Ассамблеи;
- представляет Ассамблее предложения, касающиеся проектов программы и двухгодичного бюджета Союза;
- представляет Ассамблее с соответствующими замечаниями периодические отчеты Генерального директора и ежегодные акты финансовых ревизий;
- обеспечивает выполнение генеральным директором программы Союза и т.д.

Международное бюро:

- осуществляет административные задачи;
- выполняет функции секретариата различных органов Союза;
- издает бюллетень.

Ассамблея создает **Комитет по техническому сотрудничеству**, его задачами являются:

- постоянное совершенствование услуг;
- обеспечение максимального единообразия в работе;
- решение технических проблем.

Договор предусматривает возможность составления и подачи в национальное патентное ведомство на родном языке международной заявки в тех случаях, когда заявитель желает обеспечить охрану

изобретения в нескольких странах.

В ст. 3 (2) Договора закреплён состав заявки:

- заявление на специальном бланке;
- описание изобретения;
- формула изобретения;
- чертежи (если они необходимы);
- реферат.

Получающее ведомство (в РФ - Роспатент) является и международным поисковым органом (для некоторых стран может быть задействован Международный поисковый институт), готовит отчет о документационном поиске об уровне техники в отношении заявляемых изобретений. Получив отчет о международном поиске, заявитель оценивает перспективы патентования своего изобретения в запрашиваемых странах. В течение двух месяцев после получения отчета заявитель может отозвать заявку, уточнить ее, внести изменения или оставить неизменной.

По требованию заявителя по его международной заявке проводится международная предварительная экспертиза, целью которой является составление предварительного и необязывающего заключения о том, является ли заявленное изобретение новым, соответствует ли оно изобретательскому уровню (является ли неочевидным) и может ли быть промышленно применимым. В течение двух месяцев заявитель должен окончательно решить, в каких странах он желает получить правовую охрану. Избрав такие страны, он готовит переводы международной заявки на языки стран патентования и направляет их в национальные патентные ведомства этих стран. Дальнейшее рассмотрение заявок и выдача охранных документов на изобретения осуществляются в соответствии с национальной процедурой страны патентования.

Международная заявка подается к концу 12-месячного срока с даты приоритета. Рассмотрение международной заявки в странах патентования начинается после истечения 20 месяцев с даты приоритета (или 30 месяцев, если заявка направлялась на международную предварительную экспертизу) с тем, чтобы к этому времени был уже подготовлен отчет о международном поиске. Международные заявки публикуются ВОИС через 18 месяцев с даты приоритета.

4. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений.

Произведения науки, литературы и искусства невозможно использовать лишь в рамках одного государства. Первоначально страны стремились к охране прав авторов в рамках двусторонних соглашений. Опыт показал неэффективность подобной правовой охраны, и в середине XIX в. началась работа по созданию первого международного договора. В 1858 г. в Брюсселе прошел Конгресс авторов произведений литературы и искусства. В 1861 и 1877 гг. были проведены два конгресса в Антверпене, затем в 1878 г. в Париже состоялся I Международный литературный конгресс под председательством Виктора Гюго. С 1883 г. в Берне юристы и дипломаты провели три дипломатических конференции, в результате чего 9 сентября 1886 г. десятью государствами был подписан договор, получивший название Международной конвенции об охране литературных и художественных произведений, вступивший в силу 5 декабря 1887 г.

Совершенствование методов использования произведений требовало изменений Конвенции, которая пересматривалась в 1896, 1908, 1914, 1928, 1948, 1967, 1971 и 1979 гг. В 1979 г. в Конвенцию был введен дополнительный раздел для привлечения в ее члены развивающихся стран. РФ является членом Договора с 13 марта 1995 г. <97> США присоединились к Бернскому союзу в 1988 г., а СССР в нем не участвовал.

<97> См.: Постановление Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. N 1224 "О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 года, Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 года и дополнительным протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 года об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм".

Бернская конвенция основана на следующих **принципах**:

- национального режима, означающем, что любому произведению, созданному в любой стране - участнице Конвенции, в каждой из этих стран должен обеспечиваться тот же уровень охраны, который обеспечивается собственным произведениям;
- автоматической охраны - охрана не обуславливается выполнением каких-либо формальностей (регистрация, депонирование и т.п.);
- независимости охраны - гарантирует охрану независимо от наличия охраны в стране происхождения произведения;
- ретроактивной охраны - гарантирует охрану произведений, срок охраны которых не истек в любой

стране Союза.

В ст. 2 содержится открытый перечень охраняемых произведений. Он включает в себя любые оригинальные произведения в области литературы, науки и искусства, независимо от способа и формы их выражения. Производные произведения (переводы, переделки, аранжировки и т.д.) подлежат охране наравне с оригинальными произведениями.

Охрана произведений во всех странах Союза осуществляется в пользу автора и его правопреемников. Для некоторых категорий произведений, например кинематографии, национальное законодательство само должно определять обладателя прав автора на это произведение.

Конвенция устанавливает минимальный уровень охраны в отношении прав авторов и сроков охраны произведений. Срок охраны произведений по ст. 7 Конвенции составляет все время жизни автора и 50 лет после его смерти. **Охране подлежат следующие исключительные права автора:**

- на перевод (ст. 8);
- на воспроизведение (ст. 9);
- на публичное исполнение драматических и музыкально-драматических произведений и музыкальных произведений (ст. 11);
- на передачу своих произведений в эфир или посредством кабельного оборудования, либо с использованием приемников, либо через громкоговорители, либо посредством любых других форм широкого вещания (ст. 11bis);
- на публичную декламацию (ст. 11ter);
- на переделки, аранжировки и другие трансформации своих произведений (ст. 12);
- на кинематографическую переделку и воспроизведение своих произведений, выпуск в обращение переделанных или воспроизведенных произведений;
- долевого участия на произведения искусства и оригиналы рукописей писателей и композиторов возникает тогда, когда такая охрана допускается внутренним законодательством страны, гражданином которой является автор, и в том объеме, в каком допускается законодательством страны, в которой требуется охрана (ст. 14ter).

Конвенция в ст. 6bis закрепляет **личные неимущественные права авторов:**

- на произведение;
- на защиту чести или репутации автора.

В Конвенции закреплены **возможности свободного использования охраняемых произведений**, когда не требуется получения предварительного разрешения со стороны обладателя авторского права и не требуется выплата ему вознаграждения. Это право:

- на воспроизведение (ст. 9 (2));
- на цитирование и использование литературных или художественных произведений в целях иллюстрации или обучения (ст. 10);
- на воспроизведение газетных или иных статей с указанием источника (ст. 10bis (2));
- записи краткосрочного пользования (ст. 11bis (3)).

В 1971 г. на Парижской конференции в Бернскую конвенцию был внесен дополнительный раздел, названный "Специальные положения, относящиеся к развивающимся странам". Этим разделом развивающимся странам в отношении права на перевод предоставляется альтернатива: они могут применять систему принудительных лицензий или систему так называемого десятилетнего режима. Режим предусматривает прекращение по истечении десяти лет исключительного права на перевод произведения на язык развивающегося государства со времени первого выпуска произведения в свет, если в течение указанного срока данное право не было реализовано. После этого произведение может свободно переводиться любым лицом без согласия обладателя авторского права и без выплаты вознаграждения. Выбор между системой принудительных лицензий и системой десятилетнего режима должен быть сделан при ратификации государством Приложения к Бернской конвенции.

Высшим органом Бернского союза является **Ассамблея**, которая:

- рассматривает все вопросы, относящиеся к сохранению и развитию Союза и применению Конвенции;
- дает Международному бюро указания относительно подготовки конференций по пересмотру Конвенции;
- рассматривает и утверждает доклады и деятельность Генерального директора и дает ему инструкции;
- избирает членов Исполнительного комитета Ассамблеи;
- рассматривает и утверждает отчеты и одобряет деятельность своего Исполнительного комитета;
- определяет программу, принимает двухгодичный бюджет Союза и утверждает его финансовые отчеты;
- утверждает финансовый регламент Союза;

- создает комитеты экспертов и рабочие группы и т.д.

Исполнительный комитет:

- подготавливает проект повестки дня Ассамблеи;

- представляет Ассамблее предложения, касающиеся проекта программы и двухгодичного бюджета Союза;

- представляет Ассамблее с соответствующими замечаниями периодические отчеты Генерального директора и ежегодные акты финансовых ревизий и т.д.

Международное бюро выполняет административные задачи и функции секретариата различных органов Союза:

- собирает и публикует информацию, касающуюся охраны авторских прав. Каждая страна Союза незамедлительно передает Международному бюро текст каждого нового закона и все официальные тексты, относящиеся к охране авторских прав;

- издает ежемесячный журнал;

- сообщает по запросу любой страны Союза сведения по вопросам охраны авторских прав;

- проводит исследования и оказывает услуги, предназначенные для облегчения охраны авторских прав.

5. Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. На Римской конференции 1928 г. по пересмотру норм Бернской конвенции был поставлен вопрос о разработке единой международной конвенции об охране авторского права для всех континентов. США не желали присоединяться к Бернскому союзу в связи с тем, что уровень охраны авторского права по этой Конвенции был слишком высок по сравнению с их внутренним законодательством. Американцы не хотели отказываться от регистрационной системы предоставления охраны произведениям. В то же время американские правообладатели несли колоссальные убытки от того, что произведения американских авторов, впервые опубликованные в США, не охранялись в большинстве государств мира. Необходим был новый договор и развивающимся странам, для которых установленный Бернской конвенцией уровень охраны был неприемлемо высок и экономически нереализуем.

В качестве инструмента для разработки договора была выбрана ЮНЕСКО, в которой позиция США были достаточно крепки. ЮНЕСКО, правопреемник Организации по интеллектуальному сотрудничеству Лиги Наций, которая уже начала работу по подготовке договора, продолжила ее. В период между 1947 и 1951 гг. работали четыре комиссии экспертов. Они разработали и представили межправительственной конференции по авторскому праву, открывшейся 18 августа 1952 г. в Женеве и собравшей представителей 50 государств, окончательный проект. Конвенция вступила в силу 16 сентября 1955 г., в 1971 г. была принята и в 1974 г. вступила в силу новая редакция Конвенции. Российская Федерация является членом Конвенции в редакции 1952 г. с 27 мая 1973 г. как правопреемница СССР, а в редакции 1971 г. - с 13 марта 1995 г.

Всемирная конвенция основана на следующих **принципах**:

- национального режима, означающего, что опубликованные произведения граждан любого государства пользуются в другом государстве охраной, которую такое государство предоставляет произведениям своих граждан;

- государственной охраны прав авторов и правообладателей, означающего, что каждое государство обязано принять меры для обеспечения эффективной охраны прав авторов;

- соблюдения формальностей, которые сводятся к таким атрибутам авторского права, используемым совместно, как знак с указанием имени обладателя авторского права и года первого выпуска в свет.

Основной идеей Парижской конференции 1971 г., в ходе которой были внесены изменения в Бернскую и Всемирную конвенцию, была разработка механизма, позволяющего развивающимся государствам иметь более свободный доступ к охраняемым произведениям. Были предусмотрены ограничения права на перевод и на воспроизведение при помощи принудительных лицензий.

Принудительная лицензия, разрешающая перевод произведения на язык развивающегося государства, может быть выдана, если правообладатель не опубликовал сам и не разрешил другому лицу опубликовать перевод своего произведения на этот язык в течение трех лет, если речь идет о переводе на родной язык или на английский, французский, испанский, и одного года, если речь идет о переводе на какой-либо иной язык.

Принудительная лицензия может быть получена, если лицо докажет, что оно обращалось к обладателю права на перевод, но не получило разрешения либо правообладатель не был найден. Получение принудительной лицензии ограничено случаями использования произведения в целях обучения или проведения научных исследований, а изготовленные на ее основании экземпляры не могут экспортироваться в другие страны, в которых это произведение охраняется авторским правом.

Получение принудительной лицензии не освобождает от необходимости выплаты правообладателю вознаграждения, размер которого должен равняться размеру гонорара в случае обычной договорной

лицензии и выплачиваться в свободно конвертируемой валюте.

При принятии Всемирной конвенции нашли разрешение две проблемы, стоящие перед разработчиками:

- защита Бернского союза от конкурирующего влияния Всемирной конвенции, предъявляющей меньшие требования к уровню охраны авторского права;

- установление порядка применения норм Всемирной конвенции странами Бернского союза.

Первая проблема была решена включением в текст Декларации оговорки, предусмотренной ст. XVII, в соответствии с которой произведения, страной происхождения которых является государство, вышедшее из состава Бернского союза после 1 января 1951 г., не пользуются правовой охраной в странах Бернского союза, предоставляемой Всемирной конвенцией.

Вторая проблема также нашла разрешение в принятой Декларации. В соответствии с ее положениями Всемирная конвенция не применяется в отношениях между странами Бернского союза в той степени, в которой она касается охраны произведений, страной происхождения которых, согласно положениям Бернской конвенции, является одна из стран Бернского союза.

Действие Всемирной конвенции распространяется лишь на отношения, возникающие в будущем. Бернская конвенция имеет обратную силу. Уровень авторско-правовой охраны, предоставляемой данными конвенциями, практически совпадает. В конце прошлого века большинство стран привели свое законодательство в соответствие с Бернской конвенцией, в результате чего Всемирная конвенция во многом утратила свое значение, но многие страны по-прежнему связаны Всемирной конвенцией.

Высшим органом управления по Всемирной конвенции учрежден **Межправительственный комитет**, который вправе:

- изучать вопросы, относящиеся к применению и действию Всемирной конвенции об авторском праве;

- подготавливать периодические пересмотры Конвенции;

- изучать любые другие вопросы, относящиеся к международной охране авторского права;

- осуществлять информирование государств - участников Конвенции о своей работе.

6. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности - ТРИПС (Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights - TRIPS) подписано в 1994 г., входит в состав Марракешского пакета Уругвайского раунда и обязательно для всех стран - членов Всемирной торговой организации (ВТО). Соглашение ТРИПС является частью глобальной правовой системы регулирования международной торговли, на основе которой функционирует ВТО. Российская Федерация является членом ВТО с 22 августа 2012 года и учитывает в своем внутреннем законодательстве Соглашение ТРИПС и другие международные правовые акты Уругвайского раунда.

По мнению С.А. Сударикова, "создание ВТО инициировано США и другими экономически развитыми странами для достижения мирными средствами целей, которые ранее достигались военным путем. С этой целью используется принцип глобализации мировой торговли, якобы соответствующий интересам всех стран. Однако действительная цель глобализации - захват и контроль товарных и ресурсных рынков развивающихся стран и стран с переходной экономикой" <98>.

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник С.А. Сударикова "Право интеллектуальной собственности" включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2010.

<98> Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: Учеб. М.: Велби; Проспект, 2008. С. 57.

К моменту принятия ТРИПС в мире уже более ста лет действовали международные конвенции, регулирующие охрану интеллектуальной собственности. Разработчикам ТРИПС необходимо было учесть все то положительное в охране интеллектуальной собственности, что было наработано за сотню лет, и в то же время предложить что-то отличное от бывшего ранее.

В ТРИПС делаются ссылки на ряд международных соглашений, в частности на Парижскую конвенцию по защите промышленной собственности, Бернскую конвенцию по защите литературных и художественных произведений, Римскую конвенцию по охране прав артистов-исполнителей и не вступивший в силу Вашингтонский договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем. Не подменяя собой правила действующих международных конвенций, Соглашение ТРИПС устанавливает требования, которым должно соответствовать законодательство об интеллектуальной собственности, в том числе авторское право стран - участниц ВТО.

Таким образом, государства - участники ТРИПС, не являющиеся сторонами указанных договоров,

обязуются соблюдать нормы этих Конвенций в силу участия в ТРИПС. Привязка ТРИПС к названным специальным международным договорам по интеллектуальной собственности может относиться только к текстам, действующим на дату подписания ТРИПС. При этом ряд таких договоров, например Парижская и Бернская конвенции, для разных стран-участниц действовали в разных редакциях. Более того, и Парижская, и Бернская конвенции ранее неоднократно пересматривались и, вероятно, будут пересматриваться впредь. В этих случаях в рамках ТРИПС либо эти договоры останутся действовать в редакции соответствующих договоров на дату подписания ТРИПС, либо должны будут согласовываться соответствующие изменения в ТРИПС.

В Парижской, Бернской и других конвенциях по охране прав интеллектуальной собственности был включен принцип национального режима применительно к правовому положению, действующему в отдельных государствах. ТРИПС дополнительно распространяет этот режим и на регулирование международной торговли.

Новшеством ТРИПС является распространение на сферу защиты, осуществления и торговли правами интеллектуальной собственности принципа наибольшего благоприятствования, хотя и с некоторыми исключениями для отдельных видов интеллектуальной собственности (например, в отношении регулируемых международными соглашениями, не включенными в сферу ТРИПС). В отступление от действия в рамках ВТО режима наибольшего благоприятствования в безусловной форме, в ТРИПС предусмотрена взаимность, т.е. действие наибольшего благоприятствования условно, не автоматически.

Закреплены авторские и смежные права (права артистов-исполнителей и изготовителей фонограмм). Дополнительно оговорена защита авторов компьютерных программ и кинематографических произведений, им обеспечено исключительное право проката. Срок защиты авторских прав установлен минимум в 50 лет. Вещательным организациям предоставляется минимум на 20 лет исключительное право на запись, воспроизведение записей и ретрансляцию через каналы эфирного вещания так же, как публичное телевизионное вещание таких записей. Срок охраны, предоставляемый по Соглашению исполнителям и производителям фонограмм, составляет по меньшей мере до конца периода в 50 лет, считая с конца календарного года, в котором была сделана запись или имело место исполнение.

В рамках ТРИПС из действия Бернской конвенции исключены личные неимущественные права, в том числе права на опубликование, на неприкосновенность, поскольку в США они не охраняются. В США, в отличие от других стран, не ограничивается "частное копирование", и эта проблема не отражена в ТРИПС.

Товарными знаками признаются такие обозначения, как слова, включая личные наименования; цифры, буквы, изобразительные элементы и сочетание цветов, так же как любое сочетание таких обозначений, могут подлежать регистрации в качестве товарных знаков. Срок охраны составляет минимум семь лет, предусмотрено аннулирование при непрерывном неиспользовании в течение трех лет.

Для целей Соглашения **географические указания** представляют собой обозначения, которые идентифицируют товар как происходящий с территории члена или региона, или местности на этой территории, где определенное качество, репутация или другие характеристики товара в значительной степени связываются с его географическим происхождением.

Установлено общее правило недопущения любых форм недобросовестной конкуренции с использованием фальшивых географических указаний. Особо оговорена защита строгого указания географического происхождения вин и спиртных напитков, но при этом допускаются исключения для добросовестной и давностной практики использования географических названий в качестве обозначения типа напитка.

Промышленные образцы и рисунки (чертежи) подлежат защите от копирования в коммерческих целях, включая текстильные изделия, при условиях оригинальности и новизны на срок не менее 10 лет.

В ТРИПС детально определяются **условия патентования изобретений**, конкретизируются исключительные права патентообладателя. Патент предоставляет его владельцу следующие **исключительные права**:

- если объектом патента является изделие, препятствовать третьим лицам, без согласия владельца, совершать следующие действия: создание, использование, предложение для продажи, продажу или ввоз для этих целей упомянутого продукта;

- если объектом патента является способ, препятствовать третьим лицам, без согласия владельца, совершать действие, состоящее в использовании способа, а также следующих действий: использование, предложение для продажи, продажу или ввоз для этих целей продуктов, полученных непосредственно упомянутым способом;

- передавать права на патент, передавать его по наследству и заключать лицензионные договоры.

Государства-участники могут исключать из области патентуемых:

- диагностические, терапевтические и хирургические методы лечения людей или животных;

- растения и животных, кроме микроорганизмов, а также биологические, по существу, способы выращивания растений или животных, иные, чем небιологические и микробиологические процессы.

Государства-участники обязаны предъявлять к заявителю требование достаточно ясного и полного раскрытия изобретения, чтобы оно могло быть воплощено специалистом в данной области, и могут потребовать, чтобы заявитель указал лучший способ воплощения изобретения, известный изобретателю на дату подачи заявки, или в случаях, если испрашивается приоритет, на дату подачи заявки.

Действие защиты по патенту не заканчивается до истечения периода в 20 лет, считая с даты подачи заявки. Государства-участники могут исключать из области патентуемых изобретения, коммерческое использование которых необходимо предотвратить в пределах их территорий для охраны общественного порядка или морали, включая охрану жизни или здоровья людей, животных или растений, или чтобы избежать серьезного ущерба окружающей среде, при условии, что подобное исключение не делается только в силу того, что использование запрещено их законодательством.

Несмотря на сопротивление развивающихся стран, им не удалось добиться исключений в патентной охране фармацевтических, химических препаратов и продовольственных товаров. Также нет в ТРИПС ограничений для регулирования на национальном уровне патентной защиты объектов фауны и флоры (новые микроорганизмы, селекционные сорта и т.п.).

В 1989 г. под эгидой ВОИС был разработан и подписан **Вашингтонский договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных схем**. Договор не вступил в силу, но его положения в большой степени были реципированы в ТРИПС, в котором по существу впервые этот сектор в универсальном значении стал предметом регулирования в рамках ВТО.

В ТРИПС содержится определение топологии интегральной схемы и критерии ее защиты в качестве интеллектуальной собственности. Срок охраны топологии не должен заканчиваться до истечения десятилетнего периода, считая с даты подачи заявки на регистрацию или с первого коммерческого использования, осуществленного где-либо в мире.

Предлагается считать незаконными следующие действия, если они совершены без разрешения правообладателя: ввоз, продажу или иное распределение для коммерческих целей охраняемой топологии, интегральной схемы, содержащей охраняемую топологию, или изделия, включающего такую интегральную схему, исключительно поскольку в ней остается незаконно воспроизведенная топология.

Соглашение охраняет закрытую информацию и сведения, представленные правительствам или государственным органам.

Физическим и юридическим лицам предоставляется возможность препятствовать тому, чтобы информация, правомерно находящаяся под их контролем, без их согласия была раскрыта, получена или использована другими лицами способом, противоречащим честной коммерческой практике, при условии, что такая информация:

- является секретной в том смысле, что она в целом или в определенной конфигурации и подборе ее компонентов не является общеизвестной и легко доступной лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией;

- ввиду своей секретности имеет коммерческую ценность;

- является объектом надлежащих в данных обстоятельствах шагов, направленных на сохранение ее секретности со стороны лица, правомерно контролирующего эту информацию.

Члены Соглашения, требуя в качестве условия для разрешения сбыта фармацевтических или агрохимических продуктов, в которых используются новые химические вещества, представления закрытых данных об испытаниях или других сведений, получение которых сопряжено со значительными усилиями, должны охранять такие данные от недобросовестного коммерческого использования. Кроме того, члены должны охранять такие данные от раскрытия, исключая случаи, когда это необходимо в интересах защиты населения или, если не предприняты меры, гарантировать, что эти данные охраняются от недобросовестного коммерческого использования.

Большое внимание уделяется в ТРИПС вопросам **контроля его соблюдения**. Соглашение детально регламентирует принятие мер, направленных на прекращение торговли контрафактной, пиратской продукцией со стороны как национальных таможенных органов, так и судебных. Лицо, терпящее ущерб от контрафактного нарушения его прав на интеллектуальную собственность, может потребовать через таможенные органы пресечения перемещения контрафактного товара через границу. При этом во избежание протекционистских и недобросовестных действий в этом направлении заявитель должен внести залог или представить гарантию на случай возмещения убытков импортера, если обвинения окажутся несостоятельными. Что касается судебных органов, то им предписывается действовать "законным и справедливым" образом и принимать решения по пресечению контрафактных и пиратских действий, включая уничтожение соответствующих товаров, взыскание убытков с виновных и их наказание в уголовном порядке. Разумеется, государства должны обеспечить для этого законодательную базу.

Право международных договоров - целая отрасль международного права, представляющая собой совокупность международно-правовых норм, регулирующих отношения государств и иных субъектов международного права по поводу заключения, действия и прекращения международных договоров.

Международные договоры оказывают определяющее влияние и на внутреннее законодательство страны, вынуждая законодателя приводить внутренние нормы в соответствие с международно-правовыми нормами.

В настоящее время в мире насчитывается порядка 40 тыс. международных договоров. В области интеллектуальной собственности действует значительно меньше, основные из них приведены в данном разделе. Без освоения данных международных договоров становится затруднительным понимание внутреннего законодательства и действий контрагентов из-за рубежа.

4.3. Региональные патентные системы, их особенности

1. Европейская патентная система. Количество государств - членов Европейского союза начиная с 1950-х гг., со времени создания Европейских сообществ, увеличилось более чем в четыре раза - с 6 до 28.

Евросоюз, в который с 2013 г. входит 28 стран с почти полумиллиардным населением, превратился в главного торгового партнера России, на которого приходится 55% его внешнеторгового оборота.

В соответствии со ст. 55 Соглашения о партнерстве и сотрудничестве между Россией и Европейским союзом наша страна уже сейчас обязалась согласовывать с нормами Европейского союза законодательство в 15 различных областях национального права РФ. Интеллектуальной собственности посвящены ст. 54 Соглашения и Приложение 10.

Правовое регулирование отношений России и ЕС сегодня представляет собой целую систему взаимосвязанных актов. Можно выделить три блока основополагающих документов, регулирующих отношения между Россией и ЕС в рамках стратегического партнерства:

1) **Соглашение о партнерстве и сотрудничестве (СПС) между Россией и ЕС** от 24 июня 1994 г. как основополагающий, центральный документ этих взаимоотношений. Соглашение о партнерстве и сотрудничестве вступило в силу с 1 декабря 1997 г. после ратификации в Европейском парламенте и во всех национальных парламентах государств - членов Союза и Сообществ. Федеральное Собрание РФ ратифицировало договор в ноябре 1996 г. <99>. СПС содержит преамбулу, 112 статей, десять приложений, два протокола, несколько совместных и односторонних заявлений и переписку. В настоящее время разработан Лиссабонский договор - Договор о реформе ЕС от 13 декабря 2007 г., включающий:

<99> См.: Федеральный закон от 25 ноября 1996 г. N 135-ФЗ "О ратификации Соглашения о партнерстве и сотрудничестве, учреждающего партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны".

- Договор о Европейском союзе;
- Договор о функционировании Европейского союза с протоколами и приложениями;
- Хартию Европейского союза об основных правах с официальными разъяснениями;
- Лиссабонский договор вместе с Заключительным актом и декларациями Межправительственной конференции государств - членов Европейского союза 2007 г.;

2) **секторные соглашения**, принятые на основе СПС и развивающие ее положения в различных сферах взаимодействия России и Европейского союза:

- Соглашение о торговле текстильными товарами 1998 г.;
- Соглашение о сотрудничестве в области науки и технологий 2000 г.;
- Соглашение между РФ и Евратомом о сотрудничестве в области ядерных реакций 2001 г.;
- Соглашение между РФ и Евратомом о сотрудничестве в области ядерной безопасности 2001 г.;
- Соглашение между РФ и ЕОУС о торговле некоторыми изделиями из стали 2005 г.;
- Соглашение об участии РФ в деятельности Европола 2003 г.;
- Соглашение об участии РФ в деятельности Европейской полицейской миссии 2004 г.;

3) **"дорожные карты" по четырем общим пространствам**, документы программного характера, не имеющие обязательной юридической силы, но определяющие практические мероприятия и действия в рамках текущих отношений между сторонами:

- общего экономического пространства;
- общего пространства свободы, безопасности и правосудия;
- общего пространства сотрудничества в сфере внешней безопасности;
- общего пространства науки, культуры и образования.

В политике охраны интеллектуальной собственности перед странами - членами ЕС стоят **ряд задач**:

- усиление охраны интеллектуальной собственности;

- предупреждение использования прав на интеллектуальную собственность в недобросовестной конкуренции;
- гармонизация законодательства об интеллектуальной собственности;
- снижение уровня дублирования усилий национальных патентных служб и структур, занимающихся товарными знаками.

Для решения поставленных задач действует следующий **правовой механизм**:

- издание обязательных директив;
- участие в работе основных международных организаций и в подготовке договоров;
- подготовка договоров присоединения для стран - членов ЕС;
- создание собственных институтов, в частности Европейского патентного бюро и Европейского бюро по товарным знакам.

2. Североамериканская ассоциация свободной торговли (НАФТА). Создана на основе подписанного в 1992 г. договора между США, Канадой и Мексикой. Договор предусматривает постепенную ликвидацию существующих барьеров для торговли между тремя странами. Наряду с разрешением торговых, таможенных и иных вопросов ассоциация призвана унифицировать право интеллектуальной собственности, действующее в названных странах. Однако документы НАФТА значительно слабее в вопросах охраны интеллектуальной собственности, чем документы ЕС. Так, в документах НАФТА не предусмотрены:

- полномочия Ассоциации по изданию директив;
- полномочия по созданию централизованных патентных бюро и бюро по товарным знакам;
- общие стандарты охраны интеллектуальной собственности;
- положения об устранении дискриминационных требований в национальном законодательстве.

Недостатки документов Ассоциации нивелируются тем, что вышеназванные положения включены в Соглашение ТРИПС и должны выполняться странами-участницами.

В литературе высказана точка зрения о том, что "пионером в области региональной патентной интеграции явились государства Африканского континента" <100>. Действительно, в 1962 г. в Либревиле было заключено Соглашение о создании Африканского и Мальгашского ведомства по охране промышленной собственности. В дальнейшем оно было заменено в 1977 г. Бангийским соглашением о создании Африканской организации интеллектуальной собственности. Данные Соглашения объединили страны франкоязычных государств. Англоязычные государства создали в 1976 г. Организацию промышленной собственности англоязычных стран Африки.

<100> Блинные В.И., Григорьев А.П., Еременко В.И. Комментарий к Евразийскому патентному законодательству. М.: Правовая культура, 1997. С. 7.

3. Евразийская патентная система. Двенадцатого марта 1993 г. в Москве прошло совещание глав правительств Содружества независимых государств (СНГ), где было подписано Соглашение о мерах по охране промышленной собственности и создании Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности. Рабочая группа Совета подготовила проект Конвенции, согласованный и одобренный всеми заинтересованными сторонами.

Девятого сентября 1994 г. в Москве состоялось подписание Евразийской патентной конвенции. Она была подписана главами правительств Азербайджанской Республики, Республики Армения, Республики Беларусь, Республики Грузия, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Молдова, РФ, Республики Таджикистан и Украины.

Двенадцатого августа 1995 г. Евразийская патентная конвенция вступила в силу, а с 1 января 1996 г. было принято решение о принятии евразийских заявок.

Конвенция основана на следующих **положениях**:

- создание Евразийской патентной организации, органами которой являются Административный совет и Евразийское патентное ведомство;
- местонахождение штаб-квартиры межправительственной организации - г. Москва, официальный язык - русский;
- самофинансирование Евразийского патентного ведомства за счет пошлин и других доходов;
- выдача евразийского патента на изобретение, обладающее новизной, изобретательским уровнем и промышленной применимостью;
- срок действия евразийского патента - 20 лет с даты подачи заявки на выдачу евразийского патента;
- за нарушение евразийского патента в каждом государстве - участнике Конвенции предусматривается такая же гражданско-правовая или иная ответственность, как и за нарушение национального патента;
- евразийский патент имеет действие во всех государствах - участниках Конвенции с даты его

публикации.

Организация функционирует на основе следующих **документов**:

- Правила процедуры Административного совета;
- Патентная инструкция;
- Административная инструкция;
- Финансовая инструкция;
- Положение о пошлинах Евразийской патентной организации;
- Положение о евразийских патентных поверенных;
- Устав Евразийской патентной организации.

Услугами Евразийского патентного ведомства пользуются изобретатели и хозяйствующие субъекты из 89 государств мира с нарастающей динамикой ежегодной подачи евразийских заявок в Ведомство: в 1996 г. - 118; в 1997 г. - 457; в 1998 г. - 1085; в 1999 г. - 1117; в 2000 г. - 1259; в 2001 г. - 1275; в 2002 г. - 1330; в 2004 г. - 1630. В 2013 году в Евразийское патентное ведомство поступило 3435 евразийских заявок. С момента создания Евразийской патентной организации в Евразийское патентное ведомство с 1996 года по 2013 год включительно всего было подано 36638 евразийских заявок. В течение года ведомством был зарегистрирован 1581 евразийский патент; это на 2,6% превышает соответствующий показатель предшествующего года. Из этого числа заявителям из государств - участников ЕАПК было выдано 219 патентов, что составляет 13,85% от всех евразийских патентов, выданных в 2013 году <101>.

<101> Евразийская патентная организация. Годовой отчет 2013. URL: <http://www.eapo.org/ru/publications/reports/> (дата обращения: 29.03.2014).

Основное значение региональных соглашений заключается в том, что они позволяют противостоять глобальным вызовам корпораций, с одной стороны, и налаживать многостороннее сотрудничество между государствами одного региона - с другой.

4.4. Патентная информация и документация

Законодательное понятие **информации** содержится в ст. 2 Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" - это **сведения (сообщения, данные)** независимо от формы их представления.

Патентная информация является разновидностью информации вообще и подвидом научно-технической информации в частности. На нее распространяется действие вышеприведенного закона, а также необходимо учитывать действующее специальное законодательство. Понятия научно-технической информации в российском законодательстве нет, но исходя из толкования этого словосочетания можно предположить, что этот вид информации включает сведения как о научных, так и о технических достижениях (исследованиях). Патентная информация отражает результат технической деятельности, достигнутый конкретным исследователем. Поскольку она формируется на основе экспертных оценок специалистов, можно утверждать, что эта информация наиболее полная и достоверная, содержащая, кроме того, правовые сведения о созданном новшестве.

Патентная информация содержится в патентной документации и других источниках, из которых можно получить сведения о технических достижениях и состоянии развития художественно-конструкторских решений. Патентная информация выполняет несколько основных функций. Так, на этапе создания новшества патентная информация позволяет исследователю самостоятельно выяснить, действительно ли он является создателем новшества или это уже было создано до него. На этапе проведения экспертизы заявки по существу проводится информационный поиск для определения уровня техники, в сравнении с которым будет осуществляться оценка новизны и изобретательского уровня заявленного новшества.

В нашей стране создана государственная система научно-технической информации, представляющая собой совокупность научно-технических библиотек и организаций - юридических лиц независимо от формы собственности и ведомственной принадлежности, специализирующихся на сборе и обработке научно-технической информации и взаимодействующих между собой с учетом принятых на себя системных обязательств (Постановление Правительства РФ от 24 июля 1997 г. N 950 "Положение о государственной системе научно-технической информации"). Постановление выделяет федеральный, региональный и отраслевой уровни ведения информационных фондов. По качеству выделяется сигнальная и обзорная информация.

Сбор, обработка, хранение и использование государственных ресурсов патентной информации возложены на Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС), Информационно-издательский центр (ИНИЦ) Роспатента по патентной документации, относящейся к

изобретениям, полезным моделям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания и наименованиям мест происхождения товаров, а также по документации, относящейся к зарегистрированным программам для ЭВМ, базам данных и топологиям интегральных микросхем.

Формирование и ведение Российского сводного каталога научно-технической литературы, поступающей в фонды органов научно-технической информации и научно-технические библиотеки, осуществляет Государственная публичная научно-техническая библиотека.

Федеральный институт промышленной собственности обязан формировать **государственный патентный фонд** (ГПФ) - часть государственного ресурса научно-технической информации, предназначенную для удовлетворения потребностей в патентной информации всех категорий пользователей (государственные эксперты, патентные поверенные, изобретатели, научные работники, инженеры и т.д.). ГПФ представляет собой совокупность систематизированных и снабженных справочно-поисковым аппаратом источников информации, относящихся к объектам промышленной собственности, а также к зарегистрированным программам для ЭВМ, базам данных и топологиям интегральных микросхем и включающих патентную документацию, патентно-ассоциируемую, патентно-правовую, нормативно-методическую и справочную литературу <102>.

<102> См.: Приказ Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 30 декабря 2005 г. N 156 "Об утверждении положения о Государственном патентном фонде (ГПФ)".

По функциональному назначению ГПФ подразделяется на:

- центральный патентный фонд;
- фонд патентной экспертизы;
- страховой патентный фонд;
- депозитарный патентный фонд;
- фонд заявок на объекты промышленной собственности;
- фонд экспертизы товарных знаков;
- фонд экспертизы промышленных образцов;
- фонд отечественной патентной документации и патентной информации в электронном виде по всем объектам промышленной собственности, предоставленной в глобальной компьютерной сети (автоматизированные базы данных, официальные бюллетени в электронном виде, открытые реестры, перечни и т.д.).

Центральный патентный фонд (ЦПФ) является наиболее полным в РФ фондом патентной документации по всем промышленно развитым странам и предназначен для удовлетворения информационных потребностей всех категорий пользователей при проведении различных видов патентных и иных исследований, комплектовании региональных, отраслевых и иных патентных фондов.

В состав ЦПФ включена отечественная и зарубежная патентная документация и литература свыше 60 патентных ведомств, международных организаций и информационных фирм. В него входят:

- фонд отечественной патентной документации;
- фонд периодических изданий;
- фонд патентно-правовой, нормативно-методической и справочной литературы;
- фонд иностранной патентной документации;
- автоматизированные информационные базы данных (в том числе на оптических дисках);
- справочно-поисковый аппарат к фондам.

Фонд отечественной патентной документации, к примеру, включает:

- описания изобретений к привилегиям;
- описания изобретений к авторским свидетельствам и патентам СССР;
- описания изобретений к патентам РФ;
- описания изобретений к заявкам;
- описания к свидетельствам на полезные модели (титовые листы);
- полнотекстовые, библиографические и реферативные автоматизированные базы данных (в том числе на оптических дисках).

Фонд иностранной патентной документации, в свою очередь, аккумулирует:

- описания изобретений к заявкам, опубликованным до проведения экспертизы по существу;
- описания изобретений к заявкам, опубликованным после проведения экспертизы по существу;
- описания изобретений к патентам или свидетельствам;
- описания полезных моделей к свидетельствам или патентам;
- описания промышленных образцов к патентам или свидетельствам;
- полнотекстовые, библиографические и реферативные автоматизированные базы данных (в том

числе на оптических дисках).

Центральный патентный фонд представлен на:

- бумажном носителе;
- микроносителях (микрофильмы, микрофиши, апертурные карты);
- машиночитаемых носителях (жесткие магнитные диски, оптические диски CD-ROM, DVD-ROM, CD-R).

Фонд отечественной патентной документации представлен на:

- бумажном носителе - по рубрикам Международной патентной классификации (МПК), внутри рубрик в нумерационном порядке;
- микроносителях - в нумерационном порядке;
- машиночитаемом носителе - систематизация документов в автоматизированных системах осуществлена в соответствии с принципами организации данных в соответствующих системах управления базами данных (СУБД).

Отечественная патентная документация в фонде на бумажном носителе информации периодически подвергается реклассификации в связи с изменениями в МПК (обновление редакции). Периодичность этого процесса определяется международной практикой и сроками получения новых редакций МПК из Международного бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности.

Фонд иностранной патентной документации представлен на:

- бумажном носителе: по странам, внутри стран по рубрикам национальных патентных классификаций (НПК) или МПК на момент их действия, далее в нумерационном порядке;
- микроносителях: по странам, внутри стран в смешанном систематическом и нумерационном порядке;
- машиночитаемом носителе, систематизация документов в автоматизированных системах осуществлена в соответствии с принципами организации данных в соответствующих СУБД.

Фонд патентно-правовой, нормативно-методической и справочной литературы систематизируется в соответствии с общими принципами, используемыми в работе библиотек для книжных (журнальных) фондов, и специальным рубрикатом, разработанным отделением "Всероссийская патентно-техническая библиотека ФИПС".

Значение информации в инновационной сфере трудно переоценить, дальнейшее развитие информационных систем позволит улучшить обмен знаниями между разными субъектами.

4.5. Соглашение о Всемирной торговой организации (ВТО)

ВТО (World Trade Organization) - межправительственная организация, занимающаяся вопросами регулирования международной торговли. Создание ВТО юридически оформлено специальным Соглашением о ее учреждении. Официально ВТО функционирует с 1 января 1995 г. Она призвана контролировать выполнение всех многосторонних соглашений, заключенных в результате Уругвайского раунда, и договоренностей, которые могут быть достигнуты в будущем.

ВТО была создана в результате совершенствования Генерального соглашения по тарифам и торговле (General Agreement on Tariffs and Trade, GATT, ГАТТ) от 30 октября 1947 г. Созданию ВТО предшествовала серия многосторонних торговых переговоров на межправительственном уровне, начало которым положила в 1986 г. встреча министров стран - членов ГАТТ, принявших Декларацию Пунта-дель-Эсте. Этот документ призывал к либерализации международной торговли, совершенствованию многосторонней торговой системы и укреплению роли ГАТТ. Проведенные затем переговоры включили в сферу ГАТТ новые блоки вопросов: сферу услуг, аспекты интеллектуальной собственности, инвестиции, связанные с торговлей. Раунд завершился в 1994 г. принятием в Марракеше (Марокко) Заключительного акта, открывшего возможность для подписания Соглашения об учреждении ВТО.

Необходимость совершенствования ГАТТ была вызвана тем, что данное соглашение не имело эффективных инструментов принуждения к исполнению его норм. Уругвайский раунд международных переговоров длился с 1986 по 1994 г. и завершился принятием Заключительного акта, включающего ряд соглашений:

- Марракешское соглашение о создании ВТО (15 апреля 1994 г.);
- Генеральное соглашение по тарифам и торговле 1994 г.;
- Генеральное соглашение по торговле услугами (General Agreement of Trade in Services);
- Соглашение об аспектах интеллектуальной собственности, связанных с торговлей (Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights).

ВТО служит своего рода форумом для переговоров стран - членов этой организации по вопросам, регулируемым вышеупомянутыми соглашениями, новым вопросам, относящимся к ее компетенции, а

также в области дальнейшей либерализации торговли. Кроме того, ВТО должна обеспечивать урегулирование разногласий и споров между государствами-членами и рассматривать их доклады (обзоры) о проводимой ими торговой политике.

Руководящим органом ВТО является Конференция на уровне министров (Министерская конференция), собирающаяся раз в два года. В период между конференциями высшим органом Организации является Генеральный совет, курирующий Советы по торговле товарами, услугами, торговым аспектам прав интеллектуальной собственности, а также ряд комитетов и рабочих групп по различным аспектам соглашений и договоренностей, составляющих правовую основу ВТО. Вопросами организации деятельности ВТО занимается ее Секретариат, в штате которого насчитывается 500 сотрудников. Секретариат возглавляется генеральным директором, имеющим трех заместителей. Штаб-квартира ВТО расположена в Женеве (Швейцария). Решения в ВТО принимаются на основе консенсуса, а если он невозможен - большинством голосов. В рамках ВТО действует принцип "одна страна - один голос". На 31 марта 2015 г. в ВТО состоит 160 членов. ВТО охватывает более 95% всей мировой торговли.

Для стран, желающих вступить в ВТО, предусмотрена сложная процедура переговоров, результатом которой должно быть принятие вступающей страной пакета договоренностей, прилагаемых к Соглашению об учреждении ВТО. При этом Соглашение выделяет первоначальных членов и страны (автономные территории), присоединяющиеся к ВТО. Прием таких субъектов в ВТО различается. Первоначальными членами ВТО являются Договаривающиеся стороны ГАТТ на момент вступления в силу Соглашения, а также Европейские сообщества, которые принимают Соглашение и Многосторонние торговые соглашения и которые приложили Списки специальных уступок и специальных обязательств к ГАТТ и Списки специальных обязательств к ГАТС.

Наименее развитые страны, рассматриваемые как таковые ООН, обязаны принять только такие обязательства и предоставить только такие уступки, которые совместимы с уровнем их развития, потребностями финансового и торгового характера, а также с их административными и организационными возможностями.

Любое государство или отдельная таможенная территория, обладающая полной автономией в осуществлении своих внешнеторговых отношений и в отношении других вопросов, предусмотренных в Соглашении и многосторонних торговых соглашениях, может присоединиться к Соглашению на условиях, подлежащих согласованию между таким государством и ВТО. Такое присоединение имеет место одновременно в отношении Соглашения и многосторонних торговых соглашений.

Решение о присоединении принимается Конференцией министров. Конференция министров утверждает соглашение об условиях присоединения двумя третями голосов членов ВТО.

Любой член ВТО может уведомить о выходе из Соглашения. Выход из Соглашения означает одновременный выход из многосторонних торговых соглашений. Такой выход приобретает силу по истечении шести месяцев с момента получения генеральным директором ВТО письменного уведомления о выходе.

Бюджет Организации формируется за счет взносов стран-членов, пропорциональных доле их участия в международной торговле. Ряд стран, заявивших о своем желании вступить в ВТО, имеют статус наблюдателя и также выплачивают в ее бюджет взносы, размер которых, однако, невелик и носит символический характер. Число стран-наблюдателей при ВТО приближается к 30. Страны-наблюдатели не имеют права голоса в ВТО и поэтому не участвуют в процессе принятия решений Организации.

Выводы

Процесс создания новшеств объективен и происходит во всех странах без исключения. Создание Всемирной организации интеллектуальной собственности было предопределено мировым инновационным процессом. ВОИС объединяет почти все страны, существующие в мире, является самой крупной международной организацией, занимающейся вопросами интеллектуальной собственности.

Созданию ВОИС было предопределено предшествовала организация ряда международных союзов, возникших на основании международных соглашений. Так, в 1883 г. на основе Парижской конвенции по охране промышленной собственности был образован Международный союз по охране промышленной собственности с целью создания благоприятных условий для патентования объектов иностранцами.

В 1891 г. на основе Мадридского соглашения о международной регистрации знаков был образован Международный союз по охране товарных знаков. В конце прошлого века стала возможна международная регистрация товарных знаков.

Договор о патентной кооперации (РСТ) 1970 г. стал основой для создания Международного союза патентной кооперации. Договор предусматривает возможность составления и подачи в национальное патентное ведомство международной заявки в тех случаях, когда необходимо обеспечить охрану

изобретения в нескольких странах.

Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. стала основой для создания Международного союза по охране литературных и художественных произведений.

Стремление к созданию единой конвенции для всех континентов привело к принятию в 1952 г. Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве.

Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), подписанное в 1994 г., является частью глобальной правовой системы регулирования международной торговли, на основе которой функционирует ВТО.

Стремление к единению привело к созданию ряда Союзов регионального значения. Важнейшими из них выступили Европейский и Евразийский союзы, позволившие унифицировать законодательство в области интеллектуальной собственности.

Создание инноваций предполагает получение сведений о научных и иных достижениях с целью оценки объекта на новизну. Для этого создана целая система государственных учреждений, занимающихся хранением, переработкой и выдачей информации, в том числе и патентной.

В 1994 г. была создана межправительственная организация, занимающаяся вопросами регулирования международной торговли. Присоединение к ВТО означает, что страна - претендент на вступление не только одобрила ряд таких соглашений, связанных с торговлей, как Марракешское соглашение о создании ВТО, Генеральное соглашение по тарифам и торговле, Генеральное соглашение по торговле услугами, Соглашение об аспектах интеллектуальной собственности, но и привела свое законодательство в соответствие с требованиями данных Соглашений. После этого страна-претендент заключает с каждым участником ВТО отдельные соглашения по различным сферам деятельности. В рамках ВТО предусмотрен механизм принуждения страны - участницы Соглашения к определенному поведению.

Контрольные вопросы и задания

1. Каковы структура, функции, управление ВОИС?
2. Опишите методы содействия инновационной и изобретательской деятельности ВОИС.
3. Влияют ли решения ВОИС на инновационное развитие России?
4. Приведите примеры технологического обмена между развитыми странами.
5. В чем заключается сущность неиспользования изобретения и выдачи принудительных лицензий?
6. Как происходит назначение евразийских патентных поверенных?
7. Опишите порядок оформления документов на выдачу евразийского патента.
8. Каково влияние регионального патентного законодательства на внутреннее законодательство России?
9. Перечислите виды патентной документации и ее особенности.
10. Опишите порядок проведения патентных исследований.
11. Дайте характеристику содержания патентных документов, библиографической информации, технической информации.
12. Опишите механизм разрешения споров в рамках ВТО.
13. Каков механизм приема новых членов в ВТО?
14. По вашему мнению, вступление в ВТО связано исключительно с экономической выгодой для страны либо может повлечь для нее определенные убытки?

Библиографический список

- Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Комментарий к евразийскому патентному законодательству. М.: Правовая культура, 1997.
- Бромберг Г.В. Интеллектуальная собственность. Основной курс: Учеб. пособие. М.: Приор-издат, 2004. С. 40 - 75.
- Венская конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров: К 10-летию ее применения Россией. М.: Статут, 2002.
- Инновационные перспективы США, ЕС, Японии (технологические приоритеты и методология их формирования) / Отв. ред. А.А. Дынкин. М.: ИМЭМО РАН, 2004.
- Инновационный тип развития экономики России: Учеб. пособие / РАГС; отв. ред. А.Н. Фоломьев. М.: Изд-во РАГС, 2005.
- Коммерциализация результатов научно-технической деятельности: европейский опыт, возможные уроки для России. Приложение 2.1. М.: ЦИПРАН, 2006.
- Мэггс П.С., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. М.: Юристъ, 2000. С. 38 - 43.

Ремчуков К.В. Россия и ВТО: правда и вымыслы. М.: Междунар. отношения, 2002.

Скобликов П.А. Актуальные проблемы борьбы с коррупцией и организованной преступностью в современной России. М.: Норма, 2008.

Хасбулатов Р.И. Мировая экономика: В 2 т. / Рос. экон. акад. им. Г.В. Плеханова. М.: Экономика, 2001. Т. 2.

Яковлев Б.А. Промышленная (интеллектуальная) собственность: создание, правовая охрана и использование объектов промышленной собственности: Учеб. пособие. 2-е изд., перераб. и доп. Новосибирск: Светлица, 2006. С. 98 - 216.

Модуль 5. СПОСОБЫ РАЗРЕШЕНИЯ ПРОТИВОРЕЧИЙ В ИННОВАЦИОННОЙ СФЕРЕ И ПОРЯДОК ПРИВЛЕЧЕНИЯ НАРУШИТЕЛЕЙ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ

План

- 5.1. Судебный порядок разрешения противоречий в инновационной сфере.
- 5.2. Административный порядок разрешения противоречий в инновационной сфере.
- 5.3. Уголовная ответственность за преступления в инновационной сфере.
- 5.4. Административная ответственность за проступки в инновационной сфере.
- 5.5. Международные споры в инновационной сфере.

5.1. Судебный порядок разрешения противоречий в инновационной сфере

Недостатки в правовом регулировании инновационных отношений, слабое знание действующих в данной сфере правовых норм, противоправное поведение отдельных физических и юридических лиц вынуждают тех, чье право нарушено, к обращению за судебной защитой нарушенных прав. Такое обращение в суд возможно и достаточно, если между сторонами возникло противоречие. Конфликт же, понимаемый как непреодолимое противоречие, решением суда снять невозможно. Здесь понадобятся также иные меры, направленные на урегулирование конфликта. К сожалению, в инновационной сфере очень часто возникают именно конфликты, а не противоречия. Поэтому в зарубежной практике рядом с юристами трудятся психологи, способные снять напряженность во взаимоотношениях сторон при помощи внесудебных процедур. В нашей стране подобная практика рассматривается в основном в отношении дел с участием несовершеннолетних.

Напомним, что только физическое лицо признается автором произведения науки, литературы и искусства, только оно выступает автором результатов технического творчества. Восстановление нарушенных прав авторов, защита их от неправомерных посягательств являются основными задачами судебной системы.

Споры, связанные с правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, рассматриваются в судебном порядке. К таким спорам относятся споры, связанные:

- с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав - п. 1 ст. 1248 ГК РФ;
- с защитой нарушенных личных неимущественных прав автора - ст. 1251 ГК РФ;
- с защитой исключительных прав - ст. 1252 ГК РФ;
- с нарушением интеллектуальных прав административными органами - п. 2 ст. 1248 ГК РФ.

При этом ГК РФ разграничивает административный и судебный порядок разрешения споров путем перечисления случаев защиты интеллектуальных прав в административном порядке (ст. ст. 1248, 1398).

Одним из способов защиты нарушенных интеллектуальных прав авторов, государства и муниципальных органов, а также пресечения совершения нарушений прав в будущем выступает административное и уголовное преследование лиц, совершающих правонарушения.

Судебная власть согласно Конституции РФ осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Механизмом ее реализации является система судебных органов различной компетенции - это Конституционный Суд РФ, конституционные и уставные суды субъектов Федерации; суды общей юрисдикции, включая мировые и военные суды; арбитражные суды. Основной задачей судебной власти является обеспечение правосудия.

Правовую основу судебной власти и механизма ее реализации составляют следующие нормативные акты:

- Конституция РФ (гл. 7 "Судебная власть");
- Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации";
- Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе

Российской Федерации";

- Федеральный конституционный закон от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации";

- Закон РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации";

- Федеральный конституционный закон от 23 июня 1999 г. N 1-ФКЗ "О военных судах Российской Федерации";

- Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. N 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации";

- Федеральный закон от 2 января 2000 г. N 37-ФЗ "О народных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации";

- Федеральный закон от 20 августа 2004 г. N 113-ФЗ "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации";

- Федеральный закон от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации";

- Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" и т.д.

Конституционный Суд РФ согласно ст. 125 Конституции РФ:

1) разрешает дела о соответствии Конституции РФ:

- федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ;

- конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ и совместному ведению органов государственной власти РФ и органов государственной власти субъектов РФ;

- договоров между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, договоров между органами государственной власти субъектов РФ;

- не вступивших в силу международных договоров РФ;

2) разрешает споры о компетенции:

- между федеральными органами государственной власти;

- между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ;

- между высшими государственными органами субъектов РФ;

- по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле;

3) дает толкование Конституции РФ;

4) дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления;

5) выступает с законодательной инициативой по вопросам своего ведения;

6) осуществляет иные полномочия, предоставляемые ему Конституцией РФ, Федеративным договором и федеральными конституционными законами; может также пользоваться правами, предоставляемыми ему заключенными в соответствии со ст. 11 Конституции РФ договорами о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, если эти права не противоречат его юридической природе и предназначению в качестве судебного органа конституционного контроля.

Конституционный Суд РФ по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле, в порядке, установленном федеральным законом.

По каждому из рассматриваемых вопросов Конституционный Суд принимает решение. Оно может быть оформлено в виде постановления при разрешении дела о соответствии рассматриваемых актов Конституции РФ; заключения при рассмотрении вопросов о соблюдении порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления или определения, которое принимается по всем иным вопросам, относящимся к компетенции Конституционного Суда РФ.

В настоящее время рано говорить о сложившейся практике Конституционного Суда РФ по делам из инновационной сферы. Однако отдельные решения уже имеются. Еще на этапе становления Конституционный Суд РФ встал на защиту прав авторов произведений <103>, возвращался к этому и позже. Так и должно быть в демократическом обществе. Поскольку права авторов закреплены в Конституции РФ, то основная задача Конституционного Суда РФ - защита данных прав от всевозможных нарушений различных органов, в том числе и государственных. Нельзя говорить о том, что нарушение авторских прав - традиция российского общества, как иногда пытаются это представить в периодической литературе. Очевидно, в период становления нового законодательства в инновационной сфере требуются повышенное внимание к правоприменительной практике, учет ее законодателем при разработке и принятии новых законов. Только синергетический подход позволит навести порядок в области защиты прав авторов, вернуть России славу страны художественного и технического творчества.

<103> См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 28 апреля 1992 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности Постановления Президиума Верховного Совета РСФСР от 3 февраля 1992 г. N 2275-1 "О Всероссийском агентстве по авторским правам".

Защита потребовалась и Правительству РФ по одному из дел. В данном случае Конституционный Суд должен был решать вопрос о разграничении компетенции между государственными органами <104>.

<104> См.: Определение Конституционного Суда РФ от 10 декабря 2002 г. N 283-О "По запросу Правительства РФ о проверке конституционности Постановления Правительства РФ от 14 января 2002 г. N 8 "О внесении изменений и дополнений в Положение о пошлинах за патентование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрацию товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, предоставление права пользования наименованиями мест происхождения товаров".

Конституционный Суд РФ обогатил правоприменительную практику решениями, связанными с защитой прав на товарный знак <105> и прав, вытекающих из патента <106>, рассматривал вопросы защиты прав авторов художественных произведений <107>.

<105> См., например: Определение Конституционного Суда РФ от 1 апреля 2008 г. N 450-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы ЗАО "Московский завод плавяных сыров "КАРАТ" на нарушение конституционных прав и свобод положениями ст. 4 и п. 2 ст. 10 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", ст. 4 и ч. 2 ст. 14 ФЗ "О защите конкуренции", п. 1 ст. 10 ГК РФ".

<106> См., например: Определение Конституционного Суда РФ от 18 июля 2006 г. N 333-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Кузнецова Александра Борисовича на нарушение его конституционных прав положением п. 8 ст. 21 Патентного закона РФ".

<107> См., например: Определение Конституционного Суда РФ от 20 декабря 2005 г. N 537-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Хавкина Александра Яковлевича на нарушение его конституционных прав положениями ст. ст. 6 и 7 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах".

К федеральным судам относятся:

- Конституционный Суд Российской Федерации;
- Верховный Суд Российской Федерации;
- верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции;
- арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации и специализированные арбитражные суды, составляющие систему федеральных арбитражных судов.

Особое положение в системе **судов общей юрисдикции** занимают мировые судьи. Однако к подведомственности мировых судей не относятся дела, возникающие из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности. Суды общей юрисдикции, в отличие от других судов, рассматривают уголовные и гражданские дела, а также дела, возникающие в сфере трудовых и административных отношений. Имеет для инноватики значение и то, что судам общей юрисдикции подведомственны дела, возникающие из публичных правоотношений (ст. 245 ГПК РФ).

Согласно ч. 3 ст. 26 ГПК РФ **Московский городской суд рассматривает в качестве суда первой инстанции** гражданские дела, которые связаны с защитой исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, и по которым им приняты предварительные обеспечительные меры.

Суд по письменному заявлению организации или гражданина вправе принять предварительные обеспечительные меры, направленные на обеспечение защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, заявителя в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, до предъявления иска. Такое заявление также может быть подано в суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, и подписано квалифицированной электронной подписью в установленном федеральным законом порядке.

Заявление о предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, подается в Московский городской суд.

При подаче заявления о предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, заявитель представляет в суд документы, подтверждающие факт использования в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, объектов исключительных прав и права заявителя на данные объекты. Непредставление указанных документов в суд является основанием для вынесения определения об отказе в предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, в котором суд разъясняет право на повторную подачу указанного заявления с выполнением требований, а также право на подачу иска в общем порядке. При подаче заявления о предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте Московского городского суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, документы, подтверждающие факт использования в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, объектов исключительных прав и права заявителя на указанные объекты, могут быть представлены в электронном виде.

О предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, суд выносит определение.

В определении устанавливается срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя. Указанное определение размещается на официальном сайте Московского городского суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет не позднее следующего дня после дня вынесения указанного определения.

В случае принятия судом предварительных обеспечительных мер, исковое заявление о защите исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, подается заявителем в указанный суд.

Если заявителем не было подано исковое заявление в срок, установленный определением суда о предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, предварительное обеспечение отменяется тем же судом. Об отмене предварительного обеспечения выносится определение.

Определение об отмене предварительного обеспечения размещается на официальном сайте Московского городского суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет не позднее следующего дня после дня вынесения указанного определения.

Копии определения направляются заявителю, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи, и иным заинтересованным лицам не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

В случае подачи заявителем искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по предварительному обеспечению защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, эти меры действуют как меры по обеспечению иска.

Организация или гражданин, права и (или) законные интересы которых нарушены принятием мер по предварительному обеспечению защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, до предъявления иска вправе требовать по своему выбору от заявителя возмещения убытков, если заявителем в установленный судом срок не было подано исковое заявление по требованию, в связи с которым судом были приняты указанные предварительные обеспечительные меры, или если вступившим в законную силу судебным актом в иске отказано.

Суды общей юрисдикции неоднократно становились на защиту прав авторов и исполнителей <108>, обобщали практику уголовного преследования нарушителей прав авторов <109>.

<108> См., например: решение Верховного Суда РФ от 12 сентября 2007 г. N ГКПИ07-910 "О признании недействующим раздела III Положения о минимальных ставках авторского вознаграждения за публичное исполнение произведений, утв. Постановлением Правительства РФ от 21 марта 1994 г. N 218"; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 г. N 15 "О вопросах, возникающих у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и

смежных правах".

<109> См., например: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака".

Арбитражные суды участвуют в осуществлении судебной власти путем рассмотрения дел по экономическим спорам между организациями, предпринимателями, государством и государственными органами, муниципальными образованиями.

При отнесении спора к подведомственности арбитражных судов следует руководствоваться гл. 4 АПК РФ, исходя при этом из определения правового статуса спорящих сторон и экономического характера спора.

Систему арбитражных судов в РФ составляют:

- арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);
- арбитражные апелляционные суды;
- арбитражные суды субъектов РФ (первая инстанция);
- специализированные арбитражные суды (Суд по интеллектуальным правам).

Основные положения АПК РФ, определяющие подведомственность дел арбитражным судам, позволяют сделать вывод о том, что арбитражные суды вправе рассматривать широкий перечень дел, связанных с защитой интеллектуальных прав, если нарушение последних связано с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. В первой инстанции арбитражного суда коллегиальным составом судей рассматриваются дела, относящиеся к подсудности Суда по интеллектуальным правам. Суд по интеллектуальным правам начал деятельность с 3 июля 2013 г. Арбитражные суды рассматривают в порядке административного судопроизводства дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, если рассмотрение таких дел в соответствии с АПК РФ отнесено к компетенции Суда по интеллектуальным правам. Рассмотрение дел об оспаривании нормативных правовых актов Судом по интеллектуальным правам производится на основании главы 23 АПК РФ. Арбитражные суды рассматривают дела по спорам о защите интеллектуальных прав с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также по спорам, отнесенным к подсудности Суда по интеллектуальным правам.

Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии;

2) дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (за исключением объектов авторских и смежных прав, топологий интегральных микросхем), в том числе:

- об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям и их должностных лиц, а также органов, уполномоченных Правительством Российской Федерации рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения;

- об оспаривании решений федерального антимонопольного органа о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий;

- об установлении патентообладателя;

- о признании недействительными патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, решения о предоставлении правовой охраны товарному знаку, наименованию места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их признания недействительными;

- о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

К исключительной компетенции арбитражных судов в Российской Федерации по делам с участием иностранных лиц относятся дела по спорам, связанным с регистрацией или выдачей патентов, регистрацией и выдачей свидетельств на товарные знаки, промышленные образцы, полезные модели или регистрацией других прав на результаты интеллектуальной деятельности, которые требуют регистрации или выдачи патента либо свидетельства в Российской Федерации.

Суд по интеллектуальным правам в качестве суда кассационной инстанции рассматривает:

1) дела, рассмотренные им в качестве суда первой инстанции;

2) дела о защите интеллектуальных прав, рассмотренные арбитражными судами субъектов Российской Федерации в качестве суда первой инстанции, арбитражными апелляционными судами.

Дела, связанные с защитой интеллектуальных прав, могут рассматриваться арбитражными судами как в порядке искового производства, например, при нарушении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, так и в порядке, который установлен для рассмотрения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, - например, при оспаривании действий Роспатента, выразившихся в отказе в регистрации лицензионного договора.

Решения Суда по интеллектуальным правам вступают в законную силу немедленно после их принятия.

Спор, связанный с защитой интеллектуальных прав, может быть рассмотрен **третейским судом**. На основании ст. 5 Федерального закона от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. Третейское соглашение заключается сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

Третейское соглашение должно быть совершено в письменной форме. Третейское соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, либо заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу и т.д.

Суд всегда у всех народов играл очень важную роль. При помощи этого органа правосудия удавалось навести порядок и гармонию во взаимоотношениях различных социальных групп. В настоящее время в России создана сложная и разветвленная система судов, рассматривающих огромное количество дел. К сожалению, следует признать, что до идеального правопорядка нашей стране еще далеко. Реформирование судебной системы растянулось на долгие десятилетия.

В этих условиях очень важно отслеживать и анализировать судебную практику в инновационной сфере в связи с тем, что именно за инновационной сферой следует признать возможность реформирования общества и судебной системы в том числе. Трудность отслеживания и анализа судебной практики в инновационной сфере заключается в том, что дела эти рассматривают как арбитражные суды, так и суды общей юрисдикции. Кроме того, имеется практика Конституционного Суда РФ и третейских судов.

5.2. Административный порядок разрешения противоречий в инновационной сфере

Административный порядок разрешения противоречий в инновационной сфере отличается от судебного по субъектам, осуществляющим данную деятельность, срокам проведения, процедуре, нормативной основе. На наш взгляд, административный порядок разрешения противоречий предпочтительней судебного по ряду причин: стоимость проводимой процедуры, более сокращенные сроки восстановления нарушенных прав, ответственность конкретного чиновника за проводимый порядок разрешения противоречия.

Защита нарушенного или оспариваемого субъективного права в административном порядке допустима только в случаях, прямо указанных в законе. Согласно п. 2 ст. 11 ГК РФ возможность защиты гражданских прав в административном порядке существует лишь в случаях, предусмотренных законом, при этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Источниками административно-правовых норм как материального, так и процедурного свойства являются самые различные нормативные акты различной отраслевой принадлежности. Это один из самых негативных моментов административного порядка разрешения противоречий в инновационной сфере.

Источниками административно-правовых норм выступают:

- ГК РФ;

- КоАП РФ;

- ТК ТС;

- антимонопольное законодательство и т.д.

Статья 1248 ГК РФ в п. 2 установила, что в случаях, предусмотренных ГК РФ (ст. ст. 1387, 1390, 1391, 1398, 1401, 1404), защита интеллектуальных прав осуществляется в административном порядке в отношениях, связанных с:

- подачей и рассмотрением заявок на выдачу патента на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации;

- государственной регистрацией объектов интеллектуальной собственности;
- выдачей правоустанавливающих документов;
- оспариванием предоставления этим результатам и средствам правовой охраны или с ее прекращением.

Органами, призванными защищать интеллектуальные права в административном порядке, названы федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям.

Защиту интеллектуальных прав в административном порядке осуществляют федеральное государственное учреждение **"Палата по патентным спорам Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам"** и федеральное государственное учреждение (ФГУ) **"Государственная комиссия РФ по испытанию и охране селекционных достижений"**.

Устав ФГУ "Палата по патентным спорам" утвержден Приказом Роспатента от 3 февраля 2005 г. N 21.

В ст. 2.2 Устава содержится перечень возражений, которые рассматривает Палата по патентным спорам, в частности, это возражения:

- на решения об отказе в выдаче патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец или на решение о выдаче патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец;
- на решение о признании заявки на изобретение, полезную модель и промышленный образец отозванной;

- против выдачи патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец;
- против действия на территории РФ ранее выданного авторского свидетельства или патента СССР на изобретение, свидетельства или патента СССР на промышленный образец;

- на решение, принятое по результатам формальной экспертизы заявки на регистрацию товарного знака, знака обслуживания, регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара или на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара; или об отказе в принятии ее к рассмотрению;

- на решение экспертизы заявленного обозначения по заявке на регистрацию товарного знака, знака обслуживания, регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара или на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, а также на решения о предоставлении или об отказе в предоставлении охраны международной регистрации знака на территории РФ и др.

Путем подачи возражения в Палату по патентным спорам в течение шести месяцев могут быть оспорены решения Роспатента:

- об отказе в выдаче патента на изобретение;
- о выдаче патента на изобретение;
- о признании заявки на изобретение отозванной (п. 3 ст. 1387 ГК РФ).

Любое лицо может оспорить выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в течение его срока действия (ст. 1398 ГК РФ) путем подачи возражения в Палату по патентным спорам с целью признания патента недействительным полностью или частично в силу:

- несоответствия изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности;

- наличия в формуле изобретения или полезной модели либо в перечне существенных признаков промышленного образца, которые содержатся в решении о выдаче патента, признаков, отсутствовавших на дату подачи заявки в описании изобретения или полезной модели и в формуле изобретения или полезной модели (если заявка на изобретение или полезную модель на дату ее подачи содержала такую формулу) либо на изображениях изделия;

- выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, имеющих одну и ту же дату приоритета, с нарушением условий, предусмотренных ст. 1383 ГК РФ.

Решения Роспатента могут быть оспорены заявителем в течение трех месяцев со дня получения решения путем подачи возражения в Палату по патентным спорам (ст. 1500 ГК РФ):

- об отказе в принятии заявки на товарный знак к рассмотрению;
- о государственной регистрации товарного знака;
- об отказе в государственной регистрации товарного знака;
- о признании заявки на товарный знак отозванной.

Решения Роспатента о предоставлении правовой охраны товарному знаку могут быть оспорены путем подачи возражения в Палату по патентным спорам в порядке ст. 1513 ГК РФ и по основаниям ст. 1512 ГК РФ:

- полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований п. п. 1 - 5, 8 и 9 ст. 1483 ГК РФ;

- полностью или частично в течение пяти лет со дня публикации сведений о государственной регистрации товарного знака в официальном бюллетене (ст. 1506), если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований п. п. 6, 7 ст. 1483 ГК РФ;

- полностью в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований ст. 1478 ГК РФ;

- полностью в течение всего срока действия правовой охраны, если правовая охрана была предоставлена товарному знаку с более поздним приоритетом по отношению к признанному общеизвестным зарегистрированному товарному знаку иного лица, правовая охрана которого осуществляется в соответствии с п. 3 ст. 1508 ГК РФ;

- полностью в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена на имя агента или представителя лица, которое является обладателем этого исключительного права в одном из государств - участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, с нарушением требований данной Конвенции;

- предоставление правовой охраны общеизвестному товарному знаку путем его регистрации в РФ может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на этот товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований п. 1 ст. 1508 ГК РФ.

Предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено в Роспатент и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия правовой охраны, если связанные с государственной регистрацией товарного знака действия правообладателя признаны в установленном порядке злоупотреблением правом либо недобросовестной конкуренцией.

В Палату по патентным спорам (ст. 1528 ГК РФ) заявителем может подаваться возражение в течение трех месяцев со дня получения решения:

- об отказе в принятии заявки на наименование места происхождения товара к рассмотрению;
- о признании такой заявки отозванной;
- а также решения Роспатента, принятые по результатам экспертизы заявленного обозначения.

Трехмесячный срок, пропущенный заявителем, может быть восстановлен Роспатентом по ходатайству заявителя, поданному в течение двух месяцев со дня истечения этих сроков при условии подтверждения уважительности причин, по которым не был соблюден срок, и уплаты пошлины.

В соответствии с Приказом Госкомиссии РФ по испытанию и охране селекционных достижений от 28 апреля 2004 г. N 48 в рамках данной организации создана **Апелляционная комиссия**. Целью деятельности Апелляционной комиссии является рассмотрение заявлений:

- о признании патента на селекционное достижение недействительным;
- связанных с действиями и решениями по предварительной экспертизе заявки;
- по испытаниям на отличимость, однородность, стабильность;
- по одобрению названия селекционного достижения;
- по признанию новизны селекционного достижения;
- по составу авторов селекционного достижения;
- о выдаче принудительной лицензии.

Патент на селекционное достижение может быть признан недействительным в течение срока его действия по основаниям, предусмотренным ст. 1441 ГК РФ, путем подачи заявления любым лицом в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям, если будет установлено, что:

- патент выдан на основании неподтвердившихся данных об однородности и о стабильности селекционного достижения, представленных заявителем;
- на дату выдачи патента селекционное достижение не соответствовало критерию новизны или отличимости;
- лицо, указанное в патенте в качестве патентообладателя, не имело законных оснований для получения патента.

Согласно п. 3 ст. 1248 ГК РФ нормативно-правовое регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности, в том числе принятие правил рассмотрения и разрешения споров по защите интеллектуальных прав в административном порядке, должно осуществляться соответственно Министерством образования и науки РФ и Министерством сельского хозяйства РФ.

Рассмотрение и разрешение споров Палатой по патентным спорам регулируется Приказом Роспатента от 22 апреля 2003 г. N 56 "О правилах подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам".

Процессуальные вопросы рассмотрения заявлений, подаваемых в Госкомиссию РФ по испытанию и охране селекционных достижений, отражены в Приказе Госкомиссии РФ по испытанию и охране

селекционных достижений от 28 апреля 2004 г. N 48 "Об Апелляционной комиссии".

Статья 1248 ГК РФ указывает на то, что защита интеллектуальных прав в отношении **секретных изобретений** осуществляется уполномоченным органом. Этот же орган должен устанавливать правила рассмотрения и разрешения указанных патентно-правовых споров.

Согласно п. 1 Постановления Правительства РФ от 2 октября 2004 г. N 514 "О федеральных органах исполнительной власти, уполномоченных рассматривать заявки на выдачу патента на изобретения, содержащие сведения, составляющие государственную тайну" к числу таких органов, уполномоченных рассматривать заявки на выдачу патента на изобретения, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, для которых установлена степень секретности "особой важности" или "совершенно секретно", а также на секретные изобретения, которые относятся к средствам вооружения и военной техники, к методам и средствам в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности и для которых установлена степень секретности "секретно", относятся Министерство обороны Российской Федерации, Министерство внутренних дел Российской Федерации, Министерство здравоохранения Российской Федерации, Министерство промышленности и торговли Российской Федерации, Федеральная служба безопасности Российской Федерации и Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом".

Не пытаясь решить извечный вопрос, какой же порядок рассмотрения споров лучше - судебный или административный, - заметим, что в определенной ситуации и при определенных условиях может быть приемлем и эффективен как тот, так и другой порядок рассмотрения споров. Более того, законодательство России позволяет обжаловать какие-либо действия в административном порядке, а в случае несогласия субъекта с решением административного органа - и в судебном. По некоторым категориям дел предварительное рассмотрение спора в административном порядке обязательно, и несоблюдение этого правила препятствует обращению лица с жалобой в суд.

5.3. Уголовная ответственность за преступления в инновационной сфере

В настоящее время УК РФ не предусматривает ответственности за нарушение инновационного законодательства. Однако право интеллектуальной собственности входит составной частью в инновационное законодательство, вследствие чего можно говорить об уголовной ответственности за нарушения в данной сфере. В советский период истории нашей страны за нарушение авторских и изобретательских прав, незаконное пользование товарными знаками существовала уголовная ответственность, но в действовавших тогда санкциях речь не велась о таком виде наказания, как лишение свободы. С 1997 г. законодатель его ввел, а с 2003 г. существенно ужесточил ответственность вплоть до признания некоторых составов тяжкими преступлениями, предусмотрев реальные сроки лишения свободы с очень длительным периодом отбывания наказания.

Составы, связанные с нарушением прав на результаты интеллектуальной деятельности, не объединены в УК РФ в единый раздел, что не способствует совершенствованию охраны данных отношений. Так, составы "нарушение авторских и смежных прав", "нарушение изобретательских и патентных прав" помещены в раздел "Преступления против личности", а состав "незаконное использование товарного знака" - в раздел "Преступления в сфере экономики". Отдельно выделяет УК РФ составы, связанные с преступлениями в сфере компьютерной информации (гл. 28).

При конструировании нового раздела, посвященного ответственности за нарушение инновационного законодательства, следовало бы включить туда, кроме названных, следующие составы:

- недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК РФ);
- хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК РФ);
- незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ);
- незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ);
- невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран (ст. 190 УК РФ).

В ч. 1 **ст. 146 УК РФ** содержится состав присвоения авторства (плагиат), повлекшего причинение крупного ущерба автору или иному правообладателю.

В ч. 2 указанной статьи криминализованы приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

В ч. 3 устанавливается ответственность за деяния, предусмотренные ч. 2, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в особо крупном размере, лицом с

использованием своего служебного положения. Статья снабжена примечанием, дающим определение размера. Он кратен стоимости экземпляров произведений или фонограмм либо стоимости прав на использование объектов авторского права и смежных прав и превышает 50 тыс. рублей, а в особо крупном размере - 250 тыс. рублей.

Объект преступления - общественные отношения по реализации человеком и гражданином авторских и смежных прав, гарантированных ст. 44 Конституции РФ. Родовым объектом преступления являются авторские права и смежные права. Непосредственный объект - конкретные личные неимущественные и имущественные авторские или смежные права.

Общественная опасность данного преступления заключается в том, что наносится вред авторам, правообладателям, исполнителям, производителям, теле- и радиовещательным организациям, государству.

Диспозиция ст. 146 УК РФ бланкетная, и для уяснения сущности авторских и смежных прав необходимо обращаться к гражданскому законодательству. Основными нормативными актами, регулирующими рассматриваемые общественные отношения, являются ГК РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты министерств и ведомств.

В соответствии со ст. 1259 ГК РФ к объектам авторских прав относятся произведения науки, литературы и искусства, а в соответствии со ст. 1304 ГК РФ к объектам смежных прав:

- исполнения артистов-исполнителей и дирижеров;
- постановки режиссеров-постановщиков спектаклей (исполнения);
- фонограммы;
- сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания;
- базы данных;
- произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикатора таких произведений.

Некоторые авторские права перечислены в ст. 1255 ГК РФ, права исполнителя - в ст. 1315 ГК РФ, права изготовителя фонограммы - в ст. 1323 ГК РФ, исключительное право на сообщение радио- или телепередач - в ст. 1330 ГК РФ, исключительное право изготовителя базы данных - в ст. 1334 ГК РФ, права публикатора - в ст. 1338 ГК РФ.

Объективная сторона ч. 1 ст. 146 УК РФ заключается в присвоении авторства (плагиате), под которым понимается:

- объявление себя автором чужого произведения;
- выпуск чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем;
- издание под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имени <110>.

<110> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака".

Формы плагиата многообразны, но его сущность - в нарушении права авторства, т.е. права физического лица, творческим трудом которого создано произведение, признаваться автором этого произведения. Помимо автора произведения - физического лица или обладателей смежных прав потерпевшими могут являться иные лица (как физические, так и юридические), которым авторские права или смежные права принадлежат на основании закона, переходят по наследству либо по договору.

Законодатель не раскрыл понятие крупного ущерба, поэтому суды при его установлении должны исходить из обстоятельств каждого конкретного дела, например:

- наличия и размера реального ущерба;
- размера упущенной выгоды;
- размера доходов, полученных лицом в результате нарушения им прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Присвоение авторства как способ нарушения изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ) предполагает:

- объявление себя автором чужих изобретения, полезной модели или промышленного образца;
- получение патента лицом, не внесшим личного творческого вклада в создание указанных объектов интеллектуальной собственности.

Уголовная ответственность по **ст. 180 УК РФ** наступает за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

Под незаконным использованием понимается применение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения без разрешения правообладателя:

- на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории РФ, либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию РФ;
- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров;
- в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации.

Защита от хищения предметов, имеющих особую ценность (**ст. 164 УК РФ**), была введена в 1994 г. <111>. Предметом этого вида хищения являются вещи или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность.

<111> См.: Федеральный закон от 1 июля 1994 г. N 10-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс РСФСР и Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР".

Предметами являются вещи, например, картины, иконы, произведения художественного творчества и т.п.

Документы - это определенные материальные формы, содержащие информацию различного рода, например, рукописные тексты, магнитная запись музыкальных произведений, компакт-диски и т.п.

Ценность предметов определяется на основании соответствующего экспертного заключения. При оценке таких предметов определяющим фактором является их значимость для истории, науки и культуры, а не стоимость в денежном выражении.

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции (**ст. 178 УК РФ**) - новое явление для России. Данный состав был введен в юридическую практику в 1993 г. <112>.

<112> См.: Закон РФ от 1 июля 1993 г. N 5304-1 "О внесении изменений и дополнений в законодательные акты Российской Федерации в связи с упорядочением ответственности за незаконную торговлю".

Объект преступления - принцип добросовестной конкуренции между субъектами экономической деятельности.

Конституция РФ в ст. 8 подчеркивает: "В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности".

Явлением, препятствующим формированию свободной конкуренции, является монополия. В ст. 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" монополистическая деятельность определяется как злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Ограничение и сдерживание конкуренции законодательно разрешено лишь в одном случае - в сфере действия субъектов естественных монополий. В то же время преступление, предусмотренное ст. 178 УК РФ, может быть совершено и в этой сфере.

Объективная сторона преступления характеризуется тремя самостоятельными формами:

- 1) недопущением конкуренции;
- 2) ограничением конкуренции;
- 3) устранением конкуренции.

Любая из названных форм может быть совершена одним из шести указанных в законе способов:

- установлением или поддержанием монопольно высоких цен;
- установлением или под держанием монопольно низких цен;
- разделом рынка;
- ограничением доступа на рынок других субъектов экономической деятельности;
- устранением с рынка других субъектов экономической деятельности;
- установлением или поддержанием единых цен.

Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (**ст. 183 УК РФ**), также нарушают принцип добросовестности конкуренции. Понятие коммерческой тайны дается в ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне".

Коммерческая тайна - режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Информация, составляющая коммерческую тайну (секрет производства), - сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Объективная сторона преступления, предусмотренного в ч. 1 ст. 183 УК РФ, состоит в сборе вышеназванных сведений конкретно указанными в диспозиции статьи способами:

- путем похищения документов;
- путем подкупа;
- путем угроз;
- иным незаконным способом.

Незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (**ст. 189 УК РФ**), - это частный случай утраты страной стратегической информации, срок лишения свободы за данное преступление предусмотрен до трех лет.

Объективная сторона состава заключается в нескольких самостоятельных формах:

- в незаконном экспорте сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации;
- в передаче лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, иностранной организации или ее представителю сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации;
- в незаконном выполнении этим лицом работ для иностранной организации или ее представителя;
- в незаконном оказании услуг иностранной организации или ее представителю, которые заведомо для указанного лица могут быть использованы при создании вооружения и военной техники и в отношении которых установлен экспортный контроль.

Статья **190 УК РФ** о невозвращении на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран была также введена в 1994 г.

Обязательному возвращению в Россию подлежат следующие законно вывезенные за ее пределы (для проведения выставок, реставрационных работ, научных исследований и т.п.) предметы культурного достояния:

- движимые предметы, отнесенные к особо ценным объектам культурного наследия России, независимо от времени их создания;
- движимые предметы, независимо от времени их создания, охраняемые государством и внесенные в охранные списки и реестры в порядке, установленном законодательством РФ;
- культурные ценности, постоянно хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, архивах, библиотеках, других государственных хранилищах. По решению уполномоченных государственных органов данное правило может быть распространено на иные музеи, архивы, библиотеки;
- культурные ценности, созданные более 100 лет назад, если иное не предусмотрено законом.

Объективная сторона преступления заключается в невозвращении в установленный срок на территорию России указанных выше предметов, вывезенных за ее пределы.

Под **невозвращением культурных ценностей** на территорию России понимают оставление их на территории иностранного государства по истечении обусловленного договором срока. Срок возвращения культурных ценностей устанавливается в свидетельстве на право вывоза культурных ценностей и в договоре о возврате временно вывезенных культурных ценностей.

Уголовное право - одна из самых серьезных отраслей права, позволяющая воздействовать на общественные отношения наиболее эффективным образом. Государство при помощи запретов, оформляемых в виде уголовно-правовых норм, пытается добиться от населения поведения, адекватного задачам и целям текущего момента.

УК РФ 1996 г. не является самым совершенным нормативным актом, хотя к разработке данного документа приложили усилия наиболее известные специалисты в данной области права. Изменение ситуации в стране диктует необходимость изменения приоритетов, введения новых запретов на определенные виды поведения, ужесточения или, наоборот, смягчения ответственности за отдельные противоправные деяния.

Совершенствованием данного документа необходимо заниматься очень осторожно: после изучения сложившейся ситуации в обществе, практики применения правовых мер, выяснения мнения по возникшей проблеме заинтересованных социальных групп, сопоставления практики, действующей по регулированию схожих отношений за рубежом, т.е. действовать по принципу "семь раз отмерь, один раз отрежь".

Инновационные отношения, начинающие складываться в российской действительности, нуждаются в адекватной правовой защите, в том числе и при помощи норм уголовного права, может быть, даже в первую очередь, - при помощи данных норм. Если инновационный процесс является объективной необходимостью для общества, то и защита инновационных отношений будет объективной необходимостью, реализованной при наступлении определенных обстоятельств.

5.4. Административная ответственность за проступки в инновационной сфере

Статья, предусматривающая административную ответственность за продажу, сдачу в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм (ст. 150.4), впервые была введена в КоАП РСФСР только в июле 1995 г. <113>. До этого события административное право не содержало положений, направленных на охрану результатов интеллектуальной деятельности. Кодексы об административных правонарушениях РСФСР и РФ не содержат специального раздела, посвященного охране инновационных достижений. Это недостаток, который необходимо, на наш взгляд, преодолеть в связи с тем, что КоАП РФ содержит большое количество составов, направленных на охрану инновационных отношений. Традиционно выделяют **составы, связанные с охраной результатов интеллектуальной деятельности:**

<113> См.: Федеральный закон от 19 июля 1995 г. N 110-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в УПК РСФСР, КоАП РСФСР и Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" (утратил силу).

- нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав (ст. 7.12);
- нарушение установленного порядка патентования объектов промышленной собственности в иностранных государствах (ст. 7.28);

- незаконное использование товарного знака (ст. 14.10).

Однако КоАП РФ содержит еще ряд составов, направленность которых на охрану инновационных отношений не вызывает сомнения:

- нарушение норм и правил ведения племенного животноводства (ст. 10.11);
- нарушение правил производства, заготовки, обработки, хранения, реализации, транспортировки и использования семян сельскохозяйственных растений (ст. 10.12);
- нарушение правил ведения документации на семена сельскохозяйственных растений (ст. 10.13);
- нарушение порядка ввоза на территорию РФ семян сельскохозяйственных растений (ст. 10.14);
- нарушение правил защиты информации (ст. 13.12);
- незаконная деятельность в области защиты информации (ст. 13.13);
- разглашение информации с ограниченным доступом (ст. 13.14);
- злоупотребление свободой массовой информации (ст. 13.15);
- воспрепятствование распространению продукции средства массовой информации (ст. 13.16);
- нарушение законодательства об экспортном контроле (ст. 14.20);
- злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке (ст. 14.31);
- заключение ограничивающего конкуренцию соглашения или осуществление ограничивающих конкуренцию согласованных действий (ст. 14.32);
- недобросовестная конкуренция (ст. 14.33);
- невыполнение в срок законного предписания (постановления, представления, решения) органа (должностного лица), осуществляющего государственный надзор (контроль) (ст. 19.5).

В соответствии с ч. 1 **ст. 7.12 КоАП РФ** нарушением признается:

- ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством РФ об авторском праве и смежных правах;

- указание на экземплярах произведений или фонограмм ложной информации об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав;

- а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода.

Как видим, перечень нарушений открытый, однако ограничен исключением, предусмотренным ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, где речь ведется о недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в

оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

Часть 2 ст. 7.12 КоАП РФ направлена на предотвращение:

- незаконного использования изобретения, полезной модели либо промышленного образца, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ;
- разглашения без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них;
- присвоения авторства или принуждения к соавторству.

Контрафактными в соответствии с п. 4 ст. 1252 ГК РФ являются материальные носители, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, изготовленные, распространяемые или иначе используемые, а также импортируемые, перевозимые или хранимые с нарушением исключительного права на такой результат или на такое средство.

Понятие "контрафактность" является сугубо юридическим. Поэтому назначение экспертизы для определения контрафактности экземпляра произведения недопустимо, и перед экспертами необходимо ставить вопрос только об определении "признаков контрафактности". Окончательный вывод о контрафактности товаров можно сделать лишь на основании подтверждения юридического факта отсутствия разрешения правообладателя на конкретный способ использования товара (ввоз, воспроизведение и т.п.).

Субъектом состава ст. 7.12 КоАП РФ может быть физическое лицо, достигшее 16 лет, должностное или юридическое лицо, которое является нарушителем авторских и смежных прав.

Субъективная сторона нарушения, совершенного физическим лицом, характеризуется умыслом и наличием цели - извлечение дохода. Виновный осознает противоправный характер незаконного использования экземпляров произведений или фонограмм, предвидит его вредные последствия и желает или сознательно их допускает либо относится к ним безразлично (ст. 2.2 КоАП РФ). Предполагается, что именно путем нарушения авторских и смежных прав правонарушитель стремится извлечь доход.

Потерпевшими от нарушения авторских и смежных прав являются правообладатели, в том числе авторы, исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания, которым административным правонарушением причинен имущественный ущерб или моральный вред.

В большинстве случаев авторы и владельцы смежных прав не сами реализуют свои правомочия, а передают права на использование произведений другим лицам. Факт передачи прав на использование экземпляров произведений и фонограмм подтверждается авторским или лицензионным договором.

Для признания правообладателя потерпевшим на практике используются каталоги лицензионной аудио-, видеопродукции и базы данных правообладателей.

При невозможности определения авторских прав на территории РФ "правообладателем" признается зарубежный производитель. Права зарубежных производителей защищаются на территории РФ по действующим международным договорам.

В качестве имущественного вреда могут рассматриваться неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (ст. 15 ГК РФ).

В качестве причинения морального вреда (физические и нравственные страдания) могут рассматриваться последствия распространения сведений, порочащих деловую репутацию физического или юридического лица (ст. ст. 151 - 152 ГК РФ).

Статья **14.10 КоАП РФ** направлена на охрану от незаконного использования товарного знака. Диспозиция почти не отличается от закрепленной в УК РФ, отсутствует признак неоднократности и крупного ущерба: "Незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров".

Совершенствование административных отношений в инновационной сфере в настоящее время - самый актуальный вид деятельности, недостаточно активно осуществляемый.

5.5. Международные споры в инновационной сфере

Международный спор может быть разрешен двумя основными способами - мирным или военным. В результате многовековой эволюции международных отношений и международного права было признано, что ведение войны не может быть запрещено, но обращаться к этому способу разрешения противоречий законно лишь после исчерпания мирных согласительных средств урегулирования спора.

Современный мир нестабилен: возникают напряжения, связанные с процессами глобализации, высказывают претензии страны, лишенные в силу природных свойств их территорий запасов полезных ископаемых и, в частности, энергетических запасов. Возможны споры и в связи с геополитикой отдельных

государств, направленной на расширение своего влияния в различных сферах.

Применительно к рассматриваемой нами области инновационных отношений таких международных споров практически не наблюдалось, но есть стремление отдельных промышленно развитых стран воздействовать на поведение остальной части мирового сообщества при помощи судебных процедур.

Межгосударственным отношениям с древнейших времен были известны такие **средства мирного разрешения споров**, как:

- переговоры;
- добрые услуги;
- посредничество;
- международный арбитраж.

В 1899 и 1907 гг. были заключены действующие и сейчас Гаагские конвенции о мирном разрешении международных споров. Эти Конвенции кодифицировали правила применения добрых услуг и посредничества, образования и функционирования арбитражных и третейских комиссий.

От международного спора следует отличать **международное правонарушение**, возникающее не на основе разногласия сторон, а на основе несоблюдения одной из сторон взятых на себя международных обязательств. При таком правонарушении спор может разрешаться на основе как мирных средств, так и международно-правовых санкций, если правонарушитель отказывается прекратить международное правонарушение.

Характер международного спора в определенной мере обуславливает способ его мирного урегулирования, т.е. методы или порядок применения соответствующих мирных средств, подходящих для решения конкретного международного спора.

В Уставе ООН упоминаются различные категории споров:

- споры, продолжение которых могло бы угрожать поддержанию международного мира и безопасности (ст. ст. 33, 36, 37);
- любые споры (ст. ст. 34, 35, 38);
- споры юридического характера (ст. 36);
- местные споры (ст. 52).

В современной практике все более широкое распространение получает тенденция договорного установления обязательности применения при определенных условиях тех или иных мирных средств и способов урегулирования, включая и такие, как международный суд и международный арбитраж для решения определенных категорий споров.

К числу международных судебных учреждений относятся:

- Международный суд ООН;
- Суд европейских сообществ (Суд ЕС);
- Европейский суд по правам человека и др.

Международные судебные решения имеют значение прецедента. Вынося постановление об условиях урегулирования конкретного дела, международные судебные учреждения помогают формированию единого подхода государств к оценке должного поведения в отношении всех других споров, обладающих сходными характеристиками. Международное право обязывает государства выполнять судебное решение добросовестно и в полном объеме.

Для передачи спора в суд требуется специальное согласие спорящих сторон, именуемое компромиссом. Государства могут заранее договориться о том, что возникающие между ними споры будут передаваться на судебное разбирательство по просьбе лишь одной из спорящих сторон.

В международных конвенциях содержатся правила, направленные на разрешение споров посредством суда. Вот как это закреплено в ст. 28 Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г.:

(1) Любой спор между двумя или несколькими странами Союза, касающийся толкования или применения настоящей Конвенции, не разрешенный путем переговоров, может быть передан любой из указанных стран в Международный суд путем подачи заявления в соответствии со статусом Суда, если только указанные страны не договорятся о другом способе урегулирования спора. Страна, которая подает заявление, должна сообщить Международному бюро о споре, переданном на рассмотрение Суда; Международное бюро должно поставить об этом в известность остальные страны Союза.

(2) В момент подписания настоящего Акта или сдачи на хранение ратификационной грамоты или акта о присоединении любая страна может заявить, что она не считает себя связанной положениями пункта (1). Что касается споров между такой страной и другими странами Союза, то положения пункта (1) на них не распространяются.

(3) Любая страна, сделавшая заявление в соответствии с положениями пункта (2), может в любое время отозвать его путем уведомления, направленного генеральному директору.

Аналогичные правила закреплены в ст. 33 Бернской конвенция по охране литературных и

художественных произведений от 9 сентября 1886 г., ст. 30 Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций от 26 октября 1961 г., ст. 59 Договора о патентной кооперации (РСТ) от 19 июня 1970 г. и т.д.

Такой порядок разрешения споров предусмотрен для случаев, если спорящими сторонами являются государства-участники. Однако в жизни возможны возникновения споров между гражданами, предприятиями и другими субъектами, являющимися представителями различных стран. Здесь действует частноправовой порядок разрешения споров через суд или третейский суд.

Предупреждение международных споров возможно при помощи активного содействия правильному порядку заключения международных договоров.

Выводы

Противоречия в инновационной сфере возникают по различным основаниям. Это и противоправное поведение контрагентов, и запутанность, сложность действующего законодательства, и некомпетентность отдельных чиновников, и ряд других факторов. Снять противоречия, возникающие в инновационной сфере, призван суд, который действует по определенной схеме, задаваемой при помощи процессуального законодательства. В России действует обширное законодательство, посвященное судебной системе и порядку рассмотрения конкретных дел. Пока что рано говорить о сложившейся судебной практике по инновационным делам, но этот процесс идет по нарастающей.

Альтернативой судебному порядку разрешения противоречий выступает административный порядок, являющийся более быстрым и менее затратным. Однако имеются сложности, не позволяющие использовать его в полную силу: это множественность норм права в различных отраслях, регулирующих данный порядок, множественность субъектов, занятых администрированием, и т.д.

УК РФ содержит ряд составов, направленных на защиту интересов инноваторов. Следует отметить, что эти составы не объединены в самостоятельный раздел, а рассредоточены по всему Кодексу, что снижает эффективность применения уголовного воздействия к нарушителям прав.

Менее тяжкие нарушения инновационного законодательства преследуются при помощи привлечения лиц к административной ответственности. КоАП РФ содержит целый ряд составов, направленных на стабилизацию положения на инновационном рынке.

Стремление к установлению международных связей может привести к возникновению международного спора. Здесь особый субъектный состав, поэтому требуется профессиональная работа специалистов по недопущению таких эксцессов. Возникший международный спор разрешается специальными судами на основе специального соглашения сторон.

Контрольные вопросы

1. Перечислите особенности ведения гражданского процесса по инновационным делам.
2. Существуют ли особенности ведения уголовного процесса по инновационным делам?
3. Нарботана ли судебная практика по рассмотренным инновационным делам?
4. Назовите органы, осуществляющие администрирование в инновационной сфере.
5. Назовите лиц, имеющих право на административное разрешение споров в инновационной сфере.
6. Сравните административный порядок разрешения противоречий в инновационной сфере с судебным.
7. Дайте характеристику ответственности за нарушение изобретательских и патентных прав.
8. В чем заключается сущность незаконного использования товарного знака?
9. Укажите способы нарушения авторских и смежных прав.
10. Какой вид ответственности наступает за нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав?
11. В каких случаях наступает ответственность за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг?
12. Дайте характеристику ответственности за незаконное использование товарного знака.
13. Дайте определение понятия и перечислите принципы деятельности международного коммерческого арбитража.
14. Назовите основные центры международного коммерческого арбитража.
15. Перечислите особенности рассмотрения инновационных споров в международных судах.

Библиографический список

Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса РФ / Под ред. А.Л. Маковского; вступ. ст. В.Ф. Яковлева; иссл. Центр частного права. М.: Статут, 2008.

Ларичев В.Д., Трунцевский Ю.В. Защита авторского и смежных прав в аудиовизуальной сфере: уголовно-правовой и криминологический аспекты: Науч.-практ. пособие. М.: Дело, 2004.

Международное частное право: В 3-х т.: Учеб. М.: БЕК, 2001. Т. 3. С. 64 - 426.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях".

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 октября 2006 г. N 18 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях".

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания".

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака".

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник С.А. Сударикова "Право интеллектуальной собственности" включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2010.

Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: Учеб. М.: Велби; Проспект, 2008. С. 322 - 330.

Хохлов В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика. М.: Городец, 2008. С. 233 - 262.

Заключение

В результате проведения экономических реформ в Российской Федерации был утерян имевшийся ранее в СССР промышленный и научный потенциал. Выход страны на новый виток экономического роста возможен лишь в результате проведения инновационных мероприятий. Право служит одним из катализаторов экономических процессов, но может выступать и тормозом на пути прогресса.

Анализ появляющегося инновационного законодательства показал, что оно не может в настоящее время выступать той силой, которая способна кардинально повлиять на научно-технический прогресс в стране. Происходит это по ряду причин:

- отсутствие единого понимания инновационной терминологии;
- неформальность инновационных правовых актов в единую отрасль законодательства;
- отсутствие обобщенной судебной практики;
- слабая подготовка в данной области правоприменителей;
- отсутствие федерального закона об инновационной деятельности и т.д.

Как показывает мировая практика, достичь экономического благополучия в стране можно лишь на основе постоянного обновления промышленного и сельскохозяйственного производства, совершенствования товарообменных процессов. В настоящее время имеется уникальная возможность по изучению и применению на практике всего того положительного, что накоплено деятельностью так называемых развитых стран.

Необходимо использовать имеющийся опыт России и СССР в данной области. Наш народ всегда славился способностью к творческому труду, совершению открытий и созданию технических новинок мирового уровня.

Период экономического спада Россией будет преодолен, и во многом благодаря тому, что молодое поколение активно будет способствовать своими знаниями всем положительным процессам.

[Вернуться в библиотеку учебников](#)

[Ручная уникализация дипломных и курсовых работ](#)

[Как начать бизнес в Интернете](#)

Материалы по инновациям:
- для самообразования топ-менеджеров;
- для повышения квалификации преподавателей;
- для рефератов и контрольных.

[Научу создавать эффективные сайты](#)