

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ  
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«ОРЕНБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»**

**МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ДЛЯ ОБУЧАЮЩИХСЯ  
ПО ОСВОЕНИЮ ДИСЦИПЛИНЫ**

**Б1.В.ДВ.01.01 Защита интеллектуальной собственности**

**Направление подготовки** 19.04.04 Технология продукции и организация общественного питания

**Профиль подготовки** Технология и организация производства продуктов питания

**Форма обучения** заочная

## **СОДЕРЖАНИЕ**

<b>1. Конспект лекций.....</b>	<b>3</b>
Лекция № 1 Система объектов интеллектуальной собственности.....	3
Лекция № 2 Соотношение права собственности и права интеллектуальной.....	5
Лекция № 3 Правовой режим программ для электронных вычислительных машин.....	10
Лекция № 4 Правовой режим базы данных.....	13
Лекция № 5 Правовой режим изобретений .....	15
Лекция № 6 Правовой режим полезных моделей и промышленных образцов.....	16
<b>2. Методические указания по выполнению практических занятий.....</b>	<b>21</b>
Практическое занятие №1 Международно-правовая защита интеллектуальной собственности.....	21
Практическое занятие №2 ВТО и ее роль в регулировании интеллектуальной собственности.....	25
Практическое занятие №3 Доменные имена: правовая характеристика.....	29
Практическое занятие №4 Общая характеристика использования объектов авторского права в сети Интернет. ....	31
Практическое занятие №5 Основные способы защиты авторских прав.....	34
Практическое занятие №6 Уголовная ответственность за нарушение авторских прав...	35
Практическое занятие №7 Порядок получения патентов .....	36
Практическое занятие №8 Обязанности патентообладателя. ....	36
Практическое занятие №9 Наследование патентных прав. ....	39
Практическое занятие №10 Основные способы защиты патентных прав. ....	40

### **1. КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ**

## 1. 1 Лекция № 1( 1 час).

**Тема:** «Система объектов интеллектуальной собственности»

### 1.1.1 Вопросы лекции:

1. Что такое интеллектуальная собственность. Объекты интеллектуальной собственности.
2. Интеллектуальные права. Виды интеллектуальных прав.
3. Передача интеллектуальной собственности. Защита интеллектуальной собственности

### 1.1.2 Краткое содержание вопросов:

#### 1. Что такое интеллектуальная собственность? Объекты интеллектуальной собственности

Согласно статье 1225 Гражданского кодекса интеллектуальная собственность – это охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Основные признаки (характеристики) интеллектуальной собственности:

а) *Интеллектуальная собственность нематериальна.* В этом ее главное и важнейшее отличие от собственности на вещи (собственность в классическом смысле). Если у Вас есть вещь, Вы можете пользоваться ей сами или передать в пользование другому лицу. Однако невозможно в один момент времени использовать одну вещь вдвоем независимо друг от друга. Если Вы обладаете интеллектуальной собственностью, Вы можете использовать ее сами и одновременно предоставить права на нее другому лицу. Причем этих лиц могут быть миллионы, и все они могут независимо друг от друга использовать один объект интеллектуальной собственности.

б) *Интеллектуальная собственность абсолютна.* Это означает, что одному лицу – правообладателю – противостоят все остальные лица, которые без разрешения правообладателя не вправе использовать объект интеллектуальной собственности. Причем отсутствие запрета использовать объект не считается разрешением.

в) *Нематериальные объекты интеллектуальной собственности воплощаются в материальных объектах.* Приобретая диск с музыкой, Вы становитесь собственником вещи, но не правообладателем музыкальных произведений, которые на нем записаны. Поэтому Вы вправе делать все что угодно с диском, но не с музыкой. Неправомерно, например, будет изменять музыкальное произведение, аранжировать или обрабатывать иным образом.

г) В России *объект должен быть прямо назван интеллектуальной собственностью в законе.* То есть не всякий результат интеллектуальной деятельности и не всякое средство индивидуализации является интеллектуальной собственностью. В частности, доменное имя индивидуализирует сайт в Интернете и может индивидуализировать лицо, использующее этот сайт, однако интеллектуальной собственностью доменное имя не является, т.к. не упомянуто в качестве такого в законе. Несомненно, открытия есть результат интеллектуальной деятельности, но в настоящее время в России интеллектуальной собственностью они не признаются.

Объекты интеллектуальной собственности исчерпывающим образом перечислены в статье 1225 Гражданского кодекса. Если какой-то результат интеллектуальной деятельности не упомянут в статье 1225 ГК РФ, то интеллектуальной собственностью он не является и интеллектуальные права на него не возникают. Следовательно, любое лицо вправе использовать его без чьего-либо разрешения. Все объекты интеллектуальной собственности могут быть разделены на несколько групп. Часто эти группы называют институтами права интеллектуальной собственности. К ним относятся: авторское право; права, смежные с авторскими; патентное право; нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности; средства индивидуализации юридических лиц, предприятий, товаров и услуг.

## **2.Интеллектуальные права. Виды интеллектуальных прав.**

Интеллектуальные права – это права, которые признаются законом на объекты интеллектуальной собственности. Как показано в схеме, есть три вида интеллектуальных прав:

1) Исключительное право – это право использовать объекты интеллектуальной собственности в любой форме и любыми способами. Одновременно исключительное право включает возможность запрещать всем третьим лицам осуществлять использование интеллектуальной собственности без согласия правообладателя. Исключительное право возникает на все объекты интеллектуальной собственности.

2) Личные неимущественные права – это права гражданина-автора объекта интеллектуальной собственности. Они возникают только в случаях, предусмотренных законом.

3) Иные права по своей природе разнородны и выделены в отдельную группу, т.к. не могут быть отнесены ни к первой, ни ко второй. Примерами являются право доступа, право следования.

## **3. Передача интеллектуальной собственности. Защита интеллектуальной собственности**

Сама интеллектуальная собственность не может быть передана, т.к. является нематериальным объектом. Поэтому передать можно только интеллектуальные права на нее, в первую очередь исключительное право. Основные формы распоряжения исключительным правом представлены ниже:

1) Отчуждение исключительного права, т.е. передача исключительного права в полном объеме от одного лица к другому. При этом предыдущий правообладатель полностью утрачивает юридическую возможность использовать объект ИС.

2) Предоставление права использовать объект ИС по лицензионному договору. Исключительное право сохраняется за правообладателем, однако другое лицо (лицензиат) получает право использовать объект в объеме, установленном лицензионным договором. В свою очередь лицензия может быть исключительной и простой (неисключительной). В первом случае правообладатель утрачивает право заключать лицензионные договоры с другими лицами, во втором случае это право у него остается. Передача интеллектуальных прав в большинстве случаев осуществляется на основании договора, однако есть и исключения. Например, исключительное право на произведение литературы способно переходить по наследству.

Способы защиты интеллектуальной собственности и порядок осуществления защиты зависят от специфики конкретного объекта ИС, поэтому будут более подробно рассмотрены в соответствующих разделах Библиотеки IP. Вместе с тем существуют общие способы защиты, которые представлены на схеме.



## 1. 2 Лекция № 2( 1 час).

**Тема:** «Соотношение права собственности и права интеллектуальной собственности»

### 1.2.1 Вопросы лекции:

1. Права собственности. Права интеллектуальной собственности
2. Взаимосвязь права собственности и права интеллектуальной собственности

### 1.2.2 Краткое содержание вопросов:

#### 1. Права собственности

Собственник имеет в отношении своего имущества следующие три права (правомочия):

- владения;
- пользования;
- распоряжения.

Собственник пользуется вещью (владеет, пользуется и распоряжается ею) по своему усмотрению. При этом он может оставаться собственником вещи. Вообще собственник вправе совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону, разумеется, если эти действия не нарушают права других лиц.

Наряду с правами, предоставляемыми собственнику, закон возлагает на него определенные обязанности. К ним относится бремя содержания имущества (уплата налогов, ремонт некоторых видов имущества). Кроме того, собственник несет риск случайной гибели или случайного повреждения принадлежащего ему имущества.

Право владения

Право владения означает возможность физического обладания вещью, хозяйственного воздействия на вещь. При этом следует иметь в виду, что кроме собственников законными владельцами вещей могут быть лица владеющие недвижимым имуществом по договору, например, в силу соглашения об аренде.

Право пользования

Право пользования есть право извлекать полезные свойства вещи путем ее эксплуатации, применения. В процессе использования имущество либо полностью потребляется, либо изнашивается (амортизируется). Право пользования тесно связано с правомочиями владения, поскольку по общему правилу, пользоваться имуществом, можно только владея им.

Права владения и пользования могут принадлежать не только собственнику, но и другим лицам, получившим эти правомочия от собственника.

Право распоряжения

Право распоряжения понимается как право определять юридическую судьбу вещи (продать, подарить, передать в аренду).

Право распоряжения реализуется только собственником или другими лицами, но только по его прямому указанию.

Правом собственности обладают различные категории собственников: граждане и частные юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные организации, общественные организации, иностранные граждане и государства, международные организации.

В зависимости от принадлежности имущества собственнику той или иной категории права собственника определяются законом шире или уже.

Гражданский кодекс РФ выделяет следующие формы собственности, разрешенные законом:

- частную собственность;
- собственность юридических лиц;
- собственность общественных объединений и религиозных организаций;
- государственную и муниципальную собственность;

- собственность совместных предприятий, иностранных граждан, организаций и государств.

Некоторые виды имущества не могут принадлежать отдельным категориям собственников.

В собственности граждан и частных коммерческих юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных категорий имущества, которое по закону им не может принадлежать. При этом количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и частных коммерческих юридических лиц, не ограничиваются (за некоторыми редкими исключениями).

Государственной собственностью в России считается имущество, принадлежащее Российской Федерации или субъектам Российской Федерации. Оно может находиться во владении и пользовании самих этих субъектов (и тогда оно составит государственную казну соответствующего субъекта) или быть закреплено за государственными предприятиями и учреждениями.

Имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, считается муниципальной собственностью. Оно также закрепляется во владение и пользование за муниципальными предприятиями и учреждениями или находится во владении и пользовании самого муниципального образования.

Общественные и религиозные организации имеют право собственности на свое имущество. Они могут использовать его лишь для достижения целей, которые предусмотрены учредительными документами этих организаций.

Государственное и муниципальное имущество может быть передано в собственность граждан и негосударственных юридических лиц (приватизировано) в порядке, предусмотренном законами о приватизации. При этом дополнительно применяются содержащиеся в ГК РФ правила о приобретении и прекращении права собственности.

ГК РФ устанавливает следующие объекты собственности в России:

- земельные участки;
- жилые дома, кемпинги, садовые домики, гаражи, предметы домашнего хозяйства, предметы личного потребления;
- денежные средства;
- акции, облигации и другие ценные бумаги;
- средства массовой информации;
- предприятия, имущественные комплексы в сфере производства товаров, бытового обслуживания, торговли, в иной сфере предпринимательской деятельности, здания, сооружения, транспортные средства, иные средства производства;
- любое другое имущество производственного, потребительского, социального, культурного и иного назначения, за исключением отдельных товаров или изделий, предусмотренных в законодательных актах, видов имущества, которое, по соображениям государственной или общественной безопасности либо в соответствии с международными обязательствами, не может принадлежать гражданину.

Правовое закрепление понятия «интеллектуальная собственность» дается в Стокгольмской конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, 1967 г. участником которой является Российская Федерация.

Согласно ст. 2 Конвенции 1967 г. интеллектуальная собственность — это: литературные, художественные и научные произведения; исполнительская деятельность артистов, звукозапись, радио и телевизионные передачи; изобретения во всех сферах человеческой деятельности; научные открытия; промышленные образцы; товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и коммерческие обозначения; другие

объекты интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Интеллектуальная собственность включает объекты авторского права, смежных прав и промышленной собственности. Общим, объединяющим различные виды интеллектуальной собственности, является то, что все они относятся к результатам творческой деятельности.

Само понятие «интеллектуальная собственность», несмотря на его закрепление в международной Конвенции, используется достаточно условно. В литературе часто обращается внимание на его неточность. Дело в том, что институт права собственности раскрывают три правомочия — владение, пользование и распоряжение каким-либо овеществленным предметом. Нарушение любого из указанных правомочий собственника влечет за собой ответственность со стороны нарушителя.

В случае с интеллектуальной собственностью классические три элемента права собственности не могут охарактеризовать права автора или изобретателя на результаты их деятельности. Так, нарушение авторского права может иметь место в случае, когда книга, в которой опубликовано произведение, является «целой и невредимой» и не изымается у автора (т.е. не выбывает из его владения, пользования или распоряжения), однако права автора при этом все равно нарушаются.

Использование понятия «интеллектуальная собственность» является условным, потому что основной объект права собственности — вещь — в данном случае не представляет интереса.

Объектом «посягательства» на интеллектуальную собственность является не вещественная форма, а содержание результатов творческой деятельности. Например, защите подлежат не книги, не сборники документов, не ноты, а содержащаяся в них информация, которая, наряду с официальным печатным изданием, может быть выражена в черновиках или отдельных записях автора.

Так сложилось исторически: считалось, что только право собственности может защитить результаты творческой деятельности. Именно поэтому наряду с существованием классического понятия права собственности появилось другое понятие — «интеллектуальная собственность».

Общим для этих двух понятий является то, что и вещное право (право собственности), и интеллектуальная собственность относятся к категории абсолютных прав: праву собственника соответствует обязанность неопределенного круга лиц воздерживаться от нарушения прав собственника. Любое лицо, нарушающее права авторов, изобретателей или исполнителей произведений, будет привлечено к гражданской, административной, а в некоторых случаях и к уголовной ответственности. При этом пределы и основания ответственности устанавливаются в национальном законодательстве каждого государства.

Права на интеллектуальную собственность обладают рядом особенностей по сравнению с вещными правами.

В юридической литературе в качестве основной особенности прав на интеллектуальную собственность (включая авторские, изобретательские и смежные права) указывается на отсутствие экстерриториального действия этих прав.

Отсутствие экстерриториального действия (или территориальный характер) прав на интеллектуальную собственность состоит в том, что лицо, опубликовавшее произведение (или запатентовавшее изобретение) на территории одного государства, будет иметь защиту на территории только этого государства. Для признания своих прав в других государствах авторы или изобретатели должны повторно «заявлять» о своих правах: либо путем издания книги (для защиты авторского права), либо путем получения нового патента (для защиты права на изобретение) на территории соответствующего иностранного государства.

В настоящее время такой необходимости в «дублировании» своих действий у авторов и изобретателей уже практически не существует, поскольку в области авторского и изобретательского права принято достаточно много международных конвенций, позволяющих преодолевать «барьер» территориальности. Первоначально на региональном, а

впоследствии и на универсальном уровне были приняты международные конвенции, в которые была включена норма о взаимном признании государствами участниками прав на интеллектуальную собственность граждан этих государств.

Помимо территориального характера, права на интеллектуальную собственность имеют ряд других особенностей. К ним относятся: ограниченный срок защиты; специфическое содержание; особый порядок передачи; неотчуждаемость исключительных авторских прав; качественный состав субъектов.

## **Вопрос №2.**

Интеллектуальные права и право собственности Статья 1227 ГК устанавливает соотношение интеллектуальных прав и права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Данная норма относится только к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации, так как интеллектуальные права возникают только в отношении этих объектов. 1. Пункт 1 ст. 1227 ГК определяет, что интеллектуальные права и право собственности на материальный носитель, в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, независимы друг от друга. Интеллектуальные права и право собственности на вещь, в которой выражена соответствующая интеллектуальная собственность, могут принадлежать разным лицам. Эти права охраняются независимо друг от друга. 2. Пункт 2 ст. 1227 устанавливает общее правило, заключающееся в том, что переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи. То есть интеллектуальные права не следуют судьбе вещи, в которой воплощена соответствующая интеллектуальная собственность. Однако законодатель сделал исключение из общего правила, которое относится к случаю, указанному в п. 2 ст. 1291 ГК. Исключение касается ситуации, когда право собственности на оригинал произведения переходит от собственника оригинала произведения, обладающего исключительным правом на произведение, но не являющегося автором произведения, к другому лицу. В этом случае исключительное право на произведение также переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

Интеллектуальные права и право собственности 1. Материальными носителями, на которых отображены или воплощены результаты интеллектуальной деятельности, являются: бумага, на которой напечатано литературное произведение; холст, на котором написано произведение живописи; гранитная глыба, которая обтесана так, что получилось произведение архитектуры; дискета, на которой записана программа ЭВМ, и т.п. - материалы, в которых выражены результаты интеллектуальной деятельности, не поддаются перечислению. Отграничение интеллектуальных прав от права собственности на вещь, в которой выражены результаты интеллектуальной деятельности, имеет принципиальное значение. И.А. Покровский в качестве примера пренебрежения к духовной деятельности указывал на положения римского права классического периода, в соответствии с которыми поэма, написанная на чужом папирусе, принадлежала не поэту, а собственнику папируса. Научное мнение. Литературная, музыкальная или художественная собственность - это особая ценность (*res incorporeales*, нематериальное благо), совершенно различная от ценности отдельных экземпляров книги, картины или статуи и даже от цены всей совокупности экземпляров одного издания. Напротив, право автора на материальные вещи, им произведенные, на экземпляры его книги, картины, статуи и т.п. есть обыкновенное право собственности на вещи материальные. (Проект Гражданского уложения Российской Империи) 2. Стоимость материального носителя, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности, конечно, чаще всего зависит от ценности именно этого результата (но может и не приниматься во внимание, когда книги сдаются в макулатуру, скульптуры в переплавку и т.д.). Собственник материального носителя в случае, например, его уничтожения имеет право на возмещение убытков, исходя из стоимости вещи (включая в



определенных случаях возмещение упущенной выгоды, связанной с использованием этой вещи). Права на результаты интеллектуальной деятельности, воплощенные в погибшем носителе, имеют собственную судьбу - становится невозможным осуществление исключительных (имущественных) прав на единичное произведение искусства, но сохраняется неимущественное право авторства. 3. Смысл нормы, содержащейся в п. 2 комментируемой статьи, заключается в том, что не существует некоего автоматического права следования интеллектуальных прав за материальным носителем. Передача исключительных прав должна оформляться особым соглашением, личные неимущественные права автора вообще неотчуждаемы (ст. 1228 ГК). Только исключительные права на произведения науки, литературы и искусства могут, в качестве исключения, следовать за оригиналом произведения на условиях, предусмотренных в п. 2 ст. 1291 ГК.

1. Анализ норм ст. 1227 показывает, что: 1) законодатель последовательно проводит различия между: а) правом собственности. Оно возникает на вещи и на иное имущество (т.е. относится к вещным правам, см. об этом коммент. к ст. 128, 209, 216 ГК); б) и интеллектуальными правами. Они возникают на результаты ИД и приравненные к ним СИ (см. коммент. к ст. 1225, 1226 ГК); 2) по содержанию право собственности и интеллектуальные права также различны. Право собственности означает, что собственник вправе владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом (в т.ч. например, CD-диском, аудио-, видеокассетой и т.п.) в пределах, предусмотренных законом. Со своей стороны интеллектуальные права включают в себя исключительные права (см. о них коммент. к ст. 1229 ГК), личные неимущественные права, иные права (в случаях, предусмотренных ГК); 3) те или иные виды результатов ИД и СИ внешне всегда имеют ту или иную вещную оболочку (объективированы в вещь, выражены в той или иной материальной форме). Это т.н. носители результатов ИД и приравненных к ним СИ. Например, часто программа ЭВМ содержится на таком носителе, как CD-диск, музыкальное произведение может быть записано на аудиокассете, фильм - на видеокассете, роман - на бумажном носителе (книга, журнал и т.п.). Эти вещи можно купить в магазинах, подарить, обменять и т.п. Однако переход права собственности на указанные (и иные) носители не означает, что к новому собственнику этих носителей (вещей) перешли и интеллектуальные права. В этом и состоит независимость интеллектуальных прав на ИД и СИ от прав собственности на носители, на которых воспроизведены результаты ИД и СИ.

2. Сказанное выше - общее правило. Однако из него есть весьма важное исключение. В соответствии с п. 2 ст. 1291 ГК при отчуждении (продаже, мене, дарении и т.д.) оригинала произведения (рукописи, скульптуры и т.п.), в т.ч. по договору авторского заказа, его собственником (обладающим исключительным правом на указанное произведение, но не являющимся автором произведения) к приобретателю оригинала переходит и право собственности на носитель результата ИД и исключительное право на произведение. Впрочем - это диспозитивная норма: ст. 1291 ГК допускает, что договором может быть предусмотрено и иное (например, то, что исключительное право не переходит к приобретателю оригинала произведения). См. также подробный коммент. к ст. 1291 ГК.

3. Для правильного применения норм ст. 1227 следует учитывать также положения: 1) ст. 1228 ГК (об авторе результатов ИД и о его правах); 2) ст. 1231 ГК (о том, как на территории РФ действуют интеллектуальные права); 3) ст. 1233 ГК (о формах отчуждения исключительных прав на результаты ИД и приравненные к ним СИ). См. коммент. к указанным нормам ГК.

4. Необходимо также различать право собственности от права на интеллектуальную собственность. Как уже отмечалось, право собственности - это разновидность вещных прав (наряду, например, с правом хозяйственного ведения, с сервитутами и др.). А право интеллектуальной собственности возникает в отношении результата ИД и СИ, т.е. результатов творческой деятельности, имеющих нематериальный, не вещный характер (легальное определение интеллектуальной собственности дано в ст. 1225 ГК).

### **1.3 Лекция № 3( 1 час).**

**Тема:**« Правовой режим программ для электронных вычислительных машин»

#### **1.2.1 Вопросы лекции:**

1. Понятие и правовой режим программ для ЭВМ и баз данных
2. Законодательство о правовой охране программ для электронных вычислительных машин

#### **1.3.2 Краткое содержание вопросов:**

Вопрос №1.

Программа для ЭВМ - это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. База данных - это объективная форма представления и организации совокупности данных (статей, расчетов и т. д.), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Программы для ЭВМ и базы данных отнесены отечественным законодательством к объектам авторского права. Правовое регулирование отношений в области создания, использования и охраны программ для ЭВМ и баз данных осуществляется помимо Закона об авторском праве специальным Законом о программах для ЭВМ, нормы которого в случае возникновения коллизий между указанными законами имеют приоритет.

В настоящее время программы для ЭВМ в Российской Федерации охраняются как произведения литературы, а базы данных как сборники. В связи с этим к ним применяются все традиционные положения авторского права:

- 1) правовая охрана программ для ЭВМ и баз данных наступает в силу их создания;
- 2) авторское право распространяется на любые программы для ЭВМ и базы данных, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, представленные в объективной форме, независимо от их материального носителя, назначения и достоинства;
- 3) презюмируется обязательность творческого характера деятельности автора по созданию программы для ЭВМ и базы данных;
- 4) правовая охрана распространяется на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код;
- 5) регистрация программ для ЭВМ и баз данных не обязательна. Правообладатель по своему желанию может зарегистрировать программы для ЭВМ и базы данных в Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем (РосА-ПО), однако российское законодательство не придает такой регистрации конститутивного значения, она осуществляется с целью облегчения доказывания прав правообладателя и создания возможностей более широкого использования программных продуктов;
- 6) правовая охрана не распространяется на идеи и принципы, лежащие в основе программы для ЭВМ или какого-либо ее элемента, в том числе на идеи и принципы организации интерфейса и алгоритма, а также языки программирования;
- 7) авторское право на программы для ЭВМ и базы данных не связано с правом собственности на их материальный носитель. Любая передача прав на материальный носитель не влечет за собой передачи каких-либо прав на программы для ЭВМ или базы данных;
- 8) авторское право на базу данных как сборник особого вида признается при условии соблюдения авторского права на каждое из произведений, включенных в эту базу данных. При этом авторское право на каждое из произведений, включенных в базу данных,

сохраняется, и эти произведения могут использоваться независимо от такой базы данных. Авторское право на базу данных не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор и организацию произведений и материалов, входящих в эту базу данных;

9) авторское право на программы для ЭВМ и базы данных действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти.

Применение норм авторского права к отношениям в рассматриваемой области не решает, однако, всех проблем. Дискуссии о наиболее удачной системе охраны компьютерных программ и баз данных продолжаются и в нашей стране, и за рубежом. В настоящее время в России сложились четыре основных точки зрения на эту проблему:

1) на программы для ЭВМ и базы данных следует распространять нормы авторского права;

2) патентное законодательство является наиболее удачным для регулирования отношений в сфере создания, использования и охраны компьютерных программ и баз данных;

3) программы для ЭВМ и базы данных нуждаются в особой системе охраны;

4) программы для ЭВМ и базы данных не нужно охранять вообще.

Авторско-правовой способ охраны программ для ЭВМ и баз данных представляется наиболее оптимальным по следующим причинам:

1) программы для ЭВМ и базы данных отвечают всем признакам охраняемых авторским правом объектов, т. е. являются результатами творческой деятельности и выражаются в объективной форме;

2) применение авторско-правовой охраны указанных объектов является более оперативным, дешевым и общедоступным, чем применение охраны по нормам патентного законодательства (нет необходимости регистрировать программы и базы данных, проводить сложную экспертизу на мировую новизну, действует «презумпция творчества» на созданный продукт и т. д.);

3) авторско-правовой способ регулирования этих отношений был избран в большинстве зарубежных стран, и установление иных систем охраны исключило бы Россию из сферы международной охраны, которая обеспечивается международными соглашениями по охране авторских прав.

## **Вопрос №2.**

Структуру законодательства в этой области составляют Закон РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», а также принимаемые на его основе законодательные акты республик в составе РФ, которыми регулируются отношения, связанные с созданием, правовой охраной и использованием программ для ЭВМ и баз данных.

Законом определены объекты авторского права: программы для ЭВМ и базы данных.

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

Авторское право распространяется: на любые - как выпущенные, так и не выпущенные в свет - программы для ЭВМ и базы данных, являющиеся результатом творческой деятельности автора и представленные в объективной форме независимо от их материального носителя, назначения и достоинства; на все виды программ для ЭВМ, в том числе на операционные системы и программные комплексы, которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код; на базы данных, представляющие собой результат творческого труда по подбору и организации данных. Базы данных охраняются независимо от того, являются ли сведения, на которых они основаны или которые включают, объектами авторского права.

Для рассмотренных объектов авторского права творческий характер деятельности автора предполагается до тех пор, пока не доказано обратное.

Не подлежат правовой охране и не являются объектами авторского права: идеи и принципы, лежащие в основе программы для ЭВМ; базы данных или какого-либо их элемента, в том числе идеи и принципы организации интерфейса и алгоритма; языки программирования.

Возникновение авторского права на программу для ЭВМ или базу данных определяется фактом их создания, а для его признания и осуществления не требуется депонирования, регистрации или соблюдения иных формальностей.

Оповещение о своих правах правообладатель может осуществить начиная с первого выпуска в свет программы для ЭВМ или базы данных, используя знак охраны авторского права.

Особенностью авторского права на программы для ЭВМ и базы данных является то, что это право не связано с правом собственности на их материальный носитель и любая передача прав на материальный носитель не влечет за собой передачи каких-либо прав на программы для ЭВМ и базы данных. Автору программы для ЭВМ и базы данных принадлежат личные неимущественные и имущественные права.

Авторское право действует с момента создания программы для ЭВМ или базы данных в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Личные права автора охраняются бессрочно.

Обладатель всех имущественных прав может по своему желанию зарегистрировать программу для ЭВМ или базу данных непосредственно или через своего представителя в течение срока действия авторского права. Для этого подается заявка в Российское агентство по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологии интегральных микросхем. Использование программы для ЭВМ или базы данных третьими лицами (пользователями) осуществляется, как правило, на основании договора с правообладателем.

Защита авторского права может осуществляться в судебном порядке, в том числе арбитражным и третейским судами.

Основными нарушениями авторских прав иных правообладателей в отношении программы для ЭВМ или базы данных, материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, являются: их изготовление; воспроизведение; распространение; продажа; ввоз или иное использование либо предназначение для использования в нарушение прав авторов и иных правообладателей; выпуск под своим именем чужой программы или базы данных. В отношении таких контрафактных (изготовленных или используемых с нарушением авторских прав) экземпляров программ, базы данных, материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, суд или арбитражный суд может вынести следующие решения: о конфискации; уничтожении; передаче в доход республиканского бюджета РФ; передаче истцу по его просьбе в счет возмещения убытков; аресте в порядке, установленном законом; уголовной ответственности в соответствии с законом (в случаях выпуска под своим именем чужой программы или базы данных либо незаконного воспроизведения или распространения таких произведений).

Особенностью правовой защиты программ для ЭВМ является то, что при определенных условиях программу можно отнести к документированной информации, т. е. как зафиксированной на любом носителе информации с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Тогда в соответствии с Федеральным законом «Об информации, информатизации и о защите информации», программа подлежит защите, если неправомерное обращение с ней может нанести ущерб ее собственнику, владельцу, пользователю или иному лицу.

Авторское право на базу данных, состоящую из материалов, не являющихся объектами авторского права, принадлежит лицам, создавшим базу данных, и признается при условии соблюдения авторского права на каждое из произведений, включенных в эту базу данных.

## 1. 4 Лекция № 4( 1 час).

Тема:« Правовой режим базы данных.»

### 1.4.1 Вопросы лекции:

1. Реализация системы защиты в MS SQL Server
2. Проверка полномочий

### 1.4.2 Краткое содержание вопросов:

Вопрос №1.

SQL server 6.5 поддерживает 3 режима проверки при определении прав пользователя:

1. Стандартный (standard).
2. Интегрированный (integrated security).
3. Смешанный (mixed).

Стандартный режим защиты предполагает, что каждый пользователь должен иметь учетную запись как пользователь домена NT Server. Учетная запись пользователя домена включает имя пользователя и его индивидуальный пароль. Пользователи доменов могут быть объединены в группы. Как пользователь домена пользователь получает доступ к определенным ресурсам домена. В качестве одного из ресурсов домена и рассматривается SQL Server. Но для доступа к SQL Server пользователь должен иметь учетную запись пользователя MS SQL Server. Эта учетная запись также должна включать уникальное имя пользователя сервера и его пароль. При подключении к операционной среде пользователь задает свое имя и пароль пользователя домена. При подключении к серверу баз данных пользователь задает свое уникальное имя пользователя SQL Server и свой пароль.

Интегрированный режим предполагает, что для пользователя задается только одна учетная запись в операционной системе, как пользователя домена, а SQL Server идентифицирует пользователя по его данным в этой учетной записи. В этом случае пользователь задает только одно свое имя и один пароль.

В случае смешанного режима часть пользователей может быть подключена к серверу с использованием стандартного режима, а часть с использованием интегрированного режима.

В MS SQL Server 7.0 оставлены только 2 режима: интегрированный, называемый Windows NT Authentication Mode (Windows NT Authentication), и смешанный, Mixed Mode (Windows NT Authentication and SQL Server Authentication). Алгоритм проверки аутентификации пользователя в MS SQL Server 7.0 приведен на рис. 13.1.

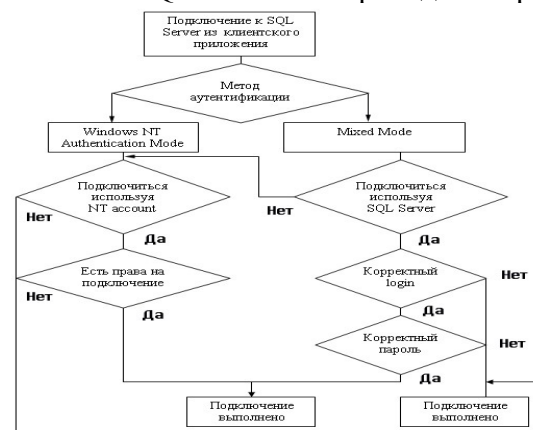


Рис. 1. Алгоритм проверки аутентификации пользователя в MS SQL Server 7.0

При попытке подключения к серверу БД сначала проверяется, какой метод аутентификации определен для данного пользователя. Если определен Windows NT

Authentication Mode, то далее проверяется, имеет ли данный пользователь домена доступ к ресурсу SQL Server, если он имеет доступ, то выполняется попытка подключения с использованием имени пользователя и пароля, определенных для пользователя домена; если данный пользователь имеет права подключения к SQL Server, то подключение выполняется успешно, в противном случае пользователь получает сообщение о том, что данному пользователю не разрешено подключение к SQL Server. При использовании смешанного режима аутентификации средствами SQL Server проводится последовательная проверка имени пользователя (login) и его пароля (password); если эти параметры заданы корректно, то подключение завершается успешно, в противном случае пользователь также получает сообщение о невозможности подключиться к SQL Server.

Для СУБД Oracle всегда используется в дополнение к имени пользователя и пароля в операционной среде его имя и пароль для работы с сервером БД.

## **Вопрос №2.**

Второй задачей при работе с БД, как указывалось ранее, является проверка полномочий пользователей. Полномочия пользователей хранятся в специальных системных таблицах, и их проверка осуществляется ядром СУБД при выполнении каждой операции. Логически для каждого пользователя и каждого объекта в БД как бы строится некоторая условная матрица, где по одному измерению расположены объекты, а по другому — пользователи. На пересечении каждого столбца и каждой строки расположен перечень разрешенных операций для данного пользователя над данным объектом. С первого взгляда кажется, что эта модель проверки достаточно устойчивая. Но сложность возникает тогда, когда мы используем косвенное обращение к объектам. Например, пользователю user\_N не разрешен доступ к таблице Tab1, но этому пользователю разрешен запуск хранимой процедуры SP\_N, которая делает выборку из этого объекта. По умолчанию все хранимые процедуры запускаются под именем их владельца.

Такие проблемы должны решаться организационными методами. При разрешении доступа некоторых пользователей необходимо помнить о возможности косвенного доступа.

В любом случае проблема защиты никогда не была чисто технической задачей, это комплекс организационно-технических мероприятий, которые должны обеспечить максимальную конфиденциальность информации, хранимой в БД.

Кроме того, при работе в сети существует еще проблема проверки подлинности полномочий.

Эта проблема состоит в следующем. Допустим, процессу 1 даны полномочия по работе с БД, а процессу 2 такие полномочия не даны. Тогда напрямую процесс 2 не может обратиться к БД, но он может обратиться к процессу 1 и через него получить доступ к информации из БД.

Поэтому в безопасной среде должна присутствовать модель проверки подлинности, которая обеспечивает подтверждение заявленных пользователями или процессами идентификаторов. Проверка полномочий приобрела еще большее значение в условиях массового распространения распределенных вычислений. При существующем высоком уровне связности вычислительных систем необходимо контролировать все обращения к системе.

Проблемы проверки подлинности обычно относят к сфере безопасности коммуникаций и сетей, поэтому мы не будем их здесь более обсуждать, за исключением следующего замечания. В целостной системе компьютерной безопасности, где четкое выполнение программы защиты информации обеспечивается за счет взаимодействия соответствующих средств в операционных системах, сетях, базах данных, проверка подлинности имеет прямое отношение к безопасности баз данных.

Заметим, что модель безопасности, основанная на базовых механизмах проверки полномочий и проверки подлинности, не решает таких проблем, как украденные пользовательские идентификаторы и пароли или злонамеренные действия некоторых

пользователей, обладающих полномочиями, — например, когда программист, работающий над учетной системой, имеющей полный доступ к учетной базе данных, встраивает в код программы «Троянского коня» с целью хищения или намеренного изменения информации, хранимой в БД. Такие вопросы выходят за рамки нашего обсуждения средств защиты баз данных, но следует тем не менее представлять себе, что программа обеспечения информационной безопасности должна охватывать не только технические области (такие как защита сетей, баз данных и операционных систем), но и проблемы физической защиты, надежности персонала (скрытые проверки), аудит, различные процедуры поддержки безопасности, выполняемые вручную или частично автоматизированные.

### **1. 5 Лекция № 5( 1 час).**

**Тема: «Правовой режим изобретений»**

#### **1.5.1 Вопросы лекции:**

1. Понятие изобретение

2. Условия патентоспособности изобретений. Порядок регистрации изобретений в РФ

#### **1.5.2 Краткое содержание вопросов:**

Вопрос №1.

Изобретение - 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).

Права на изобретение охраняются в соответствии с главой 72 Четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации

Государственная регистрация изобретений:

Исключительное право на изобретение признается и охраняется при условии государственной регистрации, на основании которой Патентное ведомство РФ выдает патент на изобретение. Патент удостоверяет приоритет, авторство изобретения и исключительное право на его использование.

Патент на изобретение действует в течение 20 (двадцати лет), считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство (ФИПС).

Вопрос №2.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо ( ст.1350 4 ч. ГК РФ ).

Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники, который включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

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

**В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к**

- -устройству (к устройствам как объектам изобретения относятся конструкции и изделия).
- - способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств)
- - веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных.

**Согласно ст. 1350 ГК РФ Не регистрируются как изобретения:**

- Открытия, а также научные теории и математические методы;
- Решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- Правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- Программы для электронных вычислительных машин;
- Решения, заключающиеся только в представлении информации;
- Сорты растений, породы животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами;
- Топологии интегральных микросхем.

Объем правовой охраны, предоставляемый патентом на изобретение, определяется его формулой.

Исключительные права на использование изобретения, подтвержденные действующим патентом России, носят абсолютный характер и обязывают третьих лиц воздерживаться от нарушения патента, причем эти права охраняются как в административном, так и в судебном порядке.

Любое физическое или юридическое лицо, использующее защищенное патентом изобретение с нарушением Закона, считается нарушителем патента. По требованию патентообладателя нарушение патента должно быть прекращено, а виновный в нарушении патента обязан возместить патентообладателю причиненные убытки.

Статья 147 УК РФ предусматривает следующие наказания за нарушение изобретательских и патентных прав: штраф 200-400 МРОТ, обязательные работы 180-240 часов, лишение свободы до 5 лет, при совершении данного преступления группой лиц: штраф 400-800 МРОТ, арест 4-6 месяцев, лишение свободы до 5 лет.

Регистрации патента на изобретение происходит следующим образом:

Формальная экспертиза заявки на изобретение	Поступившая в ФИПС заявка регистрируется с простановкой даты ее поступления ( О факте поступления материалов заявки заявитель уведомляется с сообщением ему регистрационного номера и даты поступления ). Формальная экспертиза включает проверку содержания заявки, оплаты пошлины за подачу заявки, наличие необходимых документов, а также соответствия их оформления установленным Правилам	Срок проведения формальной экспертизы 2 месяца	1650 руб.+ 250 руб. за каждый пункт формулы изобретения свыше 25 пошлина за регистрацию заявки на выдачу патента на изобретение и принятие решения по результатам формальной экспертизы
Экспертиза заявки по существу	Экспертиза заявки на изобретение по существу включает в себя информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения	Сроки проведения экспертизы по существу 12-15 месяцев	За проведение экспертизы заявки на изобретения взимается пошлина 2450 руб. + 1950 руб. за каждый



	уровня техники и проверку соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности		независимый пункт формулы свыше 1 (но не более 10) + 3400 руб. за каждый независимый пункт формулы свыше 10
Решение о выдаче патента.	При установлении соответствия заявленного изобретения всем условиям патентоспособности выносится решение о выдаче патента.		пошлина за выдачу патента на изобретение 3250 руб
Выдача патента на изобретение	В течении 2-3 месяцев ФИПС вносит изобретение в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, выдает патент на изобретение.	2-3 месяцев	

#### **1. 6 Лекция № 6( 1 час).**

**Тема:** «Правовой режим полезных моделей и промышленных образцов.»

##### **1.6.1 Вопросы лекции:**

1. Правовой режим полезных моделей
2. Правовой режим объектов промышленной собственности.

##### **1.6.2 Краткое содержание вопросов:**

Вопрос №1.

Полезная модель является новым для российского законодательства объектом промышленной собственности, тогда как за рубежом охрана полезных моделей практикуется уже более 50 лет. Некоторые исследователи характеризуют полезную модель как «малое изобретение», то есть изобретение, отвечающее критерию новизны, но имеющее невысокий творческий уровень. Фактически предоставлением правовой охраны полезной модели предусмотрена возможность патентования любых новых устройств. Еще одной особенностью указанного объекта является упрощенный (явочный) порядок подачи заявки. В настоящее время, несмотря на отдельные недостатки и трудности, охрана полезных моделей успешно развивается и является наиболее перспективным средством охраны технических разработок. Можно предположить, что полезные модели имели предшественника в лице рационализаторских предложений, правда, в отличие от требования локальной новизны для рационализаторского предложения, полезная модель должна обладать абсолютной новизной. Под полезной моделью понимается конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей (п.1 ст.5). Критериями патентоспособности полезной модели являются новизна и промышленная применимость.

«Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники» (абз.3 п.1 ст.5). К существенным признакам полезной модели относятся признаки, влияющие на достигаемый результат. В случае, если совокупность признаков, достаточных для достижения объявленного результата, не является общеизвестной, полезная модель является патентоспособной.

Критерий промышленной применимости полезной модели тождественной аналогичному критерию патентоспособности изобретения. В Патентном законе прямо сказано, что «полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности» (п. 1 ст.5).

Следует, однако учитывать, что охранный документ на полезную модель выдается без проверки соответствия условиям новизны и промышленной применимости. Соответствие полезной модели условиям патентоспособности оценивается только в случае оспаривания свидетельства после его выдачи. Выдается же документ «под ответственность заявителя без гарантии действительности» (п.1 ст.23).

Таким образом, даже при наличии защищенной патентом полезной модели возможность охраны прав патентообладателя все равно не может считаться безусловной. Так, общество с ограниченной ответственностью «Пивоварня Хейнекен» обратилось в арбитражный суд с иском к Открытому акционерному обществу «Бадаевский пивоваренный завод» о прекращении нарушения патента на полезную модель путем запрета ответчику использовать в гражданском обороте полезную модель (бутылку), техническое решение которой защищено свидетельством на полезную модель и взыскании с ответчика убытков.

В обоснование требований ООО «Пивоварня Хейнекен» указывало на то, что имеет исключительные права на полезную модель - бутылку, подтвержденную свидетельством. Между тем, ОАО «Бадаевский пивоваренный завод» реализовывало пиво «Московское Светлое», «Двойное Золотое Экстра», «Бодунофф Московское», «Жигулевское Крепкое», «Жигулевское Светлое» в бутылке, техническое решение которой защищено свидетельством. Правовая охрана полезной модели не прекращалась.

Отказывая в удовлетворении иска, арбитражный суд исходил из ст. 11 Патентного закона Российской Федерации, согласно которой не признается нарушением исключительного права на патент обладателя ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретения, полезная модель или изделия, в котором использованы запатентованный промышленный образец, если этот продукт или изделие были ранее введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

Истец ввел в гражданский оборот спорную модель не позднее 01.01.2004, бутылки для него поставляли заводы-производители этой тары. Ответчик реализовывал свою продукцию в бутылке, сходной с бутылкой истца, с мая 2004 года. Следовательно, истец не подтвердил свои требования.

Кассационная инстанция не согласилась с такими выводами суда, поскольку в силу п. 1 ст. 10 Патентного закона Российской Федерации патентообладателю принадлежит исключительное право на полезную модель. Никто не вправе использовать запатентованную полезную модель без разрешения патентообладателя, в том числе осуществлять ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использована запатентованная полезная модель.

В данном случае коллизия возникла из-за того, что арбитражным судом не был исследован вопрос о том, что было введено в гражданский оборот истцом - запатентованная бутылка или продукт в бутылке, защищенной свидетельством, какова функция этой. полезной модели, какие могут вызывать у потребителя цельного продукта ответчика (пива в бутылке) ассоциации при виде этого продукта в бутылке, защищенной свидетельством истца.

В этой связи кассационная инстанция справедливо сочла, что арбитражными судами не установлены обстоятельства, имеющие значение для дела, и, как следствие, нельзя сделать вывод о правильном применении арбитражным судом ст. 11 Патентного закона Российской Федерации.

## **Вопрос №2.**

В соответствии с п.1 ст.6 Патентного закона РФ, «к промышленным образцам относится художественно-конструкторское решение изделия определяющее его внешний вид». Сущностью промышленного образца является усовершенствование формы, конфигурации и орнамента, сочетания цветов, а также их комбинация. Промышленный образец - это декоративная составляющая изделия. Необходимость защиты этого объекта появилась с возможностью массового производства изделий одинакового вида.

Промышленный образец, по сути, представляет собой эстетический компонент изделия. Указанные объекты присутствуют в широком ассортименте промышленных изделий. Для обеспечения охраны промышленный образец, в отличие от изобретения и полезной модели, не должен обладать полезной функцией, то есть он не предполагает охрану каких-либо технических особенностей изделия, частью которого он является. Охрана этого объекта оказывает существенное влияние на развитие экономических отношений. Оригинальные художественные решения в сфере промышленности и производства способствует активизации коммерческой деятельности.

«Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым, оригинальным и промышленно применимым» (абз.2 п.1 ст.6). Соответственно, наряду с общими, появляется специальный критерий патентоспособности - оригинальность.

Понятие новизны промышленного образца, содержащееся в Патентном законе, в целом совпадает с определением аналогичного критерия иных патентоспособных объектов. Определяющими признаками для определения новизны в данном случае будут являться эстетические особенности произведения, то есть признаки, достаточные для создания отличимого зрительного образа изделия. Тем не менее, оценка новизны промышленного образца не поддается формализации, так как она носит субъективный характер. Существенными признаками, по которым производится сравнение, являются: состав и количество композиционных материалов, форма элементов и их конфигурация, пластические характеристики элементов, характер графического решения, материал и его фактура.

Новым может, считаться художественно-конструкторское решение, отличающееся от ближайшего аналога хотя бы одним существенным признаком.

Существенным является признак, наличие или отсутствие которого на предыдущей стадии развития формы (стадиями являются «конструкция» - «композиция» - «форма» - «образ»), ведет к изменению признаков на следующей стадии формообразования.

Законодательство устанавливает уникальный, присущий только данному объекту критерий: «промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия» (п.1 ст.6). А.П. Сергеев дает более четкое определение: «промышленный образец признается соответствующим условию оригинальности, если хотя бы для одного из его существенных отличительных признаков, включенных заявителем в перечень, не выявлены художественно-конструкторские решения, которым присущ такой признак». Критерий оригинальности промышленного образца придает ему творческий характер, который указывает на некоторое сходство этого объекта промышленной собственности с объектами авторского права (произведениями). Тем не менее, включение промышленного образца в круг объектов промышленной собственности вполне оправдано, так как помимо творческой, этот объект обладает и технической, конструкторской составляющей.

Критерий промышленной применимости в наибольшей степени связан с патентной формой охраны, поскольку именно возможность изготовления неограниченного числа дубликатов и копий отличает промышленный образец от произведений прикладного искусства, и, следовательно, делает актуальным вопрос о соответствующей форме охраны. Промышленный образец признается промышленно применимым, если он может быть многократно воспроизведен путем изготовления соответствующего изделия (п.1 ст.6).

Судебные споры о промышленных образцах часто связаны с проблемой преждепользования. Так, общество с ограниченной ответственностью «Калибр», истец по делу, обратилось в Арбитражный суд Самарской области с иском к Индивидуальному частному предпринимателю Богатовой В.Е., ответчику по делу, о запрещении использования промышленного образца и взыскании 10 962 руб. в возмещение убытков.

Свои требования истец обосновывал тем, что ответчица занималась предпринимательской деятельностью в нарушение ст. 13 Патентного закона Российской Федерации без разрешения истца - патентообладателя. Предупреждения о неправомерном использовании промышленного образца положительного результата не дали.

Решением суда от 30.04.99 г. в иске отказано по мотиву того, что ответчица еще с 08.10.96 г. изготавливала и сдавала на реализацию схожие образцы ковриков, т.е. в соответствии со ст. 12 Патентного закона обладала правом преждепользования без расширения объемов, а к моменту подачи иска уже не изготавливала запатентованный образец ковриков истца.

Не согласившись с вынесенными судебными актами, ответчик обратился в Федеральный арбитражный суд Поволжского округа с кассационной жалобой, в которой просил решение от 30.04.99 г. и Постановление апелляционной инстанции от 12.07.99 г. отменить, иск удовлетворить. В жалобе, в частности, было указано, что преждепользование устанавливается только на основании решения суда в соответствии со ст. 31 Патентного закона РФ. Одним из основных условий права преждепользования является производство аналогичной продукции, а накладные на реализацию продукции не могут являться документами, подтверждающими производство.

Проверив законность применения норм материального и процессуального права при вынесении судебных актов, обсудив доводы кассационной жалобы и отзыва на нее, заслушав представителя истца, суд кассационной инстанции не нашел оснований для отмены решения от 30.04.99 г. и Постановления апелляционной инстанции от 12.07.99 г. Суд, в частности, указал, что утверждение истца об отсутствии права преждепользования у ответчика и возникновение такого права на основании решения суда не соответствует Патентному закону и материалам дела. Право преждепользования у ответчика возникло в силу ст. 12, а не в силу ст. 31 Патентного закона РФ.

Как показал представитель истца, изготовление ковриков для внутреннего салона автомобиля не требует какого-либо специального оборудования и может изготавливаться одним человеком посредством вырезания по лекалу (трафарету).

Таким образом, доказывание ответчиком существования производства для изготовления ковриков не вызывало необходимости при принятии решения.

Материалами дела установлено, что ответчица с октября 1996 г. изготавливала (л. д. 88) и реализовывала (л. д. 28, 29, 63, 113, 114, 125) коврики напольные для салона автомобилей. Следовательно, до момента подачи заявки на выдачу Патента истцом ответчица использовала тождественное решение независимо от его автора, а в силу ст. 12 Патентного закона у ответчицы возникло право преждепользования.

## **2 МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ПО ПРОВЕДЕНИЮ ПРАКТИЧЕСКИХ ЗАНЯТИЙ**

### **2.1 Практическое занятие № ПЗ-1 (1 ч)**

**Тема:** Международно-правовая защита интеллектуальной собственности.

**Цель работы:** Изучить международно-правовую защиту интеллектуальной собственности.

#### **3.1.1 Задание для работы:**

1. Изучить международную охрану авторских прав.
2. Изучить международную охрану смежных прав.
3. Изучить международную охрану объектов промышленной собственности.
4. Изучить международную охрану товарных знаков, знаков обслуживания.

#### **3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:**

1. Согласно Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г.) «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся к: литературным, художественным и научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции;

Охрана прав на объекты интеллектуальной собственности, возникших в зарубежных странах, и прав российских граждан за рубежом осуществляется: в соответствии с многосторонними международными договорами; в соответствии с двусторонними международными договорами; в соответствии с принципом взаимности. (ТРИПС)<sup>11</sup>, которое представляет собой универсальный договор, охватывающий все аспекты интеллектуальной собственности. Предметом этого соглашения являются: авторские права и смежные права, товарные знаки, указания мест происхождения товаров, промышленные образцы и модели, изобретения, топологии интегральных микросхем и защита производственных секретов. Впервые в многосторонней международной практике в соглашении содержатся обязательства государств-участников в отношении соблюдения международных стандартов охраны прав интеллектуальной собственности от всякого рода нарушений, а также правила по разрешению споров. Основной целью ТРИПС является не столько регулирование международных правоотношений в сфере интеллектуальной собственности, сколько обеспечение их реализации. ТРИПС вступил в силу с 1 января 1995 г., и с этого момента государство, желающее вступить в ВТО, обязано применять все его положения. В настоящее время членами ВТО является более 140 государств, в том числе и бывшие республики СССР: Грузия, Киргизия, Латвия, Эстония.

Поскольку Российская Федерация также стремится стать участником ВТО, то знание и исполнение положений названного соглашения весьма необходимо.

### **2. Международная охрана авторских прав**

В соответствии с ЗоАП авторское право:

1) распространяется на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на

территории Российской Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

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

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

Необходимость принятия таких международных договоров возникла уже в 19 веке. Одним из первых международных договоров в сфере интеллектуальной собственности стала конвенция по защите авторских прав 1886 г. - Бернская конвенция по охране литературной и художественной собственности. С 1886 г. конвенция неоднократно пересматривалась и дополнялась. Российская Федерация присоединилась к этой конвенции в 1994 г. постановлением Правительства РФ от 03.11.1994 г. № 1224 «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 г., Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 г. и дополнительным Протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм»<sup>12</sup>.

Основными принципами конвенции являются:

1) принцип национального режима охраны авторских прав на литературные и художественные произведения, в соответствии с которым любому произведению, созданному в одной из стран-участниц Конвенции, в любой другой стране-участнице предоставляется такая же охрана, как и созданным в ней произведениям;

2) принцип возникновения авторских прав независимо от выполнения каких-либо формальностей: регистрации, депонирования и т.п.;

3) принцип предоставления охраны во всех странах-участницах Конвенции независимо от наличия охраны или срока ее действия в стране происхождения произведения.

Конвенция не содержит исчерпывающего перечня охраняемых произведений. Каждая из стран самостоятельно решает вопрос о правовой охране официальных текстов, нормативных, административных, судебных документов, произведений народного творчества.

Бернская конвенция предоставляет правовую охрану не только авторам, но и его правопреемникам в течение 50 лет после смерти автора. Для кинематографических произведений этот срок составляет 50 лет после первой публичной демонстрации фильма, а для фотографий и произведений прикладного искусства - 25 лет после создания произведения.

Конвенция предусматривает исключительное право автора на перевод, на воспроизведение в любой форме или любым способом, право на публичное исполнение, трансляцию произведения и др. Кроме имущественных прав за автором признаются личные (моральные) права, а именно право требовать признания авторства, право на неприкосновенность произведения.

Бернская конвенция действует с обратной силой и распространяет свое действие на те произведения, 50-летний срок охраны на которые не истек. Российская Федерация, присоединяясь к Бернской конвенции, сделала оговорку о том, что «действие Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений не распространяется на произведения, которые на дату вступления этой Конвенции в силу для Российской Федерации уже являются на ее территории общественным достоянием».

В Конвенции предусмотрены пределы осуществления исключительных прав, в частности, в интересах обучения, информационных и других целях. В этих случаях произведения может использоваться без согласия правообладателя.

Другим важнейшим многосторонним международным договором является Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г. Основным принципом этой конвенции является принцип национального режима. Всемирная конвенция содержит ограниченный перечень материально-правовых норм и специально регулирует лишь право на перевод.

Всемирная конвенция действует без обратной силы. Срок охраны авторских прав 25 лет после смерти автора.

Всемирная конвенция не предусматривает, что для возникновения авторских прав не требуется выполнения каких-либо формальностей. Любое Договаривающееся Государство, которое в соответствии со своим внутренним законодательством требует в качестве условия охраны авторского права соблюдение таких формальностей, как депонирование экземпляров, регистрация, оговорка об оставлении за собой прав, нотариальные удостоверения, уплата сборов, производство или выпуск в свет на территории данного государства, будет считать эти условия выполненными, если, начиная с первого выпуска этого произведения, все его экземпляры, будут иметь знак © с именем лица, обладающего авторским правом, и с указанием года его первого выпуска. Знак, имя и год выпуска должны быть указаны таким способом и на таком месте, чтобы было ясно видно, что права автора охраняются.

На уровне стран СНГ в 1993 г. заключено Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав.

Российской Федерацией заключены двусторонние договоры в сфере авторского права с рядом стран, в частности, с Австрией, Чехословакией, Арменией, Польшей, Швецией и другими странами.

### 3.Международная охрана смежных прав

Права исполнителя признаются за ним в соответствии с внутренним законодательством РФ в случаях, если:

- 1)исполнитель является гражданином Российской Федерации;
- 2)исполнение, постановка впервые имели место на территории Российской Федерации;
- 3)исполнение, постановка записаны на охраняемую фонограмму;
- 4)исполнение, постановка, не записанные на фонограмму, включены в охраняемую передачу в эфир или по кабелю.

Права производителя фонограммы признаются за ним, если:

- 1)производитель фонограммы является гражданином Российской Федерации или юридическим лицом, имеющим официальное местонахождение на территории Российской Федерации;
- 2)фонограмма впервые опубликована на территории Российской Федерации.

Права организации эфирного или кабельного вещания признаются за ней в соответствии в случае, если организация имеет официальное местонахождение на территории Российской Федерации и осуществляет передачи с помощью передатчиков, расположенных на территории Российской Федерации.

Во всех остальных случаях смежные права иностранных физических и юридических лиц признаются на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации. В числе наиболее важных многосторонних договоров в сфере смежных прав следует отметить Международную конвенцию об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций, принятую в Риме в 1961 году (Римская конвенция).

Основной принцип данной Конвенции - принцип национального режима, в соответствии с которым в любой стране, которая ратифицировала Римскую конвенцию граждане других стран - членов Конвенции получают такую же защиту, как и собственные граждане этой страны, то есть иностранные правообладатели подпадают под действие

национального режима. Национальный режим предоставляется артистам-исполнителям, являющимся гражданами государства, в отношении осуществляемых на его территории исполнений, их передачи в эфир либо первой записи; производителям фонограмм, которые являются гражданами государства, в отношении фонограмм, которые впервые были записаны или впервые опубликованы на его территории; вещательным организациям, штаб-квартиры которых расположены на территории государства, в отношении передач в эфир, осуществляемых с помощью передатчиков, расположенных на его территории.

Римская конвенция не имеет обратной силы.

Российская Федерация присоединилась к данной Конвенции в 2002 году в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 20 декабря 2002 г. N 908 «О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций».

Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм была принята в Женеве в 1971 г. Необходимость ее принятия была вызвана прежде всего слабой эффективностью Римской конвенции и массовым распространением контрафактных экземпляров фонограмм.

Женевская конвенция обязывает участвующие в ней государства принять адекватные меры, обеспечивающие охрану прав производителей фонограмм от производства копий фонограмм без их согласия, от ввоза таких копий из-за границы и от их распространения среди публики. Российская Федерация присоединилась к этой Конвенции в 1994 г.

Принятие в 1974 г. в Брюсселе Конвенции о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (Брюссельская конвенция) обусловлено появлением новых средств связи с использованием искусственных спутников Земли, в связи с чем прием передач стал возможным в странах с различным законодательством в области охраны авторских прав. Основной целью Конвенции стало обеспечение охраны интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций. Конвенция обязывает государства-участники принимать необходимые меры по предотвращению распространения на своей или со своей территории любого несущего программы сигнала любым распространяющим органом, для которого сигнал, преданный на спутник или проходящий через него, не предназначается.

Брюссельская конвенция рекомендует устанавливать минимальный срок действия мер, которые должны приниматься договаривающимися государствами для пресечения незаконного распространения сигналов, о которых следует известить Генерального секретаря ООН в момент присоединения к Конвенции. В качестве рекомендательного срока определен срок в двадцать лет.

Брюссельская конвенция охватывает своим действием лишь космическую связь, не охватывая сферу действия Римской конвенции.

Меры, принимаемые государствами, не должны никоим образом ограничивать или наносить ущерб охране предоставляемой авторам, артистам-исполнителям, производителям фонограмм или организациям вещания («вкладчики в программы») в силу национального законодательства или международных соглашений.

В связи с развитием техники, появлением новых способов использования объектов авторских и смежных прав, в частности в сети Интернет, в 1996 г. были приняты Договор ВОИС об авторском праве и Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам. Эти договоры называют Интернет-Договорами и они регулируют отношения по защите прав авторов и обладателей смежных прав при использовании объектов в сети-Интернет. Российская Федерация пока не является участником данных договоров, но планирует к ним присоединиться. Так, согласно ст. 8 Договора ВОИС по авторскому праву авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать любое сообщение своих произведений для всеобщего сведения по проводам или средствами беспроводной связи, включая доведение своих произведений до всеобщего



сведения таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к таким произведениям из любого места и в любое время по их собственному выбору.

Другим важным соглашением, направленным на сближение российского законодательства с европейским, является Соглашение о партнерстве и сотрудничестве между Российской Федерацией и странами Европейского сообщества 1994 г. Согласно ст. 54 настоящего Соглашения и п. 1 Приложения 10 Российская Федерация к концу 2002 года должна установить аналогичный существующему в Сообществе уровень защиты прав интеллектуальной собственности, включая эффективные средства обеспечения соблюдения таких прав. Это означает необходимость имплементации в российское законодательство положений Директив Совета ЕС по интеллектуальной собственности. В частности директив по авторскому праву и смежным правам: Директивы Совета ЕС 89/552/ЕЕС от 3 октября 1989 г. о координации некоторых положений, установленных законами, правилами или административными актами в странах- членах ЕС, касающихся деятельности организаций телевизионного вещания, Директивы Совета ЕС 91/250/ЕЕС от 14 мая 1991 г. о правовой охране компьютерных программ, Директивы Совета ЕС 92/100/ЕЕС от 19 ноября 1992 г. о праве проката и праве безвозмездного предоставления для использования некоторых прав, смежных с авторским правом в области интеллектуальной собственности, Директивы Совета ЕС 93/83/ЕЕС от 27 сентября 1993 г. о координации некоторых норм, касающихся авторского права и прав, смежных с авторским правом, в отношении вещания через спутник и кабельной ретрансляции, Директивы Совета ЕС 93/98/ЕЕС от 29 октября 1993 г., устанавливающая срок охраны авторского права и некоторых смежных прав, Директивы Совета ЕС 96/9/ЕЕС от 11 марта 1996г. о правовой охране баз данных , Директивы Совета ЕС 01/29/ЕС от 22 мая 2001г. о гармонизации некоторых аспектов авторского права и смежных прав в информационном обществе.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **3.2 Практическое занятие № ПЗ-2 (1 ч)**

**Тема:** ВТО и ее роль в регулировании интеллектуальной собственности.

**Цель работы:** Изучить ВТО и ее роль в регулировании интеллектуальной собственности.

### **3.2.1 Задание для работы:**

1. Ознакомиться с ВТО, его функции, задачи и принципы
2. Изучить роль ВТО в регулировании интеллектуальной собственности.

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:** 1. Всемирная торговая организация (ВТО), созданная в 1995 году, заменила собой Генеральное соглашение по тарифам и торговле (ГАТТ) в качестве единственного международного органа, занимающегося глобальными правилами торговли между государствами. Она не является специализированным учреждением, но у нее существуют механизмы и практика сотрудничества с Организацией Объединенных Наций.

Задачи ВТО состоят в оказании помощи в упорядочении процесса торговли в рамках системы, основанной на определенных правилах; объективном урегулировании торговых споров между правительствами; организации торговых переговоров. В основе этой деятельности лежат 60 соглашений ВТО — основные правовые нормы политики международной коммерции и торговли. Принципы, на которых основаны эти соглашения, включают отсутствие дискриминации (режим наиболее благоприятствуемой нации и положение о национальном режиме), более свободные условия торговли, поощрение конкуренции и дополнительные положения для наименее развитых стран. Одной из целей ВТО является борьба с протекционизмом.

Основополагающими принципами и правилами ВТО являются: взаимное предоставление режима наибольшего благоприятствования (РНБ) в торговле; взаимное предоставление национального режима (НР) товарам и услугам иностранного происхождения; регулирование торговли преимущественно тарифными методами; отказ от использования количественных и иных ограничений; транспарентность торговой политики; разрешение торговых споров путем консультаций и переговоров и т.д.

Общие преимущества от членства в ВТО можно суммировать следующим образом: получение более благоприятных условий доступа на мировые рынки товаров и услуг на основе предсказуемости и стабильности развития торговых отношений со странами-членами ВТО, включая транспарентность их внешнеэкономической политики; устранение дискриминации в торговле путем доступа к механизму ВТО по разрешению споров, обеспечивающему защиту национальных интересов в случае, если они ущемляются партнерами; возможность реализации своих текущих и стратегических торгово-экономических интересов путем эффективного участия в МТП при выработке новых правил международной торговли.

Все страны-члены ВТО принимают обязательства по выполнению основных соглашений и юридических документов, объединенных термином «Многосторонние торговые соглашения» (МТС). Таким образом, с правовой точки зрения система ВТО представляет собой своеобразный многосторонний контракт (пакет соглашений), нормами и правилами которого регулируется примерно 97% всей мировой торговли товарами и услугами.

ВТО преследует цели укрепления и развития мировой экономики и сосредоточения усилий по расширению торговли, росту капиталовложений, увеличению занятости и повышению уровня доходов во всем мире. ВТО является универсальной организацией, решающей глобальные задачи в области международной торговли и смежных секторах экономики.

ВТО выполняет следующие основные функции:

- она действует как комплекс согласованных на многосторонней основе правил, регулирующих поведение правительств стран-членов в торговле. По существу, это правила поведения государств и их торгующих субъектов на мировых рынках;

- она выполняет роль форума для торговых переговоров, направленных на либерализацию торговли и обеспечение ее большей предсказуемости либо путем открытия национальных рынков, либо путем укрепления и расширения самих правил;

- она выполняет роль международного суда, позволяющего правительствам стран-членов ВТО разрешать споры между собой;

- осуществляет административную и организационную деятельность, направленную на обеспечение выполнения многосторонних торговых соглашений, находящихся в компетенции организации;

- выполняет роль форума для проведения многосторонних торговых переговоров стран-членов;

- содействует разрешению торговых споров, которые могут возникать между членами ВТО;

- осуществляет мониторинг за торговой политикой государств — членов ВТО;

- развивает сотрудничество с другими международными организациями и институтами, вовлеченными в процесс формирования глобальной торговой политики.

2.В рамках ВТО вопросы прав интеллектуальной собственности регулируются Соглашением ВТО о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (далее — ТРИПС).

Особенностью ТРИПС является то, что часть основных положений отражает нормы, уже содержащиеся в базовых многосторонних конвенциях и соглашениях по правам интеллектуальной собственности, и адекватна им, а часть идет дальше, выходя за рамки этих международных договоров.

ТРИПС делает акцент на правоприменение: то есть мало сказать, что «права на интеллектуальную собственность защищаются в судебном порядке», но нужно обеспечить высокий стандарт такой защиты от правонарушений. В рамках ВТО будет оцениваться эффективность процедур защиты и охраны прав на интеллектуальную собственность.

Степень отражения в ТРИПС основных принципов ГАТТ-94. ТРИПС содержит положения, отражающие основные принципы ГАТТ-94: национальный режим (ст. 3), режим наибольшего благоприятствования (ст. 4), транспарентность (ст. 63). Однако в отношении полного применения этих принципов имеются изъятия, которые соответствуют изъятиям из Бернской, Парижской и Римской конвенций.

Стандарты защиты в ТРИПС. Данное Соглашение имеет целью обеспечить защиту всех традиционных видов прав на интеллектуальную собственность: авторское право, смежные права, права на промышленную собственность, права на закрытую коммерческую информацию.

ТРИПС и авторское право. В отношении авторского права ТРИПС требует соблюдения положений Бернской конвенции, но идет дальше ее положений. Так, компьютерные программы должны обладать такой же защитой, как и литературные произведения. При этом элементы программ должны быть оригинальными.

ТРИПС и смежные права. Обладатели смежных прав имеют право контроля за прокатом, исполнением своих произведений. Они должны быть защищены от несанкционированного тиражирования записей их выступлений или трансляции не менее чем в течение 50 лет.

ТРИПС и товарные знаки (знаки обслуживания). В отношении товарных знаков и знаков обслуживания (ст. 15-21) ТРИПС также идет дальше Парижской конвенции. Так, минимальный срок защиты указанных знаков - не менее семи лет и должен возобновляться. При этом в ТРИПС усилена защита общеизвестных товарных знаков и общеизвестных знаков обслуживания. Владелец зарегистрированного знака имеет исключительное право не разрешать третьим лицам без его согласия в ходе торговли использовать идентичные или подобные обозначения для товаров или услуг. Однако это правило не действует, если идентичное или подобное обозначение существовало ранее, до регистрации знака в какой-либо стране. При неиспользовании зарегистрированного знака в течение трех лет регистрация может быть аннулирована, если не доказаны веские причины неиспользования. Не допускается принудительного предоставления лицензий на использование иностранных товарных знаков. Владелец товарного знака вправе передать его вместе с передачей предприятия, которому принадлежит знак, но может и не делать этого.

ТРИПС и географические обозначения. В отношении географического обозначения ТРИПС предписывает, чтобы такое обозначение не вводило в заблуждение, не являлось фальсифицированной информацией, то есть не представляло собой недобросовестную конкуренцию. Не допускаются слова на этикетках «как», «типа». Однако если доказано, что ссылка на происхождение товара использовалась не менее 10 лет до принятия ТРИПС, то страна не обязана прекращать ее использование.

ТРИПС и промышленные образцы. В отношении промышленных образцов ТРИПС требует, чтобы страны предоставляли защиту новым или оригинальным образцам на 10 лет, в течение которых нельзя без разрешения правообладателя производить и продавать товары, являющиеся копией промышленного образца.

ТРИПС и патенты. В отношении патентов ТРИПС требует, чтобы страны предоставляли патентную защиту в течение 20 лет, если продукция является инновацией, применяемой в промышленности. Не должно быть дискриминации по сфере применения или месту изобретения. В ряде случаев государство может в своем законодательстве

предусмотреть использование объекта патента без согласия и разрешения правообладателя, в том числе использование его самим государством. Так, в ст. 31 ТРИПС учтено, что в силу законодательства ряда стран объект патента может использоваться без разрешения патентовладельца, например для государственных нужд. Оговорены условия такого использования, в частности необходимость выплаты вознаграждения, ограничение срока и объема такого использования, возможность судебного обжалования.

Согласно ст. 28 ТРИПС патентовладельцу должно быть предоставлено исключительное право на воспрепятствование изготовлению, использованию и продажи другими лицами запатентованного продукта. Патенты на процессы (методы) производства должны предоставлять аналогичное право на продукцию, изготавливаемую с использованием данного процесса (метода) производства. Патентовладелец вправе совершить уступку патента и передать его на условиях лицензионного соглашения.

ТРИПС, как видим, выступает за широкие рамки патентоспособности нововведений, изобретений. И все же имеется исключение. Страна-член ВТО вправе исключить из объектов патентования по соображениям публичного порядка, морали, защиты здоровья и окружающей среды методы лечения человека и животных (кроме микроорганизмов). Новые виды растений охраняются либо патентами, либо специально применяемой для этого системой охраны.

ТРИПС и интегральные микросхемы. В отношении интегральных микросхем (ст. 35-38) ТРИПС предусматривает примерно такую же защиту, что и в отношении патентов. В отличие от патентов, неумышленное нарушение прощается при условии уплаты нарушителями роялти за пользование в разумных пределах.

ТРИПС и закрытая коммерческая информация. В отношении закрытой коммерческой информации, то есть информации, представляющей коммерческую ценность вследствие того, что она другим предпринимателям не известна, в ТРИПС сказано, что она охраняется при соблюдении условий, указанных в ст. 10 Парижской конвенции. Без согласия обладателя такой информации она не должна раскрываться.

ТРИПС и стандарты эффективного правоприменения. Они предусмотрены в ст. 41 - 44 ТРИПС. Соглашение предписывает, чтобы национальное законодательство предусматривало эффективные действия против нарушения прав на интеллектуальную собственность, такие как уголовные и административные наказания правонарушителей, восстановление нарушенных прав. Оно должно исходить из недопущения необоснованной задержки и усложненной процедуры. При этом административные и судебные процедуры не должны быть дорогостоящими, их целью является предотвращение правонарушений в будущем. Должна быть предусмотрена возможность пересмотра административного решения в судебном порядке. Суды должны иметь полномочия выносить решения о прекращении нарушения прав на интеллектуальную собственность, приостанавливать проникновение пиратских, контрафактных товаров на рынок, прежде чем экономическая ценность нарушаемого интеллектуального права будет значительно уменьшена. Такое приостановление может иметь место в форме не только решения суда по делу, но и определения суда о предварительной, обеспечительной мере. Суды должны иметь полномочия принять решение о возмещении не только прямого ущерба, но и упущенной выгоды.

Кроме указанной компетенции суда национальное законодательство должно предусматривать предотвращение импорта поддельной, контрафактной продукции средствами таможенных органов вплоть до права их конфискации, а правообладатель - иметь возможность добиваться запрета пропуски таких товаров на таможенную территорию страны для свободного обращения, правда, под гарантию или депозит на случай, если жалоба против предполагаемого нарушителя не будет удовлетворена.

Право обращения государств-членов ВТО в специализированный орган ВТО по разрешению споров между государствами-членами ВТО. Практически важное правовое последствие повышенных стандартов, о которых говорилось ранее, заключается в том, что

государство-член ВТО может начать процедуру спора в органе ВТО по разрешению споров, заявив о несоответствии национального законодательства другого государства-члена ВТО положениям ТРИПС, хотя, по мнению многих специалистов по вопросам ВТО, указанные положения ТРИПС являются неоправданным вмешательством в национальное законодательство государств.

### **3.2.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.3 Практическое занятие № ПЗ-3 (1 ч)**

**Тема:** Доменные имена: правовая характеристика

**Цель работы:** рассмотреть доменные имена: правовая характеристика

### **3.1.1 Задание для работы:**

1. Изучить правовое регулирование доменов в России
2. Изучить доменное имя как объект интеллектуальной собственности

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:** 1. Как известно, в последнее время вопросам информационного развития и совершенствованию гражданского законодательства в нашей стране уделяется повышенное внимание. Законодательство содержит много пробелов относительно регулирования отношений в сети Интернет, касательно правовых статусов доменных имен и др. Несмотря на то, что значительное количество споров, связанных с Интернетом составляют именно доменные споры, по состоянию на август 2009 года отсутствует законодательное понятие доменного имени. Правовая регламентация доменов установлена в части 4 Гражданского кодекса только в контексте соотношения доменных имен и товарных знаков/мест происхождения товаров (ст. ст. 1483, 1484, 1519 ГК РФ). Автор настоящей статьи присоединяется к точке зрения о целесообразности законодательного урегулирования понятия доменных имен, отнесения его к средствам индивидуализации с особым правовым режимом.

Существуют и другие точки зрения. Как упоминается в статье Р.С. Нагорного («Доменное имя как объект гражданского права», Журнал Российского права, 2008, Т 2), RU-Center в своем заключении по гл. 76 проекта части четвертой ГК РФ отметил, что нецелесообразно относить доменные имена к средствам индивидуализации в рамках института интеллектуальной собственности.

В этой связи хочется напомнить, что в России согласно неофициальной статистике зарегистрировано более миллиона доменов второго уровня, и посещаемость некоторых из них достигает сотен тысяч посещений в день, что значительно выше, чем тираж многих газет и журналов. С доменными именами совершаются порой крупные сделки.

Другим важнейшим вопросом, без решения которого невозможно обеспечить эффективную защиту результатов интеллектуальной деятельности в сети Интернет, является определение условий привлечения к ответственности лиц, обеспечивающих доступ к таким сетям, функционирование ресурсов в сети и размещение на них соответствующих объектов (провайдеров).

Для того, чтобы законодательство не отставало от развития технологий, Президент РФ Дмитрий Медведев 18.07.2008г. издал Указ № 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса РФ», которым Совету при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства поручено разработать концепцию развития гражданского законодательства и обеспечить ее публичное обсуждение с участием ученых и специалистов в области частного права.

Во исполнение данного Указа выпущен Протокол от 13.05.2009г., рекомендованный Президиумом Совета при Президенте к опубликованию в целях обсуждения. В Протоколе, в частности отмечена необходимость развития положений законодательства, направленных на регулирование использования результатов интеллектуальной деятельности в сети Интернет, определения правовой характеристики Интернет – сайтов.

Следует согласиться с предложением из Протокола о целесообразности включения в законодательство обязанности провайдера оперативно реагировать на претензии правообладателей под угрозой привлечения его к ответственности за нарушение исключительного права. В Протоколе отмечено, что возникают практические вопросы, связанные с оборотоспособностью некоторых интеллектуальных прав.

Концепция долгосрочного социально экономического развития РФ на период до 2020 года, утвержденная распоряжением Правительства Российской Федерации от 17 ноября 2008 г. N 1662-р, в качестве одной из целей государственной политики в области развития информационно-коммуникационных технологий указывает создание и развитие информационного общества, обеспечение конкурентоспособности продукции и услуг в сфере информационных и телекоммуникационных технологий. В концепции установлены желательные целевые показатели темпов роста рынка информационно-коммуникационных технологий, а также их приоритетные направления развития. Президентом 07.02.2008 г. утверждена также «Стратегия развития информационного общества в Российской Федерации». На основании Указа Президента от 01.11.2008г. № 1576 создан Совет при Президенте РФ по развитию информационного общества в РФ. В экспертные комиссии при указанном совете приглашены представители бизнеса. Распоряжением Правительства РФ от 25.06.2009г. утвержден перечень государственных услуг и/или функций, осуществляемых с использованием информационных и телекоммуникационных технологий (в том числе в электронном виде).

Высший Арбитражный суд РФ в тестовом режиме с августа 2009 года начинает прием исковых заявлений по электронной почте, а доступ для массовых пользователей будет открыт в октябре нынешнего года.

Все эти действия призваны способствовать скорейшему и наиболее эффективному информационному развитию нашей страны.

2. В последнее время вопросы правового режима доменного имени в юридической литературе приобретает все более актуальное значение. Взгляд на правовую природу доменного имени за последние годы претерпел значительные изменения и приобрел новые правовые характеристики. И сегодня он варьирует от определения доменного имени как самостоятельного объекта интеллектуальной собственности в утверждение, что доменное имя является не чем иным, как способом индивидуализации массива информации в сети Интернет. Можно сказать, что только вопросы использования и регистрации доменных имен впервые позволили наиболее четко выделить коллизию между традиционным объектом интеллектуальной собственности и объектами, созданными в рамках интернет-пространства. Некоторые российские ученые попытались отнести доменное имя к самостоятельному объекту интеллектуальной собственности: «... домен - это одно из средств индивидуализации. Учитывая отсутствие специального законодательства в этой сфере, применения аналогии на основе законодательства относительно знаков для товаров и услуг можно считать приемлемым ». Идея признания доменного имени как самостоятельного объекта интеллектуальной собственности была поддержана и нашла свое дальнейшее развитие в работах современных ученых. Размышляя над проблемой правовой природы доменного имени, его соотношение с объектами интеллектуальной собственности, можно сделать вывод, что подобная позиция ученых не находит должного отражения в плоскости действующего законодательства. Случаи охраны прав на доменное имя, как объекта права интеллектуальной собственности законом не предусмотрены (в отличие от знаков для товаров и услуг, изобретений, промышленных образцов и др.).

Доменное имя по самой своей природе должно является оригинальным, т.е. не должно существовать одинаковых доменных имен в сети Интернет. Фактически же доменное имя позволяет идентифицировать информационный ресурс в сети Интернет и выполняет функции его наименования, поскольку все пользователи сети Интернет ассоциируют данный информационный ресурс только с доменным именем.

Поскольку доменное имя не является объектом права интеллектуальной собственности, его нельзя отнести также и к объекту права собственности в классическом понимании данного понятия. Фактически доменное имя закрепляется (делегировается) заинтересованному участнику информационного обмена и обозначает соответствующие сайты для их идентификации. Право же на доменное имя возникает на основании договора, заключаемого между регистрантом домена и администратором домена на определенный срок, т.е. с момента его регистрации, а именно включение в соответствующий реестр, и прекращается с момента окончания срока действия регистрации и удаления его из соответствующего реестра. Такой договор должен иметь публично-правовой характер, предметом которого является предоставление услуг относительно делегирования и администрирования доменного имени.

Из анализа вышеизложенного следует, что владение доменным именем означает наличие соответствующих правоотношений между регистрантом домена и администратором домена, возникающих на основании договора об оказании услуг. Таким образом, можно утверждать, что практика заключения договоров купли-продажи доменных имен является весьма сомнительной, учитывая то, что такие договоры могут заключаться по объектам права собственности.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.4 Практическое занятие № ПЗ-4 (1 ч)**

**Тема:** Общая характеристика использования объектов авторского права в сети Интернет.

**Цель работы:** рассмотреть

### **3.1.1 Задание для работы:**

1. Изучить авторское право, субъекты авторского права
2. Изучить способы защиты авторских прав в интернете

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:** Авторское право — в объективном смысле это институт гражданского права, регулирующий правоотношения, связанные с созданием и использованием (изданием, исполнением, показом и т. д.) произведений науки, литературы или искусства, то есть объективных результатов творческой деятельности людей в этих областях. Программы для ЭВМ и базы данных также охраняются авторским правом. Они приравнены к литературным произведениям и сборникам, соответственно.

Английский термин копирайт (англ. *copyright*, от «копировать» и «право») не идентичен по смыслу выражению «авторское право», которое часто означает только права авторов, но не смежные права.

Первоначальным субъектом авторского права всегда является «физическое лицо, творческим трудом которого создано» произведение науки, литературы или искусства, а также другая интеллектуальная собственность — автор.

Ему принадлежит весь комплекс авторских прав — личные неимущественные права и исключительное право (имущественное право) на использование произведения в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Лицо, указанное в качестве автора на

оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное (презумпция авторства).

### **Субъекты авторского права**

Субъектами авторского права также являются лица, обладающие исключительным правом на произведение, которое перешло к ним от автора по различным основаниям (в силу закона или в силу договора). Такие субъекты называются правообладателями]. Такими правообладателями могут быть: различные предприятия (издательства, радио- и телекомпании и т. д.), приобретающие исключительное право на использование произведения; работодатели, если произведение создано служащим, работающим по найму, то исключительное право на произведение возникает, как правило, у нанимателя; заказчики, в случае создания произведения по договору заказа; наследники автора или иного обладателя авторского права (авторское право наследников ограничено определённым сроком, который начинается действовать после смерти автора, а также в ряде случаев и по объёму).

Ещё одним специфическим субъектом авторского права являются организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе. В зарубежных странах данные организации получили широкое распространение.

Субъективные авторские права могут быть условно разделены на две группы: личные неимущественные права и имущественные права. Условность этого деления обусловлена различием источников и концепций авторского права в странах общего права (англ. common law) и континентальной системы права.

В странах общего права т.н. «моральные права» (англ. moral rights является калькой французского правового понятия фр. *droits moraux*) это совсем не то же самое, что личные неимущественные права в континентальном праве.

Общее право развивалось на основе свободы права собственности (хотя англ. Property — это только указание на неопределённый круг обязанных лиц, противостоящих управомоченному, а также на возможность отчуждения права или по крайней мере договорного отказа от его осуществления). Поэтому property распространяется не только на одни вещи. Моральные права тоже, скорее, property. В связи с этим автор может взять на себя обязательства впредь моральные права не осуществлять.

### **Срок действия авторского права**

Срок действия исключительного права на произведение следует определять по законодательству государства, в котором «испрашивается охрана».

Международные договоры в сфере авторского права устанавливают минимальные сроки охраны исключительных (экономических) прав. Так, согласно ст. 7(1) Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений, срок охраны составляет всё время жизни автора и пятьдесят лет после его смерти.

Существует выраженная тенденция к увеличению срока защиты исключительных прав в разных странах мира, в том числе и в России.

В соответствии с частью 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (вступившей в действие 1 января 2008 года) статьёй 1281, исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора (за исключением отдельных особо оговорённых случаев). По прошествии этого срока произведение становится общественным достоянием.

### **Объекты авторского права**

Согласно статье 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации — это произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

Часть произведения (в том числе название произведения или его персонаж), если по своему характеру она может быть признана самостоятельным результатом творческого труда



автора и выражена в объективной форме (см. виды объектов авторского права), также является объектом авторского права.

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

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и так далее);
- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертёж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и так далее);
- звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее);
- объёмно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и так далее);

Самими объектами авторского права могут выступать:

- литературные произведения;
  - драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
  - хореографические произведения и пантомимы;
  - музыкальные произведения с текстом или без текста;
  - аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
  - произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
  - произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
  - произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
  - фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
  - географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- и другие произведения.

К объектам авторского права также относятся:

- программы для ЭВМ (в том числе операционные системы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код;
- производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
- сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда;

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

Не являются объектами авторского права:

- официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления (законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера);
- официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное);
- произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Авторское право также не распространяется на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных и иных задач, открытия, факты, языки программирования.

## **2. Основные способы защиты авторских прав в интернете**

Авторские права нарушаются достаточно часто, а в интернете этим вообще никого не удивить. Может показаться, что привлечь кого-то к ответственности нельзя, однако это мнение ошибочно. Правообладатель имеет все возможности защитить авторские права в интернете и даже взыскать компенсацию.

Интернет представляет собой свободную зону, где практически все открыто и разрешено. На сегодняшний день общение между пользователями не регламентируется никакими законами, а даже если они и есть, то проконтролировать их исполнение практически невозможно.

Простым примером этого являются авторские права. С одной стороны защита авторских прав повсеместно гарантируется Гражданским кодексом, Уголовным кодексом и кодексом об административных правонарушениях Российской Федерации, а с другой стороны права автора на плоды всего интеллектуального труда практически никем не признаны.

Во всемирной паутине достаточно легко распространяются картинки аудио и видеозаписи и статьи. И делается это все теми, кто едва ли оговаривал все это с авторами всего этого.

На сегодняшний день тема защиты авторских прав в сети интернет достаточно популярна, однако многие люди по-прежнему мало знакомы с законодательством, которое должно регулировать все вопросы, связанные с авторскими правами.

Главная суть всех законов – это свободный доступ не означает свободное пользование. Другими словами все сказанное и скопированное из сети Интернет можно использовать только в личных целях, и ни при каких обстоятельствах в коммерческих. Даже наличие на интернет странице активной гиперссылки не дает хозяину ресурса права публикацию чужого фото или статьи другого автора.

Нарушением прав интеллектуальной собственности во всемирной паутине на сегодняшний день никого не удивить, однако это отнюдь не значит, что свои авторские права невозможно защитить. Процесс защиты авторских прав в интернете – это сложный процесс, но он возможен.

Авторские права регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, точнее одной четвертой его части 1259 статья данного кодекса определяет, что является объектом, на который можно предъявить авторского права. Авторские права распространяют на продукты интеллектуального труда, к ним относятся:

- любые музыкальные произведения;
- литературные произведения;
- аудиовизуальные произведения;
- живопись, скульптура, графика, дизайн и другие произведения искусства;
- чертежи, макеты и архитектурные проекты;
- фотографии, эскизы, планы;
- компьютерные программы.

Авторские права закреплены за создателем произведения, и оно не отчуждаемо и бессрочно. Право использовать произведение для получения выгоды, также закреплено за автором в течение его жизни и в течение последующих 70 лет после смерти. Изначально данное право закреплено за автором, однако возможна его передача другому лицу.

Авторство того или иного произведение лучше заверить у нотариуса до его публикации в интернете, сделав это, гораздо проще доказать авторство. Можно, например, написать статью и отправить самому себе заказным письмом с описью вложенного. Только имея доказательство авторства можно говорить о защите авторских прав.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.5 Практическое занятие № ПЗ-5 (1 ч)**

**Тема:** Основные способы защиты авторских прав.

**Цель работы:** рассмотреть способы защиты авторских прав.

### **3.1.1 Задание для работы:**

1.изучить основные способы защиты авторских прав.

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:**Защита авторских прав осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством. Способ защиты – это требования, которые автор может предъявить к нарушителю исключительного права или личных неимущественных прав. Наиболее эффективны следующие способы защиты авторских прав:

- Признание права, если нарушитель оспаривает существование авторских прав или их принадлежность определенному лицу. Признание исключительного права позволяет установить правообладателя произведения, признание права авторства направлено на разрешение конфликта по поводу личных неимущественных прав. Довольно часто с требованием о признании авторства обращаются соавторы произведения.
- Пресечение действий, нарушающих авторских права или создающих угрозу нарушения. В частности, такое требование может быть направлено на запрет распространения контрафактных экземпляров произведения.
- Возмещение убытков, если неправомерное использование произведения без заключения лицензионного договора с правообладателем причинило последнему ущерб или привело к упущенной выгоде.
- Изъятие контрафактных экземпляров произведений, а также оборудования и предметов, предназначенных преимущественно для создания таких экземпляров. Защита авторских прав таким способом позволяет пресечь нарушения в будущем.
- Публикация решения суда с указанием действительного правообладателя.
- Взыскание компенсации за нарушение авторских прав.
- **3.1.3 Результаты и выводы:**
- Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.6 Практическое занятие № ПЗ-6 (1 ч)**

**Тема:** «Уголовная ответственность за нарушение авторских прав»

**Цель работы:** рассмотреть уголовную ответственность за нарушение авторских прав

### **3.1.1 Задание для работы:**

1.изучить уголовную ответственность за нарушение авторских прав

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:**Уголовная ответственность за нарушение авторских прав предусмотрена Уголовным кодексом:Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере -наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Деяния, предусмотренные частью второй настоящей статьи, если они совершены:утратил силу;группой лиц по предварительному сговору или организованной

группой; в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения, наказываются принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового.

Привлечение нарушителя авторских прав к уголовной ответственности не исключает привлечение его к гражданско-правовой ответственности!

Для разграничения уголовной и административной ответственности (к какой ответственности привлекать нарушителя авторских прав) устанавливается, была ли у нарушителя цель извлечения дохода при нарушении авторских прав. Если нет, то административная ответственность исключается; если была, то далее разграничение происходит по причиненному ущербу: если ущерб от нарушения авторских прав до 100.000 рублей, то ответственность за такие действия административная, если больше, то уголовная. Ущерб правообладателя от нарушения рассчитывается, как правило, исходя из стоимости нарушенных прав. См. подробнее об определении стоимости права при нарушении авторского права.

Обратите внимание, что привлечение к уголовной ответственности возможно и в том случае, если нарушитель авторских прав не получал дохода от такого нарушения и не имел цели извлечения дохода от нарушения авторских прав, иными словами, если распространял объекты авторских прав на некоммерческой основе.

К слову сказать, если Вы бесплатно распространяете чужие объекты авторских прав через сайт, но при этом Вы зарабатываете на рекламе, размещаемой на данном сайте, то это в большинстве случаев будет считаться незаконным использованием объектов авторского права с целью извлечения дохода, а проект будет считаться коммерческим.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.7 Практическое занятие № ПЗ-7 (1 ч)**

**Тема:** «Порядок получения патентов»

**Цель работы:** рассмотреть порядок получения патентов

### **3.1.1 Задание для работы:**

1.изучить порядок получения патентов

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:** После того, как проведен поиск, и Ваше изобретение не имеет препятствий к патентованию, можно подать заявку в Роспатент, которая проходит в этом ведомстве следующие этапы:

Регистрация заявки и ее формальная экспертиза. Такая проверка выявляет, все ли документы составлены правильно и поданы в объеме, достаточном для понимания изобретения. За формальную экспертизу и регистрацию оплачивается пошлина, документ об оплате которой должен быть представлен вместе с заявкой. Срок этой экспертизы – 2 месяца.

2.Экспертиза заявки по существу. На этом этапе специалисты Роспатента проверяют изобретение на соответствие вышеуказанным критериям, проводят поиск и проверку по зарегистрированным объектам. Срок этой экспертизы никак не регламентирован, это самый длительный этап в процессе получения патента на изобретение, который также оплачивается патентной пошлиной.

3.Регистрация патента в реестрах и выдача охранного документа. Если экспертиза не выявляет никаких препятствий для того, чтобы патент был зарегистрирован, то Роспатент уведомляет заявителя о регистрации изобретения в реестре РФ. Также патентное ведомство

публикует зарегистрированные патенты в своем информационном бюллетене, после чего в течение 2-х недель заявителю отправляется сам охранный документ.

На практике патент на изобретение регистрируется в Роспатенте в срок до 3-х лет. Это связано с тем, что изобретение — наиболее сложный объект патентования, требует тщательной проверки на новизну, изобретательский уровень, промышленную применимость.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.8 Практическое занятие № ПЗ-8 (1 ч)**

**Тема:** «Обязанности патентообладателя»

**Цель работы:** рассмотреть обязанности патентообладателя.

1. **3.1.1 Задание для работы:**
2. Изучить права и обязанности патентообладателя

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:** 1. Патентообладателю принадлежит исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Никто не вправе использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, в том числе совершать следующие действия, за исключением случаев, если такие действия в соответствии с настоящим Законом не являются нарушением исключительного права патентообладателя:

ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продаже, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованное изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец;

совершение действий, указанных в абзаце втором настоящего пункта, в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. При этом, если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа при отсутствии доказательств обратного;

совершение действий, указанных в абзаце втором настоящего пункта, в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение.

Порядок использования изобретения, полезной модели или промышленного образца, если патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежит нескольким лицам, определяется договором между ними. При отсутствии такого договора каждый из патентообладателей может использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, но не вправе предоставить лицензию или передать исключительное право (уступить патент) другому лицу без согласия остальных патентообладателей.

2. Запатентованное изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения или полезной модели, приведенный в независимом пункте формулы изобретения или полезной модели, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до совершения действий, указанных в пункте 1 настоящей статьи, в отношении продукта или способа.

Запатентованный промышленный образец признается использованным в изделии, если такое изделие содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца.

В случае, если при использовании запатентованных изобретения или полезной модели используются также все признаки, приведенные в независимом пункте формулы других запатентованных изобретения или полезной модели, а при использовании запатентованного промышленного образца - все признаки, приведенные в перечне существенных признаков другого запатентованного промышленного образца, другие запатентованные изобретение, полезная модель, промышленный образец также признаются использованными.

3. В случае, если запатентованные изобретение или промышленный образец не используются либо недостаточно используются патентообладателем и лицами, которым переданы права на них, в течение четырех лет с даты выдачи патента, а запатентованная полезная модель в течение трех лет с даты выдачи патента, что приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров или услуг на товарном рынке или рынке услуг, любое лицо, желающее и готовое использовать запатентованные изобретение, полезную модель или промышленный образец, при отказе патентообладателя от заключения с этим лицом лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, имеет право обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительной неисключительной лицензии на использование на территории Российской Федерации таких изобретения, полезной модели или промышленного образца, указав в исковых требованиях предлагаемые им условия предоставления такой лицензии, в том числе объем использования, размер, порядок и сроки платежей. В случае, если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца обусловлено уважительными причинами, суд принимает решение о предоставлении указанной лицензии и об условиях ее предоставления. Суммарный размер платежей должен быть установлен не ниже чем цена лицензии, обычно определяемая при сравнимых обстоятельствах.

Действие принудительной неисключительной лицензии может быть прекращено в судебном порядке в соответствии с иском патентообладателя, если обстоятельства, обусловившие предоставление такой лицензии, перестанут существовать и их возникновение маловероятно. В этом случае суд устанавливает срок и порядок прекращения пользования лицом, получившим принудительную неисключительную лицензию, возникшими в связи с получением такой лицензии правами.

4. В случае, если патентообладатель не может использовать изобретение, на которое он имеет исключительное право, не нарушая при этом прав обладателя другого патента на изобретение или полезную модель, отказавшегося от заключения лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, патентообладатель имеет право обратиться в суд с иском к обладателю другого патента о предоставлении принудительной неисключительной лицензии на использование на территории Российской Федерации изобретения или полезной модели обладателя другого патента, указав в исковых требованиях предлагаемые им условия предоставления такой лицензии, в том числе объем использования, размер, порядок и сроки платежей, если изобретение, на которое он имеет исключительное право, представляет собой важное техническое достижение, имеющее существенные экономические преимущества перед изобретением или полезной моделью обладателя другого патента.

При предоставлении в соответствии с решением суда указанной лицензии суммарный размер платежей должен быть установлен не ниже чем цена лицензии, обычно определяемая при сравнимых обстоятельствах. В случае предоставления в соответствии с настоящим пунктом принудительной неисключительной лицензии обладатель патента на изобретение или полезную модель, право на использование которых предоставлено на основании указанной лицензии, также имеет право на получение неисключительной лицензии на использование изобретения, в связи с которым была выдана принудительная неисключительная лицензия, на условиях, соответствующих установившейся практике.

5. Патентообладатель может передать исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец (уступить патент) любому физическому или юридическому

лицу. Договор о передаче исключительного права (уступке патента) подлежит регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности и без такой регистрации считается недействительным.

6. Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение переходят по наследству.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.9 Практическое занятие № ПЗ-9 (1 ч)**

**Тема:** «Наследование патентных прав»

**Цель работы:** рассмотреть наследование патентных прав

**3.1.1 Задание для работы:** изучить наследование патентных прав

### **3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:**

Согласно п. 6 ст. 10 Патентного закона патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение переходят по наследству. Это означает, что по наследству передается исключительное право на использование охраняемых патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца, имеющее имущественный характер и принадлежащее патентообладателю, который может быть или не быть автором, но, будучи физическим лицом, имеет наследников. По наследству передаются и другие права, которые принадлежат автору (патентообладателю) и связаны с обеспечением имущественных интересов наследников: на подачу заявки, на выдачу патента и на получение вознаграждения (или компенсации в случаях, когда право на получение патента принадлежит работодателю).

Патентообладатель может завещать свои права государству, государство может также наследовать патентные права в случае их выморочности.

Личные неимущественные права автора изобретения, полезной модели или промышленного образца (прежде всего право авторства) по наследству не передаются, а охраняются бессрочно (п. 3 ст. 7 Патентного закона). Патентным законом не предусмотрена, как в авторском праве, возможность возложения автором обязанности по защите его личных неимущественных прав после его смерти на наследника (наследников) или какое-либо иное лицо.

Права наследников существуют только в пределах оставшегося срока действия патента, установленного в п. 3 ст. 3 Патентного закона. Такой срок для изобретений не может превышать 20 лет с даты поступления заявки в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - Патентное ведомство). Для полезной модели этот срок равен пяти годам и может быть продлен по ходатайству патентообладателя еще на три года, а для промышленного образца он составляет 10 лет и может быть продлен еще на пять лет. То есть сроки действия патентных прав значительно меньше, чем в авторском праве.

Многие особенности, связанные с порядком наследования патентного права, объясняются тем, что в отличие от объектов авторского права и смежных прав объекты патентного права подлежат регистрации, и охрана таким объектам предоставляется на основании патента (ст. 3 Патентного закона). В связи с необходимостью переоформить такой патент на свое имя наследник должен получить нотариальное свидетельство о праве на наследство на патентное право. В качестве правоустанавливающего документа ему

необходимо представить нотариусу сам патент или авторское свидетельство, полученное по ранее действовавшему законодательству СССР, либо решение Патентного ведомства о выдаче патента или иной документ, подтверждающий, что наследодатель является патентообладателем в отношении изобретения, полезной модели или промышленного образца.

В случае когда при жизни автор не успел подать заявку на получение патента на достигнутый им творческий результат, у него отсутствуют патентные права, и, следовательно, они не могут быть переданы по наследству. Согласно действующим разъяснениям Патентного ведомства наследники умершего изобретателя вправе подать заявку на получение патента от своего имени, при этом подтверждение права на получение патента каким-либо документом не требуется <sup>\*(270)</sup>: достаточно указать в заявке, что заявитель является правопреемником автора (в соответствии с п. 1 ст. 8 Патентного закона). Такой подход нельзя признать удачным, так как Патентное ведомство может быть введено в заблуждение относительно того, действительно ли заявка подана надлежащим лицом (например, наследник может отказаться от наследства, либо наследников окажется несколько и т.п.). Представляется, что в таких случаях во избежание ошибок заявителю (заявителям) следовало бы предъявлять в Патентное ведомство свидетельство о праве на наследство, в котором можно указать вместо не существующего еще в этот момент права на патент право на получение патента (право подачи заявки). Такое право (п. 2 ст. 8, п. 6 ст. 10 и ст. 15 Патентного закона) возникает у автора с момента создания творческого результата, который, по его мнению, может быть признан в установленном порядке изобретением, промышленным образцом или полезной моделью. Право на получение патента отчуждаемо и может переходить по наследству, но при этом не требует регистрации или иного формального закрепления, поэтому может быть названо в свидетельстве о праве на наследство без какого-либо специального документального подтверждения.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.

## **2.10 Практическое занятие № ПЗ-10 (1 ч)**

**Тема:** «Основные способы защиты патентных прав»

**Цель работы:** рассмотреть способы защиты патентных прав

**3.1.1 Задание для работы:** изучить способы защиты патентных прав

**3.1.2 Краткое описание проводимого занятия:** Специфика защиты патентных прав состоит в возможности применения не только судебной, но и административной формы защиты гражданских прав. В соответствии с п. 2 ст. 11 ГК РФ защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Патентное законодательство традиционно устанавливает возможность обжалования решений, принятых Роспатентом, в специально созданный при нем административный юрисдикционный орган. В настоящее время таким органом является Палата по патентным спорам (ст. 1248 ГК РФ). Фактически Палата по патентным спорам является судом по патентным спорам и спорам, связанным со средствами индивидуализации товаров, работ, услуг. Процессуальная деятельность Палаты по патентным спорам регламентирована специальным актом — Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22 апреля 2003 г. № 56. По сути, данные Правила представляют собой процессуальный кодекс в миниатюре, устанавливающий правила подведомственности, порядка подачи возражений и заявлений, их регистрации, рассмотрения по существу и другие процессуальные вопросы.

В Палату по патентным спорам могут быть поданы, в частности, возражения:



- на решение об отказе в выдаче патента или 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, евразийского патента на изобретение, выданного в соответствии с Евразийской патентной конвенцией 1994 г.

Решения Патентной палаты могут быть обжалованы в суд (п. 2 ст. 1248).

Судебная форма защиты гражданских, в том числе и патентных, прав является основной. Ряд категорий гражданских дел могут быть рассмотрены только в суде. Так, в судебном порядке рассматриваются споры:

- об авторстве изобретения, полезной модели или промышленного образца;
- об установлении патентообладателя;
- о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец;
- о заключении и об исполнении договоров о передаче исключительного права (уступке патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- о праве преждепользования;
- о праве послепользования;
- о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций, предусмотренных патентным законом;
- и другие, связанные с охраной прав, удостоверяемых патентом (ст. 1406 ГК РФ).

Защита патентных прав может осуществляться за счет использования любых способов, предусмотренных законом.

Независимо от защиты имущественных прав может осуществляться и защита личных прав автора, в том числе путем заявления требования о компенсации морального вреда.

Патентно-правовые споры могут рассматриваться в судах общей юрисдикции и в арбитражных судах в соответствии с правилами о подведомственности и подсудности. Не исключается возможность передачи спора по соглашению сторон и на рассмотрение третейского суда.

Допустима и самозащита патентных прав.

### **3.1.3 Результаты и выводы:**

Рассмотрены и изучены теоретические вопросы, а также сделаны практические выводы по материалам рассматриваемым вопросам.