

Министерство образования Республики Беларусь

Учреждение образования  
«МОГИЛЁВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ  
УНИВЕРСИТЕТ ПРОДОВОЛЬСТВИЯ»

А.А. Дыжова

**ОСНОВЫ УПРАВЛЕНИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ  
СОБСТВЕННОСТЬЮ**

**Конспект лекций для студентов всех специальностей**

Могилёв 2007

УДК  
ББК

Рассмотрен и рекомендован к изданию  
на заседании кафедры гуманитарных дисциплин  
Протокол №   3   от   3   ноября   2006   г.  
Научно-методическим советом  
Протокол №        от                    2006 г.

Составитель  
А.А. Дыжова

Рецензент:  
доцент, к.э.н., зав.кафедрой экономики и организации производства  
Ефименко А.Г.

**Дыжова А.А.**

**Основы управления интеллектуальной собственностью:** Конспект лекций для студентов всех специальностей. – Могилёв: УО МГУП, 2007. – 129 с.

Излагаются основы управления интеллектуальной собственности, даются общие положения об интеллектуальной собственности; характеризуются объекты и субъекты авторских и смежных прав; перечисляются основные положения и законодательство о праве промышленной собственности; понятия патентной информации; способы введения объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот; коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности; методы защиты прав авторов и правообладателей; роль государства в управлении объектами интеллектуальной собственности. Учебный материал изложен в соответствии с типовой программой курса. При написании конспекта лекций использованы нормативно-правовые акты, действующие на 1 сентября 2006 года.

В качестве учебного пособия может быть использовано студентами всех специальностей заочной и очной формы обучения.

УДК  
ББК

© УО «Могилёвский государственный университет продовольствия», 2007

### **Принятые сокращения**

БИРПИ – Объединенные международные бюро по охране интеллектуальной собственности.

ВОИС – Всемирная организация интеллектуальной собственности.

ВТО – Всемирная торговая организация.

ГК – Гражданский кодекс.

ГПК – Гражданско-процессуальный кодекс.

ЕАПВ – Евразийское патентное ведомство.

ЕАПО – Евразийская патентная организация.

КоАП – Кодекс об административных правонарушениях.

МОТ – Международная организация труда.

МПК – Международная патентная классификация.

НИИ – научно-исследовательский институт.

НИОКР – научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы.

НЦИС – Национальный центр интеллектуальной собственности.

ОИС – объект интеллектуальной собственности.

ООН – Организации Объединенных Наций.

ОПС – объект промышленной собственности.

ОЭСР – Организация экономического сотрудничества и развития.

РБ – Республика Беларусь.

ТРИПС – Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности.

УК – Уголовный кодекс Республики Беларусь.

## СОДЕРЖАНИЕ

Принятые сокращения.....	3
Введение.....	6
<i>Тема 1. Общие понятия интеллектуальной собственности.....</i>	<i>7</i>
1.1 Зарождение и эволюция понятия "интеллектуальная собственность".....	7
1.2 Общие положения об интеллектуальной собственности. Ее объекты.....	9
1.3 Определение, характеристика и функции интеллектуальной собственности.....	11
1.4 Характеристика объектов интеллектуальной собственности в белорусском законодательстве.....	16
<i>Тема 2. Авторское право и смежные права.....</i>	<i>18</i>
2.1 Понятие авторского права и смежных прав. Задачи и принципы.	18
2.2 Источники авторского права и смежных прав в Республике Беларусь.....	20
2.3 Объекты авторского права.....	22
2.4 Субъекты авторского права.....	32
2.5 Субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства.....	35
<i>Тема 3. Промышленная собственность.....</i>	<i>37</i>
3.1 Общие положения и законодательство о праве промышленной собственности.....	37
3.2 Объекты права промышленной собственности.....	38
3.3 Субъекты права на охраняемые объекты права промышленной собственности.....	45
3.4 Права автора объекта промышленной собственности. Права патентообладателя на объект промышленной собственности.....	48
<i>Тема 4. Патентная информация.....</i>	<i>50</i>
4.1 Общие понятия патента (на изобретение).....	50
4.2 Патентная информация.....	52
4.3 Правовая охрана изобретений, полезных моделей, промышленных образцов.....	53
4.4 Право на нераскрытую информацию.....	57
4.5 Международные соглашения о патентах.....	59
<i>Тема 5. Патентные исследования.....</i>	<i>62</i>
5.1 Подача заявки на выдачу патента. Ее состав.....	62
5.2 Экспертиза патентным органом заявки на выдачу патента на изобретение.....	63
5.3 Экспертиза заявки на выдачу патента на полезную модель.....	65
5.4 Заявка на выдачу патент на промышленный образец.....	66
5.5 Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца.....	67
5.6 Срок действия патента.....	67

5.7 Недействительность патента.....	68
<i>Тема 6. Введение объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот.</i> .....	69
6.1 Общие положения о правах на объекты интеллектуальной собственности.....	69
6.2 Личные неимущественные права автора.....	71
6.3 Использование нематериальных активов в экономическом обороте предприятия.....	73
6.4 Бухгалтерский учет объектов нематериальных активов.....	78
6.5 Рыночная оценка объектов интеллектуальной собственности.....	79
6.6 Методы оценки.....	81
<i>Тема 7. Коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности</i> .....	86
7.1 Общая характеристика основных форм передачи прав на объекты интеллектуальной собственности.....	86
7.2 Лицензионный договор.....	87
7.3 Характер передаваемых имущественных прав.....	91
7.4 Объем передаваемых прав.....	92
7.5 Открытая лицензия. Принудительная лицензия.....	93
7.6 Исключительная и неисключительная лицензии (книга).....	94
7.7 Пошлины за поддержание патента в силе.....	94
7.8 Договоры об использовании объектов интеллектуальной собственности.....	95
<i>Тема 8. Защита прав авторов и правообладателей. Разрешение споров в области интеллектуальной собственности</i> .....	100
8.1 Защита авторских и смежных прав.....	100
8.2 Защита прав авторов и правообладателей объектов промышленной собственности.....	103
8.3 Охрана прав граждан и юридических лиц Республики Беларусь на объекты промышленной собственности за границей.....	106
8.4 Международная защита прав авторов и правообладателей.....	110
<i>Тема 9. Государственное управление интеллектуальной собственностью</i> .....	112
9.1 Роль государства в области авторского права и смежных прав... ..	112
9.2 Система государственного управления интеллектуальной собственностью. Патентное ведомство.....	115
9.3 Международные организации в области управления интеллектуальной собственностью.....	119
9.4 Рационализаторское предложение.....	125
<i>Литература</i> .....	126

## ВВЕДЕНИЕ

Становление нового института интеллектуальной собственности потребовали принятия ряда мер по обучению населения Республики Беларусь основам права и экономики интеллектуальной собственности. Одной из таких мер, предусмотренных Концепцией развития системы охраны интеллектуальной собственности в Республике Беларусь на 2004-2005 годы является включение в программы обучения студентов вузов обязательного курса лекций по изучению интеллектуальной собственности, а также подготовка специалистов в области менеджмента интеллектуальной собственности.

*Цель* учебной дисциплины «Основы управления интеллектуальной собственностью» состоит в формировании у слушателей базовых теоретических знаний в области интеллектуальной собственности и практических навыков работы с объектами интеллектуальной собственности, которые в дальнейшем будут способствовать грамотному распоряжению интеллектуальной собственностью юридических и физических лиц.

*Задачи дисциплины:*

- изучить основы международного права и национального законодательства в сфере интеллектуальной собственности;
- изучить порядок оформления прав на объекты интеллектуальной собственности в Республике Беларусь и за рубежом;
- дать характеристику основных видов патентной информации и методики проведения патентных исследований;
- изучить виды ответственности за нарушение прав правообладателей объектов интеллектуальной собственности и способы защиты этих прав;
- определить способы введения объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот;
- изучить основы экономики интеллектуальной собственности;
- определить основные системы управления интеллектуальной собственностью.

В процессе изучения этого курса студенты должны ознакомиться с мировым опытом использования результатов интеллектуального труда в практической деятельности; знать основные международные договоры, национальные законы и другие нормативные акты, регулирующие экономические и хозяйственные отношения в сфере интеллектуальной собственности; уяснить принципы использования интеллектуальной собственности в условиях рыночных отношений.

Умения, приобретенные студентами, должны включать способности применять нормы международного и национального законодательства в процессе создания и реализации объектов интеллектуальной собственности; разрабатывать лицензионные, авторские и иные договоры для коммерциализации объектов интеллектуальной собственности.

Сложность изучаемого курса обусловлена тем, что дисциплина является комплексной отраслью права, включает большое количество нормативно-правовых актов различных отраслей права. Студенты должны научиться

разрешать коллизии правовых норм, иметь навыки поиска правовой информации. Изучение курса предполагает обязательную работу с действующими нормативно-правовыми актами (список прилагается). Используя рекомендованную литературу, студент сможет получить дополнительную правовую информацию по актуальным проблемам управления объектами интеллектуальной собственности.

## **ТЕМА 1. ОБЩИЕ ПОНЯТИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

### *План*

1.1 Зарождение и эволюция понятия "интеллектуальная собственность".

1.2 Общие положения об интеллектуальной собственности. Ее объекты.

1.3 Определение, характеристика и функции интеллектуальной собственности.

1.4 Характеристика объектов интеллектуальной собственности в белорусском законодательстве.

### **1.1 Зарождение и эволюция понятия "интеллектуальная собственность"**

Отдельные элементы права интеллектуальной собственности, в частности, авторского права, появились очень давно. Можно вполне обоснованно утверждать, что социальное, этическое и политическое значение произведений науки и искусства признавались на протяжении всей сознательной истории человечества. Уже в Древней Греции существовали правила, во многом аналогичные современному закрепляемому за автором праву на неприкосновенность произведения: тексты трагедий подлежали обязательному сохранению для осуществления контроля за соответствием исполняемого на сцене представления подлинному авторскому замыслу. Творения Эсхила, Софокла и Еврипида должны были доводиться до публики в неискаженном виде. Гонорар как форма оплаты творческого труда, особенности права собственности на произведения искусства были известны еще римскому праву. Однако в целом юридическому оформлению "экономической стороны" творчества долгое время не придавалось особого значения, так как потребность торговать результатами интеллектуальной деятельности возникла сравнительно поздно. До этого такие результаты распространялись вне рынка, не являясь объектами экономического оборота, рыночных отношений. К числу важнейших причин этого относится не только низкий культурный уровень субъектов хозяйственной деятельности, но и то обстоятельство, что реализация результатов "духовного производства", при всей их значимости для развития человечества, осуществлялась крайне медленно, на протяжении жизни многих поколений. Создавалось впечатление, что результаты духовной деятельности вообще не имеют практического, утилитарного значения. Нечего было грабить – незачем было охранять.

На протяжении всей истории находили себе пропитание и оратор Цицерон, и летописец Нестор, и философ Спиноза, но, как правило, их

заработки не были непосредственно связаны с их творческой деятельностью. Исторические формы воспроизводства "интеллектуального потенциала" общества базировались в основном на системе меценатства - творческих людей субсидировали правители, их благополучие целиком зависело от благосклонности последних. Леонардо да Винчи вынужден был признавать: "Служу тому, кто мне платит", "Медици меня создали и разрушили". Моцарт был придворным музыкантом, впрочем, как и Сальери. До конца XVIII века частная финансовая поддержка и "внерыночное обеспечение" способствовали появлению большинства шедевров. Художники, поэты, писатели, ученые не имели особого статуса. К ним относились хорошо или плохо - в зависимости от времени. Им платили и как слугам, и как придворным, и как принцам крови - в зависимости от общества, в котором они жили. Иногда им не платили вообще. Однако не может быть культуры без творчества, а творчества без творцов, способных прокормить себя своим трудом.

С изобретением печатного станка (в 1448 году), появлением первых газет и журналов (первый научный журнал начал издаваться во Франции в 1665 году) произошло открытие для человечества "галактики Гуттенберга". Книгопечатание было тем изобретением, которое Лютер назвал "вторым избавлением рода человеческого от умственной тьмы". Появилась возможность пустить "романы и поэмы" в экономический оборот, возможность торговать стихами и изобретениями.

Одновременно возникла необходимость закрепить "частную собственность" на достижения искусства и технические новации. После изобретения печатного станка и появления мануфактур любая рукопись, а затем и иной материальный носитель произведения могли быть быстро и относительно дешево размножены, а технические новинки стали приносить ощутимые преимущества перед конкурентами и внедряться в производство значительно быстрее. Издание книг и внедрение изобретений всегда требовали затрат максимальных средств и усилий именно от того, кто делал это первым. Ему же приходилось оплачивать и труд авторов. Конкуренты не несли расходов, связанных с подготовительной стадией, и могли предложить публике тот же товар по более низким ценам. До возникновения патентного права каждый мог воспользоваться изобретением, сделанным другим. В результате ни создатель произведения, ни издатель, ни творец технических новшеств, ни тот, кто оплачивал его труд, часто не получали никаких экономических выгод от своей деятельности. Такое положение было серьезным тормозом технического прогресса, препятствовало распространению культурных ценностей. Необходимо было добиться, чтобы каждое заинтересованное лицо могло реализовать свои материальные интересы через рыночный механизм и в то же время "никто не собирал урожая там, где ничего не посеял", причем интересы авторов в этом случае совпадали с интересами использовавших их творения промышленников.

Как только с развитием цивилизации открылись коммерческие возможности для эксплуатации результатов интеллектуальной деятельности, возникла настоятельная потребность в осуществлении государством

регулирующей, координирующей, законодательной функций в данной области, в обеспечении внутригосударственной защиты и международно-правовой охраны "интеллектуальных прав". Наиболее важной задачей было четкое определение того, что принадлежит одному лицу, а что другому; кто на что имеет право. Решение этой задачи могло обеспечить только государство. Осуществление правового регулирования, установление правил, ориентиров для человеческого поведения, предложение законных способов достижения правомерных целей и дальнейшее подчинение человеческого поведения руководству этих правил, осуществление охраны отвечающих их требованиям общественных отношений являются основными задачами всякого цивилизованного государства. "Закон есть ... общее обещание государства", "где нет норм права, там все должно рассматриваться как бы с подозрением" – считали римские юристы, а философ Джон Локк писал, что "свобода людей, находящихся под властью государства, заключается в том, чтобы иметь постоянное правило для жизни, единое для каждого члена общества и установленное государственной властью, созданной в нем; это – свобода следовать своим собственным желаниям во всех случаях, когда реализация этих желаний не приводит к нарушению закона, и не быть зависимым от непостоянной, неопределенной, неизвестной, самовластной воли другого человека". С другой стороны, можно рассматривать право как совокупность гарантий, которые предоставляются государством, как "способность обязывать других" (согласно определению понятия права, данному когда-то И. Кантом).

## **1.2 Общие положения об интеллектуальной собственности. Ее объекты**

Происхождение термина "интеллектуальная собственность" обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века. Первоначально считалось, что патент или исключительное право на использование произведения представляют собой договор между обществом и изобретателем (автором): общество защищает правообладателя, гарантируя ему вознаграждение за обнародование изобретения (произведения искусства) и соглашаясь обеспечивать его беспрепятственное и монопольное использование в промышленных или коммерческих целях. Однако уже Джон Локк считал, что право интеллектуальной собственности должно рассматриваться как естественное право, а не как право, основанное на законе.

Само понятие "интеллектуальная собственность" возникло как реакция на массовое применение товарно-денежной формы в сфере "духовного производства": задачей права в данной сфере никогда не было установление запрета, устранение всех "посторонних" лиц от приобщения к культурным ценностям или техническим новациям; задачей права признавалось только разумное (с точки зрения общества в целом) обеспечение интересов создателей интеллектуальных ценностей и лиц, предоставивших средства для их создания. Правовые нормы нельзя основывать на "пожеланиях" какой-либо отдельной категории, группы людей. Историю законодательства об интеллектуальной собственности на протяжении трех последних столетий можно рассматривать

как поиск разумного баланса интересов, своего рода "социального контракта" между автором и обществом, равновесия между правами личности и интересами общества, между тем, что относится к сфере культуры, и тем, что относится к сфере коммерции.

Способствуя созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивая правовое признание и охрану достигнутых результатов, закрепляя за авторами и изобретателями права на использование созданных ими произведений и получение доходов от такого использования, поддерживая "пламя гения топливом интереса" (А. Линкольн), право одновременно создает условия для использования произведений в интересах общества, в целях образования и просвещения, научного и технологического прогресса, ознакомления самой широкой аудитории с культурным наследием и новыми творческими достижениями. Еще сто пятьдесят лет назад американскими судьями была сформулирована **доктрина "допустимого использования"**, позволяющая в отдельных случаях ограниченное и некоммерческое использование объектов, защищенных авторским правом. Эта доктрина явилась одной из самых первых попыток "сбалансировать" интерес общества в свободном потоке идей и знаний с интересом автора в справедливом вознаграждении за творческий труд. Позднее подобные положения были закреплены законодательно.

Выражаясь на юридическом языке, можно отметить, что под интеллектуальной собственностью обычно понимают совокупность прав на результаты интеллектуальной деятельности (произведения, фонограммы, изобретения и др.) и средства индивидуализации (товарный знак, фирменное наименование и т.д.).

Объекты интеллектуальной собственности часто делят на несколько групп:

1. объекты авторского права (произведения науки, литературы и искусства, в том числе базы данных, программы для ЭВМ);
2. объекты смежных прав (исполнения, фонограммы, телевизионные и радиопередачи);
3. объекты патентного права (изобретения, полезные модели, промышленные образцы);
4. средства индивидуализации (товарные знаки и знаки обслуживания, фирменные наименования, наименования мест происхождения товаров);
5. нетрадиционные объекты (не в смысле "ориентации", а в смысле относительной новизны законодательного оформления – селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, открытия, рационализаторские предложения).

В литературе встречаются попытки ранжировать объекты интеллектуальной собственности на "более" и "менее" значимые, в частности, по их участию в хозяйственном обороте. Между тем, объекты авторского права играют в экономической жизни общества не менее важную роль, чем объекты патентного права, традиционно понимаемые как основные элементы института промышленной собственности. Можно привести следующий малоизвестный

факт: из всех видов интеллектуальной собственности торговля именно "авторскими правами", а не патентами или товарными знаками, приносит в США наибольшие прибыли.

### **1.3 Определение, характеристика и функции интеллектуальной собственности**

Общепринятое определение интеллектуальной собственности приводится Всемирной организацией интеллектуальной собственности (ВОИС). *Интеллектуальная собственность* означает творение человеческого разума: изобретения, литературные и художественные произведения, символику, названия, изображения и образцы, используемые в торговле.

Право интеллектуальной собственности в своей основе является юридическим выражением осознания государством важности культуры и прогресса для сохранения и развития общества. Поддержка и защита творчества, охрана результатов интеллектуальной деятельности непосредственно связаны с защитой свободы личности, прав человека. Однако необходимо учитывать "двойственную реальность", характерную для данного института, - не только культурную ("духовную"), но и экономическую. Необходимо считаться не только с "моральными соображениями", но и с политическими факторами, социальными проблемами, воспринимать действительность такой, какова она есть, а не такой, какова она могла бы быть. Юриспруденция, как медицина и политика, начинается с запрета на употребление фразы: "Я хочу добра, я не хочу того, что существует", причем если политика – это искусство возможного, то право – это наука необходимого. Для современности характерно не только усиление защиты личных неимущественных ("моральных") авторских прав, но и одновременно дальнейшая "коммерциализация" имущественных ("экономических") прав.

Существует принципиальная возможность рассматривать интеллектуальную собственность как **ОБЪЕКТИВНО ВЫРАЖЕННЫЙ РЕЗУЛЬТАТ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**, как материальный (именно - материальный) носитель такого результата. Поскольку охрана, предоставляемая правом, не может возникать раньше того момента, когда этот идеальный результат будет выражен в какой-либо "объективной" форме (то есть материальной форме), то нет смысла говорить об "интеллектуальной собственности" до момента такого выражения. Любое произведение, любой результат интеллектуальной деятельности не могут существовать без тех материальных форм, в которых они воплощаются, поэтому к объектам интеллектуальной собственности следует относить результаты интеллектуальных усилий человека, материализованные, получившие объективную форму выражения, в частности, фиксацию на каком-либо материальном носителе. Таким образом, высказанная идея, составленная и отлаженная программа для ЭВМ, изобретенный метод лечения, методика обучения, прочитанная лекция – все это может рассматриваться как интеллектуальная собственность. Такая концепция интеллектуальной собственности как материального блага (объективно выраженного результата

интеллектуальной деятельности) до настоящего времени глубокому исследованию не подвергалась.

Чаще всего подчеркивают "нематериальный характер" объектов интеллектуальной собственности, а саму ее предлагают понимать как "идеальное, духовное начало", "собственность на знание и информацию", право на нечто нематериальное: совокупность новых идей, образов, понятий, решений тех или иных технических или художественно-конструкторских задач и т.д. ("неосязаемых", в отличие от их вещественного носителя, делающего их доступными для органов чувств). Для результатов творческой деятельности часто используют термин **"произведение"**, под которым понимают **саму творческую мысль, а не материальный предмет, объективно ее выражающий**: "произведение - это результат творческой деятельности автора, выраженный в объективной форме. Творческая деятельность – это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только **идеальные образы, а не предметы материального мира**. Следовательно, само произведение не материальный, а идеальный объект". Интеллектуальную собственность при этом предлагают рассматривать как правовой институт, обеспечивающий охрану и использование **нематериальных благ**, являющихся продуктами интеллектуальной деятельности, а материальный носитель творческого результата такой деятельности – только в качестве вещи, которая может передаваться в собственность другим лицам, может быть уничтожена (при этом сам результат интеллектуальной деятельности, являясь благом нематериальным, сохраняется за его создателем).

Чтобы результаты интеллектуальной деятельности могли участвовать в экономическом обороте, на них нужно было закрепить право, аналогичное по функции абсолютному праву вещной собственности. Однако в силу того, что **объекты интеллектуальной собственности предлагалось рассматривать как блага нематериальные** (правовой режим, устанавливаемый в отношении объекта, всегда в значительной степени определяется именно его натуральными свойствами), делался однозначный вывод, что на объекты интеллектуальной собственности нельзя распространять правовой режим, установленный для вещей. Литературное произведение нельзя отождествить с рукописью или книгой. Это – некая совокупность идей, являющихся результатом интеллектуальной деятельности, представляющих общественную ценность независимо от тех объектов, в которых они воплощены, ибо они могут быть закреплены и в других объектах.

**Интеллектуальная собственность в объективном смысле** – это совокупность норм, которыми регулируются отношения, связанные с созданием и использованием ряда результатов интеллектуальной творческой деятельности и средств индивидуализации участников гражданского оборота.

В любом случае интеллектуальная собственность - собственность особого рода. Интеллектуальная собственность не является разновидностью права вещной собственности, это самостоятельный правовой институт. Относящиеся к интеллектуальной собственности права называют правом интеллектуальной собственности потому, что их следует защищать также "основательно", как

вещные права, а не для того, чтобы распространить на них порядок (определения, способы защиты), касающиеся прав вещной собственности

**В субъективном смысле** – это совокупность правомочий как личного, так и имущественного характера, принадлежащих авторам творческих достижений, патентовладельцам или лицам, осуществляющим регистрацию средств индивидуализации, их наследникам и иным правопреемникам.

В дореволюционном законодательстве термин «интеллектуальная собственность» не использовался. За автором, обладателем привилегии (патента) или лицом, осуществляющим регистрацию, с целью закрепления за ними монополии на использование ряда результатов интеллектуальной творческой деятельности или средств индивидуализации признавались имущественные правомочия, составляющие содержание исключительных прав. Исключительные права составляли самостоятельную подотрасль гражданского права. В условиях социалистического способа производства исключительные права утратили функции институтов рыночной экономики, поэтому и сам термин «исключительные права» в советском законодательстве не использовался.

Наиболее важное экономическое значение имеют авторские произведения, товарные знаки, выступления артистов-исполнителей, звукозаписи, изобретения, фирменные наименования. Дорогостоящие инвестиции в научные исследования и разработку новых технологий окупаются только в том случае, если интеллектуальная собственность охраняется в правовом порядке.

Интеллектуальную собственность всегда рассматривали как родовое понятие, но при этом часто имели место попытки ограничить ее несколькими видами (промышленной собственностью и произведениями, охраняемыми с помощью авторского права) либо свести ее к нескольким основным типам защиты. При этом к объектам промышленной собственности относят главным образом научно-технические творения человека, а к объектам авторского права – объекты культуры и искусства. "Узость" подобного подхода очевидна. С другой стороны, иногда интеллектуальную собственность трактуют чрезмерно широко, относя к ней не только все предметы духовной культуры в ее разнообразных проявлениях, но и информацию и даже "моральные права авторов".

В настоящее время наиболее широкий перечень объектов интеллектуальной собственности содержится в пункте 8 статьи 2 Конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), подписанной в Стокгольме 14 июля 1967 года, кроме того, к интеллектуальной собственности причислены "...все права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях

- 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 от недобросовестной конкуренции.

Изложенный пункт ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, не содержит исчерпывающего перечня объектов интеллектуальной собственности.

Пункт 2 статьи 1 Парижской конвенции по охране промышленной собственности относит к ее объектам патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания мест происхождения товара, а также пресечение недобросовестной конкуренции. "Промышленная собственность понимается в самом широком смысле слова и распространяется не только на промышленность и торговлю, в собственном смысле, но также и на объекты сельскохозяйственного производства и добывающей промышленности и на все продукты промышленного или природного происхождения ..." (пункт 3 статьи 1 Парижской конвенции).

Таким образом, **под промышленной собственностью** чаще всего понимаются права на различного рода результаты интеллектуальной деятельности, которым предоставляется специальная правовая охрана ввиду их важного значения для хозяйственной деятельности, производства и торговли. Наиболее широкое определение промышленной собственности охватывает любые результаты интеллектуальной деятельности, используемые в производстве или имеющие иное хозяйственное значение. Причем грань между промышленной собственностью и иными видами интеллектуальной собственности постепенно стирается.

Современные представления об интеллектуальной собственности как основной составляющей интеллектуального капитала и, в конечном счете, как основы нарождающейся «экономики знаний», позволяют выделить следующие ее функции:

- инновационную;
- товарную;
- технологическую;
- правовую;
- экономическую;
- рекламную;
- идеологическую.

**Инновационная функция** интеллектуальной собственности означает, что объекты интеллектуальной собственности являются центральным звеном любой инновации, используются в процессе разработки и реализации инновационных проектов. Весьма важно понимать, что именно объекты интеллектуальной собственности подлежат охране согласно нормам патентного и авторского права, которые, собственно, и обеспечивают успешное

завершение инновационного проекта в случае наличия такой охраны или ставят под сомнение успех начинания, если такая охрана отсутствует или ненадежна.

**Товарная функция** интеллектуальной собственности заключается в том, что качество товаров и услуг, в основе которых лежат объекты интеллектуальной собственности, определяется новизной и интеллектуальным совершенством этих объектов – произведений в различных областях творческой деятельности, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и других объектов интеллектуальной собственности. Спрос на товар, его успех на рынке зависит от того, насколько полно использованный объект интеллектуальной собственности удовлетворяет особым потребительским требованиям и предпочтениям. Таким образом, товарная функция интеллектуальной собственности представляет собой не что иное, как средство получения конкурентных преимуществ производителя товаров и услуг независимо от области предпринимательской деятельности.

**Технологическая функция** интеллектуальной собственности состоит в обеспечении технологического превосходства над конкурентами. При этом под технологией следует понимать совокупность приемов и секретов производства, управления, маркетинга, рекламы и т.п., содержание которых обеспечивает их владельцу получение тех или иных преимуществ перед конкурентами. Главным преимуществом при этом является стабильно высокое качество товаров и услуг, недостижимое без использования тех объектов интеллектуальной собственности, которые составляют содержание уникальной технологии, как правило, сохраняемой в тайне от конкурентов.

**Правовая функция** означает безусловное обеспечение правовой охраны объектов интеллектуальной собственности от неправомерного использования, включая как объекты авторского права и смежных прав, так и объекты патентного права, а также средства индивидуализации юридических лиц, такие как товарные знаки, фирменные наименования и т.п. Осуществление этой функции интеллектуальной собственности требует постоянного совершенствования существующих международных договоров и национального законодательства, а также разработки новых юридических актов с учетом непрерывного развития науки и техники и появления все новых объектов интеллектуальной собственности, не имеющих правовой охраны по действующему законодательству.

**Экономическая функция** интеллектуальной собственности является главной функцией интеллектуальной собственности. Экономическая функция реализуется в процессе управления интеллектуальным капиталом с целью извлечения прибыли и наращивания величины этого капитала. Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности дают их владельцу возможность одержать временную победу над конкурентами до тех пор, пока они не создадут еще более совершенный объект интеллектуальной собственности.

**Рекламная функция** таких объектов интеллектуальной собственности, как средства индивидуализации юридических лиц, играет двоякую роль. С одной стороны, средства индивидуализации позволяют продавцу продвинуть

свой товар на рынок, сделать его узнаваемым и желанным для покупателя, а с другой – дать покупателю своеобразный компас для ориентировки в товарном море, возможность найти товар знакомого продавца и в то же время – ознакомиться с предложениями других продавцов, выбрав наилучший для себя вариант. Реализация рекламной функции интеллектуальной собственности вызвала к жизни новое направление в маркетинге – брэндинг, т.е. совокупность рекламных и маркетинговых действий по созданию и закреплению в сознании покупателя, клиента брэнда, товарного знака, фирменного обозначения, идентифицирующего данного продавца, производителя, поставщика.

**Идеологическая функция** интеллектуальной собственности состоит в формировании новой корпоративной культуры, в первую очередь, в среде высшего менеджмента организации, основанной на признании исключительного права автора на результаты его интеллектуальной деятельности, уважение права частной собственности на эти результаты, признание равенства объектов интеллектуальной собственности и материальных объектов в формировании активов предприятия, понимании ведущей роли интеллектуального капитала в современной экономике.

#### **1.4 Характеристика объектов интеллектуальной собственности в белорусском законодательстве**

В ГК Республики Беларусь используются два термина – *«интеллектуальная собственность»* и *«исключительные права»*.

Понятие «интеллектуальная собственность» следует рассматривать как условный термин, обозначающий совокупность личных неимущественных и исключительных (имущественных) прав.

В законодательстве Республики Беларусь понятие «интеллектуальная собственность» определяется через перечисление нематериальных объектов, в отношении которых признается исключительное право. Таким же способом определен термин «интеллектуальная собственность» в ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную Организацию интеллектуальной собственности, подписанной в Стокгольме 14 июля 1967 г. и измененной 28 сентября 1979 г.

Согласно ст. 980 ГК, *к объектам интеллектуальной собственности относятся:*

1. Результаты интеллектуальной деятельности:

- произведения науки, литературы и искусства;
- исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания;
- изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау);

2. Средства индивидуализации участников гражданского оборота,

товаров, работ или услуг:

- фирменные наименования;
- товарные знаки (знаки обслуживания);
- наименование мест происхождения товаров;

3. Другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных законодательством.

В первую группу объектов интеллектуальной собственности она включает результаты интеллектуальной деятельности. К ним относятся: объекты авторского права, объекты смежных прав, а также объекты права промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау)). Все эти объекты являются результатом творческой деятельности людей.

Вторую группу объектов интеллектуальной собственности составляют объекты промышленной собственности, относящиеся к средствам индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг: фирменные наименования, товарные знаки и наименования мест происхождения товара.

В третью группу входят другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг, в частности, защита от недобросовестной конкуренции.

Авторам результатов интеллектуальной деятельности принадлежат в отношении этих результатов личные неимущественные и имущественные права. Изготовителям фонограмм и организациям вещания принадлежат в отношении этих объектов только имущественные права. Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности к другому лицу.

Обладателям права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг принадлежат в отношении этих средств имущественные права.

Результаты интеллектуальной деятельности получают свое выражение в определенных материальных объектах. Литературное и научное произведение объективируется в печатной продукции и т.д. изобретение или полезная модель могут быть использованы для изготовления определенного изделия, промышленный образец может получить воплощение в различных товарах. Право на объект интеллектуальной собственности не зависит от материального объекта, в котором результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации нашли воплощение. Исключительное право на объект интеллектуальной собственности существует независимо от права собственности на материальный объект, в котором такой результат или средство индивидуализации выражены. Личные неимущественные права автора в отношении объектов интеллектуальной собственности действуют бессрочно.

## ТЕМА 2. АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

### План

- 2.1 Понятие авторского права и смежных прав. Задачи и принципы.
- 2.2 Источники авторского права и смежных прав в Республике Беларусь.
- 2.3 Объекты авторского права.
- 2.4 Субъекты авторского права.
- 2.5 Субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства.

### 2.1 Понятие авторского права и смежных прав. Задачи и принципы

Авторское право и смежные права в совокупности представляют собой самостоятельный институт гражданского права, нормами которого регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, а также исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного и кабельного вещания. Все объекты этого института представляют собой нематериальные результаты интеллектуального труда и в зависимости от характера последнего делятся на две большие группы:

- *объекты непосредственно авторского права (произведения);*
- *объекты смежных прав (результаты труда артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания).*

Современное авторское право закрепляет за автором:

1. *личные неимущественные права ("моральные права")*, которые у автора отобрать нельзя:

- **право авторства** - право признаваться в качестве автора;
- **право на имя** - право использовать или разрешать использование произведения под подлинным именем автора, псевдонимом или анонимно;
- **право на обнародование** - право предоставить публике возможность узнать о существовании произведения; право на обнародование включает в себя также **право на отзыв** - если автор сочтет необходимым прекратить "хождение" произведения во внешнем по отношению к нему мире, он имеет право (с соблюдением установленных законом условий) отозвать свое произведение, что равносильно полному прекращению его существования;
- **право на защиту репутации автора** - право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора;
- ряд других личных неимущественных прав, гораздо более "специфических" (право доступа и пр.).

2. *комплекс имущественных прав*, позволяющий автору и его правопреемникам контролировать использование произведения, дающий возможность доводить произведения до всеобщего сведения, и при этом получать вознаграждение.

Имущественные права позволяют автору разрешать (получая за это вознаграждение) или не разрешать в отношении его произведений:

- **воспроизведение** в газетах, журналах, книгах, на пластинках, на компакт-дисках, на видеокассетах, на промышленных изделиях и т.д.;

- **распространение** экземпляров произведений путем продажи, безвозмездной передачи другим лицам, **прокат** произведений, их **импорт** (ввоз на российскую территорию в любом виде),
- **публичный показ** (на выставках, в витринах), публичное исполнение (в театрах, концертных залах);
- **передачу в эфир** (показ по телевидению, передачу по радио);
- **сообщение для всеобщего сведения по кабелю** (сообщение по проводному радио, по кабельному телевидению, использование в цифровых интерактивных сетях, в частности, в Интернете);
- **перевод** или **переработку произведения** (аранжировку музыки, создание сценария по роману, использование фотографии при создании коллажей и т.д.).

Это означает, что почти для любого использования произведения (кроме немногочисленных исключений, существующих в основном в "образовательных" и "информационных" целях) должно быть получено согласие и обладателю авторских прав (автору, его наследнику или иному правопреемнику) должно быть выплачено вознаграждение.

Свои имущественные права автор может использовать не только для получения дохода, но и для запрещения несоответствующего его намерениям и взглядам использования своего произведения. Так, например, кубинский фотограф Альберто Корда, сделавший в 1960 году знаменитую фотографию Че Гевары и всегда разрешавший использовать ее бесплатно, именно на основании своих авторских прав выиграл иск у производителей водки Smirnoff и запретил использовать фотопортрет для рекламы алкоголя.

Для произведений, созданных "в служебном порядке", установлен особый правовой режим: имущественные права на них по общему правилу признаются принадлежащими работодателю (правда, при заключении трудового договора может быть оговорен иной подход), но личные неимущественные права все равно в полном объеме остаются за автором.

Произведения науки, литературы и искусства – всегда результат творческой деятельности автора, в результате которого создается новый объект. Благодаря деятельности субъектов смежных прав произведения, предназначенные для публичного исполнения, становятся доступными широкому кругу лиц, однако сами артисты-исполнители, производители фонограмм и организации вещания новых произведений не создают. Кроме того, если труд исполнителей можно характеризовать как творческий, то деятельность производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания является организационно-технической.

Основанием для объединения авторских и смежных прав в один институт является совпадением взаимных интересов субъектов авторского права и смежных прав. Они заинтересованы в создании качественных произведений и их профессиональном представлении публике. На этой основе между авторами и субъектами смежных прав возникают особые отношения, отличные от складывающихся между авторами и иными пользователями. По аналогии с авторскими смежные права включают в себя некоторые личные

неимущественные права, исключительное право на использование объекта смежных прав, а также право на вознаграждение. Поэтому термин «авторское право» часто употребляют в широком смысле, включая в это понятие как положения по охране авторского права в точном смысле этого слова, так и охрану смежных прав.

## **2.2 Источники авторского права и смежных прав в Республике Беларусь**

Источниками авторского права и смежных прав являются: Гражданский кодекс Республики Беларусь, Закон Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Закона от 11 августа 1998 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», постановления Правительства Республики Беларусь, которыми установлены минимальные ставки авторского вознаграждения за использования определенных видов произведений. Закон Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», от 16 декабря 2002г., Закон «О товарных знаках и знаках обслуживания» от 5 февраля 1993г., а также Закон Республики Беларусь «О патентах на сорта растений» от 13 апреля 1995г., Закон «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 7 декабря 1998г., Закон Республики Беларусь «О географических указаниях» от 17 июля 2002 года.

Сфера действия авторского права определяется законодательством Республики Беларусь на основе двух критериев – *места первого опубликования произведения и гражданства автора*. Для предоставления произведению охраны достаточно наличие одного из названных критериев. Если автором произведения является гражданин Республики Беларусь, то такое произведение охраняется независимо от того, в какой стране оно было впервые опубликовано. Если автор не является гражданином Республики Беларусь, то за ним или за его правопреемником авторское право признается на произведения, впервые опубликованные на территории Республики Беларусь либо не опубликованные, но находящиеся на территории Республики Беларусь в какой-либо объективной форме. Если автор является гражданином страны – участницы международных конвенций или договоров по авторскому праву или же произведение было впервые опубликовано в стране, участвующей в этих международных конвенциях или договорах, то таким произведениям охрана предоставляется в соответствии с этими международными документами.

Важнейшим источником авторского права Республики Беларусь является Гражданский кодекс РБ от 7 декабря 1998г., с изменениями и дополнениями от 10 февраля 2003г. Авторскому праву посвящена гл. 61 ГК, в которой определены предмет регулирования, объекты авторского права и смежных прав и сфера действия авторского права и смежных прав.

Также источником авторского права является Таможенный кодекс Республики Беларусь. В 2001 году был принят Закон Республики Беларусь «О внесении дополнений в Таможенный кодекс Республики Беларусь, от 4 декабря 2001г. № 71-з, дополнивший Кодекс главой 28-1 «Особенности таможенного

контроля в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности».

Основная масса норм, регулирующих отношения по поводу создания произведений, сосредоточена в специальном Законе Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Закона Республики Беларусь от 11 августа 1998 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» (далее - Закон с 11 августа 1998 г.). Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», принятый в 1996 году, был существенно переработан в связи с присоединением Республики Беларусь к Договорам ВОИС по авторскому праву и исполнениям, фонограммам.

Источниками авторского права Республики Беларусь являются также:

1) Законы Республики Беларусь, регулирующие в целом общественные отношения, отличные от авторских, не содержащие отдельные правила об использовании некоторых объектов авторского права с учетом их специфики:

- от 26 ноября 1993 г. «Об основах архитектурной и градостроительной деятельности», в котором определены объекты архитектурной и градостроительной деятельности, в том числе и те из них, которые в соответствии с Законом от 11 августа 1998 г. являются произведениями архитектуры и градостроительства (ст. 12);

- от 13 января 1995 г. «О печати и других средствах массовой информации», которым определен порядок распространения продукции средств массовой информации (ст. 25) и правила использования в средствах массовой информации авторских произведений и писем (ст. 35);

- от 21 октября 1996 г. «О научной деятельности»,

- от 18 февраля 1997 г. «О рекламе», в котором реклама полностью или частично отнесена к объектам авторского или смежных прав (ст. 3);

- от 5 мая 1999 г. «О научно-технической информации»;

- от 10 мая 1999 г. «О геодезической и картографической деятельности», в котором определено авторское право на геодезическую и картографическую продукцию (ст. 15);

2) постановления Правительства Республики Беларусь, которыми установлены минимальные ставки авторского вознаграждения за использование отдельных видов произведений. В настоящее время действуют пять таких постановлений;

3) международные конвенции, договоры и соглашения, к которым присоединилась Республика Беларусь:

- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г., постоянным членом которой Республика Беларусь является с 12 декабря 1997 г. Закон Республики Беларусь «О присоединении Республики Беларусь к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (Парижскому акту от 24 июля 1971 г., измененному 28 сентября 1979 г.)» подписан Президентом Республики Беларусь 14 июля 1997 г.

– Всемирная конвенция об авторском праве (в редакции 1952 г.) о правопреемстве в отношении которой объявлено в постановлении Совета Министров Республики Беларусь от 7 июня 1993 г. № 370 «О правопреемстве Республики Беларусь в отношении к подписанной 6 сентября 1952 г. в Женеве Всемирной конвенции об авторском праве»;

– Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву и Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам, принятые на дипломатической конференции в Женеве в 1996 г. Оба договора ратифицированы Законами Республики Беларусь от 10 июня 1998 «О ратификации Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву» и «О ратификации Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам». Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция, 1961г.), вступившая в силу на территории Республики Беларусь в 2003г.

### **2.3 Объекты авторского права**

Объектом авторского права является произведение науки, литературы и искусства. Произведение определяют как совокупность идей, мыслей, образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения.

Хотя ученые расходятся во мнении по вопросу определения понятия произведения как объекта авторского права, они *приписывают произведенные в этом качестве следующие обязательные признаки:*

- оно – продукт духовного творчества, духовной деятельности человека, исключая возможность трудиться, без участия психических сил. Произведение – нематериальный объект;
- произведение должно быть результатом творческой деятельности автора.

Творчество как обязательный признак произведения впервые было прямо названо в п.1 ст. 5 Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» (далее - Закон от 16 мая 1996 г.). Как обязательный признак для предоставления произведению охраны авторским правом творчество названо в п. 1 ст. 992 ГК.

В определении объекта авторского права в п. 1 ст. 5 Закона от 11 августа 1998 г. признак творчества отсутствует. Историческое толкование закона дает основания сделать вывод, что для признания произведения науки, литературы и искусства объектом авторского права не требуется, чтобы оно было результатом творческой деятельности. С этим согласиться нельзя, поскольку в действующей редакции эта статья значительно расширяет круг охраняемых авторским правом объектов и позволяет признать объектами авторского права, например, расписание движения самолетов и поездов, рецепт на покупку

лекарства в аптеке, объекты чисто технического характера, различные каталоги и т.п..

Объект авторского права должен быть выражен в объективной форме. Пока произведение представляет собой систему образов, мыслей, идей автора в его сознании, пока оно не стало возможным для восприятия другими лицами, иначе говоря, пока оно не получило объективной формы, нет объекта, нуждающегося в правовой охране.

Пунктом 2 ст. 992 ГК предусмотрено, что авторское право распространяется на произведения, выраженные в какой-либо объективной форме: письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изображения, объемно-пространственной и других формах.

Законом от 11 августа 1998 г. перестали охраняться произведения, выраженные в устной форме (публично произнесенные, публично исполненные). Это новшество в юридической литературе объясняют решением законодателя признать, что устная форма произведения не считается объективной, и его желанием таким образом «повысить уровень охраны авторов устных произведений – речей, лекций, докладов, обращений и т.д.». Гражданский кодекс предоставляет охрану устным произведениям.

В связи с признанием программ для ЭВМ и баз данных объектами авторского права и в силу появившейся возможности с помощью специальных технических средств создавать электронные (цифровые) копии различных произведений на магнитных, оптических (лазерных) носителях в Законе от 11 августа 1998 г. названа новая *форма существования произведений - электронная*.

2. Авторское право возникает в *силу факта создания произведения*. Произведение не обнародованное, но выраженное в какой-либо объективной форме, подлежит охране авторским правом независимо от того, доступно оно обществу или нет. Для возникновения и осуществления авторского права не *требуется соблюдения каких-либо формальностей*.

Пункт 2 ст. 9 Закона от 11 августа 1998 г. предоставляет обладателю исключительных имущественных прав помещать на каждом экземпляре произведения знак охраны, который состоит из трех элементов:

- латинской буквы «С» в окружности ©;
- имени (наименования) обладателя исключительных прав;
- года первого опубликования произведения.

Правовой охраной в равной степени пользуются произведения, на которых проставлен знак охраны, так и произведения без такого знака. Знак охраны авторского права – формальность, которая служит для оповещения третьих лиц о наличии у автора или иного лица исключительных имущественных прав на произведение.

Не является обязательной и регистрация произведения. Законом от 11 августа 1998 г. право правообладателя на регистрацию произведения или принадлежащих ему исключительных прав не предусмотрено. Однако предусмотрено использование *информации об управлении правами*.

Понятие информации об управлении правами и некоторые другие нормы, связанные с ней, заимствованы из Договора ВОИС по авторскому праву. Это заимствование свидетельствует о том, что Республика Беларусь стремится унифицировать с принятыми во всем мире нормами авторского права не только свое законодательство, но и способ учета и хранения информации о субъектах и объектах авторского права и смежных прав, созданных и используемых на территории Республики Беларусь.

На сегодняшний день информация об управлении правами *не используется*. Регистрация произведений и объектов смежных прав в соответствующем органе государственного управления *не проводится*.

В случае возникновения спора об авторстве автор произведения должен иметь доказательства того, что именно он является создателем данного объекта авторского права. Таким доказательством может являться документ о регистрации произведения у нотариуса.

3. Произведения науки, литературы и искусства являются нематериальными объектами, однако их значимость для общества могут быть оценены, когда они *объективируются* на материальном носителе.

4. Круг охраняемых авторским правом объектов широк. Их перечень, составленный в зависимости от выражения, назначения, способа использования других условий, приведен в ст. 993 ГК Республики Беларусь.

*Перечень охраняемых авторским правом объектов интеллектуальной собственности является открытым* и допускает изменения и в будущем. Это значит, что любое выраженное в какой-либо объективной форме произведение науки, литературы и искусства, являющееся результатом интеллектуальной творческой деятельности, охраняется средствами авторского права, даже если оно не относится ни к одному из перечисленных в ст. 993 ГК видов произведений.

Примером такого объекта может служить реклама. Согласно Закону Республики Беларусь от 18 февраля 1997 г. «О рекламе» реклама может полностью или частично являться объектом авторского и смежных прав.

Согласно принципу свободы творчества не считается нарушением авторского права использование существующего произведения для создания нового, существенно от него отличающегося. В отличие от самостоятельных (независимых) произведений созданные на их основе новые произведения называют *производными (зависимыми)*.

*К числу производных произведений* относят переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки, другие переработки произведений науки, литературы и искусства.

Лицо, осуществляющее переработку оригинального произведения, обязано соблюдать права его автора.

*Составные произведения* создаются путем соединения в единое целое уже существующих произведений.

Действующее законодательство *к числу состава относит*: антологии, энциклопедии, энциклопедические словари, периодические и продолжающиеся

сборники научных трудов, газеты, журналы и другие периодические издания, базы данных.

Не все объекты охраняются авторским правом. В числе результатов интеллектуальной деятельности такие, для которых форма выражения не имеет приоритетного значения. К таким результатам относятся: идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты (п.4 ст. 992 ГК).

В числе произведений есть такие, которые исключены из охраны авторским правом прямым указанием закона. Согласно ст. 8 Закона от 11 августа 1998 г., к таким произведениям относятся произведения, *срок охраны* которых *истек*, а также *официальные документы* (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера) и их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки); произведения народного творчества, авторы которых неизвестны.

Обязательными признаками произведения являются:

1. Произведение – продукт духовного творчества, духовной деятельности человека, исключающей возможность труда без участия психических сил. Это – нематериальный объект.

2. Произведение должно быть результатом творческой деятельности автора. Согласно современной научной доктрине охране авторским правом подлежат лишь те результаты интеллектуальной деятельности, которые отличает оригинальность формы, в которой этот результат выражен. В литературе творческий характер произведения определяют его оригинальностью, неповторимостью и уникальностью. Идеи, заложенные в произведении, не обязательно должны быть новыми, однако форма их выражения, будь то литературная или художественная, обязательно должна быть оригинальной.

3. Признаком, обязательным для признания результата интеллектуальной деятельности объектом авторского права, является объективная форма его существования. Пока произведение представляет собой систему образов, мыслей, идей автора в его сознании, пока оно не стало возможным для восприятия другими лицами, пока оно не получило объективной формы, нет объекта, нуждающегося в правовой охране. Пока произведение не проявилось вовне, оно не может составлять объекта авторского права. Сами идеи, понятия, факты не подлежат запрещению и могут свободно обращаться в обществе.

Авторское право распространяется на произведения, выраженные в какой-либо объективной форме: *письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изображения, объемно-пространственной и др.* В связи с признанием программ ЭВМ и баз данных введена новая форма существования произведения – *электронная*. В законодательстве подчеркивается, что назначение и достоинства произведения не имеют значения для предоставления охраны по авторскому праву. Авторское право распространяется на произведения как обнародованные, так и не обнародованные, но выраженные в любой объективной форме. **Под обнародованием понимается**

**осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного исполнения, публичного показа или иным способом.**

Автор может реализовать свое право на обнародование только один раз, после чего произведение получает иной правовой режим. До момента обнародования никто не может давать оценку произведению, цитировать его и осуществлять иные действия. Авторское право возникает в силу факта создания произведения. Произведение не обнародованное, но выраженное в какой-либо форме, подлежит охране авторским правом независимо от того, доступно ли оно обществу или нет. Для возникновения или осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, специального оформления или соблюдения каких-либо формальностей. Вместе с тем в случае возникновения спора об авторстве автор произведения должен иметь доказательства того, что именно он является создателем данного объекта авторского права. Таким доказательством может являться, например, документ о регистрации произведения в Комитете по авторским и смежным правам при Министерстве юстиции Республики Беларусь или у нотариуса.

В числе результатов интеллектуальной деятельности есть такие, для которых форма выражения не имеет приоритетного значения. К ним относятся: идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты. Способы охраняются нормами патентного права; другие – средствами правового института «ноу-хау». Неохраноспособны по авторскому праву факты, имеющие информационный характер.

Авторское право на произведение и право собственности на материальный объект, в котором выражено произведение, не связаны друг с другом. Право собственности на материальный носитель, в котором выражен оригинал произведения, как правило, принадлежит автору, который затем может продать его или подарить кому-либо. При этом такое распоряжение материальным объектом не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте. Исключением из данного правила составляют случаи перепродажи произведения изобразительного искусства, а также оригиналов рукописей писателей и композиторов через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т.д. В этом случае автор имеет право на получение от каждого продавца вознаграждения в размере 5% перепродажной цены.

В перечень охраняемых авторским правом объектов входят:

**1. Литературные произведения** (книги, брошюры, статьи и др.). Под литературными произведениями понимаются любые оригинальные произведения, выраженные языковыми средствами в любой форме. К литературным относятся художественные, научные, учебные, публицистические произведения, выраженные в письменной, устной или электронной форме.

*Как литературные охраняются следующие произведения:*

А) книги, брошюры, статьи, иные произведения как художественного, так и научного содержания. Эти объекты относят к письменным произведениям;

Б) лекции, речи, выступления, проповеди и иные устные произведения. Охрана таких произведений средствами авторского права возможна, но достаточно сложна. Автор устного произведения, претендующий на его защиту, должен позаботиться о том, чтобы зафиксировать произнесенное им произведение на каком-либо материальном носителе;

В) произведения личного характера – письма, дневники, иные документы. Поскольку эти объекты носят частный характер и затрагивают личную сферу автора и близких ему людей, использование таких произведений как объектов права должно осуществляться с соблюдением права граждан, гарантированное Конституцией Республики Беларусь (ст. 28).

**2. Драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения.** Эти произведения объединяет то, что все они предназначены для исполнения на сцене. Однако если драматическое произведение, содержание которого может быть изложено в словесной форме, можно отнести к произведению литературы, то музыкально-драматические произведения являются составными, части таких произведений могут использоваться самостоятельно.

**3. Музыкальные произведения с текстом и без текста.** В этих произведениях художественные образы выражаются посредством звуков, которые связаны между собой по законам мелодии, ритма и гармонии. Главным назначением музыкального произведения является его непосредственное восприятие на слух, поэтому основной объективной формой музыкального произведения является его исполнение. Исполнению музыкального произведения должно сопутствовать выражение его в форме записи на письме с помощью нотных знаков или в форме звукозаписи.

Видами музыкальных произведений являются:

- обработки;
- переложения;
- оркестровки;
- аранжировки;
- вариации.

**4. Аудиовизуальное произведение (кино, теле-, видеофильмы; диафильмы и другие кино- и телепроизведения).** *Аудиовизуальное произведение* определено как произведение, состоящее из серии связанных между собой изображений, создающих впечатление движения, и предназначенное для зрительного и слухового восприятия. Аудиовизуальные произведения относятся к сфере так называемого «синтетического» искусства, объект которого благодаря творческому труду режиссера представляет собой «органическое соединение различных искусств или видов искусства в единое художественное целое, не сводимое к сумме составляющих его компонентов». Из числа последних могут быть выделены как самостоятельные объекты

авторского права (например, сценарий, музыка), так и такие, которые не могут существовать вне самого аудиовизуального произведения (результат труда режиссера, оператора, артистов и др.).

Организационно-технические работы, а также выделение финансовых средств, необходимых для создания аудиовизуального произведения, осуществляется, как правило, производителем аудиовизуального произведения – физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за создание такого произведения.

**5. Производство скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства.** Отсутствие законодательного определения произведения изобразительного искусства объясняют большим многообразием форм и технических способов выражения творческой мысли в таких произведениях. Как любой объект авторского права, произведение изобразительного искусства должно получить конкретное внешнее выражение. Но если рукопись литературного произведения, дискета или магнитная запись предназначена для размножения и распространения, то произведения изобразительного искусства создаются, как правило, в единственном экземпляре и приобретают качество *уникальной вещи*. Автор произведения изобразительного искусства с момента воплощения последнего в какой-либо объективной форме является субъектом как права собственности, так и авторского права на созданный им объект. Когда автор передает право на использование произведения изобразительного искусства, он остается автором произведения; право собственности на произведение изобразительного искусства переходит к пользователю. Между автором произведения изобразительного искусства и его собственником возникает авторское правоотношение с определенной для его участника совокупностью прав и обязанностей.

**6. Произведения прикладного искусства.** Являются разновидностью произведений изобразительного искусства. В юридической литературе указывают на два присущих этим объектам отличительных признака – *утилитарность и художественность исполнения*. Это означает, что произведения прикладного искусства как оригинальные художественные разработки воспроизводятся промышленным способом с целью создания товаров, предназначенных для удовлетворения культурных и бытовых потребностей людей. Такими товарами являются ювелирные и галантерейные изделия, иные изделия из металла, фарфора, кожи, кости, пластмассы и др. материалов. В юридической литературе произведения прикладного искусства определены как художественные изделия бытового назначения, обладающие художественными и эстетическими качествами, а также не только удовлетворяющие прямые практические потребности, но и являющиеся украшением окружающей среды и человека.

Произведения прикладного искусства как объекты авторского права следует отличать от промышленных образцов охраняемых правом промышленной собственности.

**7. Произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства.** Эти произведения имеют двойное назначение, так как призваны удовлетворять как духовные, так и определенные материальные потребности людей. Авторским правом охраняются как сами произведения архитектуры, градостроительства выраженные в виде зданий, сооружений, садов, парков и т.д., так и эскизы, чертежи, планы, рисунки и иные разработки.

Произведения архитектуры пользуются охраной как результат творческой деятельности, причем оригинальность такого произведения должна отражать личный вклад автора как в графическое оформление произведения архитектуры, так и в его объемное оформление, которое проявляется в уже созданном объекте. В процессе проектирования и непосредственно строительства автору оригинального архитектурного произведения приходится решать определенные инженерно-конструкторские и даже научные задачи. Полученные результаты авторским правом не охраняются, так как авторским правом охраняется только форма произведения, но не его содержание.

**8. Фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии.** Фотографические и им подобные произведения были выделены в самостоятельный вид охраняемых автором правом объектов уже в Положении об авторском праве 1911 г. До закона от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» в качестве условия охраны таких произведений действовало требование обязательного указания на каждом экземпляре фотографического или подобного ему произведения имени автора, места и года выпуска произведения в свет. В настоящее время такие формальности не требуются.

**9. Карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам.** Существуют объекты авторского права с двойственным характером назначения, которые занимают промежуточное место между литературными и художественными произведениями. К таким произведениям относятся географические, геологические, астрономические карты, глобусы, рисунки по естествознанию. Охраняются такие произведения лишь в том случае, если они представляют собой результат творческого труда их составителя.

**10. Компьютерные программы.** Они были признаны объектами авторского права с принятием в 1996 г. Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». Сложность выбора для компьютерных программ надлежащего способа правовой защиты обусловлена их спецификой как объектов права. Компьютерная программа имеет двойственный характер: содержание программы требует ее охраны средствами права промышленной собственности, а форма представления программы в виде совокупности команд и данных нуждается в охране авторским правом. Выбор авторско-правового способа защиты программ для ЭВМ объясняется тем, что именно этот способ выбран как основной для защиты программ для ЭВМ в большинстве государств и назван в тексте Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности.

**Компьютерная программа** – упорядоченная совокупность команд и данных для получения определенного результата с помощью компьютера, записанная на материальном носителе, а также сопутствующая электронная документация. Согласно Договору ВОИС по авторскому праву, компьютерные программы охраняются как литературные произведения. Понятие «компьютерная программа» охватывается весь спектр программных средств, предназначенных для получения определенного результата с помощью ЭВМ и других аналогичных устройств. Компьютерной программой является как небольшая программа, созданная индивидуальным разработчиком, так и сложный программный продукт, разработанный организацией.

*По своему назначению компьютерные программы можно разделить на три основные группы: операционные системы и сервисные программы, системы программирования и прикладные программы.*

Текст компьютерной программы, изложенный на специальном языке программирования, называется *исходным*. Исходный текст может быть размещен в памяти компьютера или изложен на бумаге, опубликован и в таком виде отнесен к литературному произведению. Исходный текст должен быть обработан специальными средствами языка программирования и преобразован в совокупность цифровых кодов. Объектами авторского права являются любые компьютерные программы, независимо от их назначения и достоинства. Для предоставления им охраны не имеет значения, на каком языке программирования они написаны, изложены ли текст программы на исходном языке или в объектных кодах.

*База данных* – это объективная форма представления и организации данных, систематизированных определенным образом для возможности их обработки и поиска с помощью компьютера.

**11. Другие произведения.** Перечень объектов авторского права является открытым. Это значит, что любое выраженное в какой-либо объективной форме произведение науки, литературы и искусства, являющееся результатом интеллектуальной творческой деятельности, охраняется средствами авторского права, даже если оно не относится ни к одному из перечисленных в ГК видов произведений. Примером такого объекта может служить реклама. Согласно Закону РБ от 18 февраля 1997 г. «О рекламе» реклама может полностью или частично являться объектом авторского и смежных прав.

Учитывая особенности деятельности артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и организаций вещания, результаты их труда в Республике Беларусь охраняются средствами специального института смежных прав.

*Под исполнением понимают* представление произведения, фонограммы посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью каких-либо технических средств.

*Фонограмма определяется* как любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков либо отображение звуков. Фонограммой не является запись звуков, включенная в аудиовизуальное произведение. Фонограмма – нематериальный носитель звукозаписи охраняемого

произведения. Производителю фонограммы принадлежат исключительные права на ее использование, то есть право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

- воспроизводить фонограмму;
- переделывать фонограмму;
- распространять оригинал или экземпляры фонограммы посредством продажи или иной передачи права собственности;
- импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения;
- сдавать фонограмму в прокат;
- доводить до всеобщего сведения фонограмму таким образом, чтобы она была доступна для публики из любого места и в любое время.

Определение передачи в эфир содержится в Римской конвенции об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций от 26 октября 1961 г. Согласно этой конвенции передача в эфир означает передачу звуков или изображений беспроводными средствами для приема публикой.

*Передачей организации эфирного или кабельного вещания* является передача, созданная как самой организацией эфирного или кабельного вещания, так и по ее заказу и за счет ее средств – другой организацией. Организации эфирного вещания принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения.

Предоставление охраны объектам смежных прав осуществляется в зависимости от следующих критериев: гражданства субъекта смежных прав, если речь идет о физическом лице, или официального местонахождения юридического лица и места первого опубликования фонограммы. Гражданский кодекс определяет сферу действия смежных прав в отношении исполнений и постановок, в отношении фонограмм, в отношении передач эфирного или кабельного вещания. Охране подлежит не только живое исполнение, но и исполнение, записанное на фонограмму, а также не записанное на фонограмму, но включенное в передачи в эфир или по кабелю. Если исполнителем или изготовителем фонограммы является гражданин Республики Беларусь, а в отношении фонограмм – юридическое лицо, имеющее официальное местонахождение на территории Республики Беларусь, то его исполнение, постановки и изготовленные им фонограммы охраняются независимо от места их первого исполнения или опубликования. Если исполнители и изготовители фонограмм впервые осуществляют исполнительскую деятельность или публикуют свои фонограммы на территории Республики Беларусь, то охрана таким исполнениям и фонограммам предоставляется независимо от гражданства исполнителя или места нахождения юридического лица. Охране подлежат фонограммы, опубликованные на территории Республики Беларусь в течение 30 дней со дня их первой публикации в каком-либо другом государстве. Для предоставления охраны передачам эфирного и кабельного вещания необходимо, чтобы организация имела официальное местонахождение

на территории Республики Беларусь и осуществляла передачи с передатчиков, расположенных на территории республики.

Не являются объектами авторского права:

- Официальные документы (законы; судебные решения; иные тексты законодательного, административного и судебного характера);
- Государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки);
- Произведения народного творчества, авторы которых неизвестны.

Авторское право не распространяется на идеи, процессы, системы, методы функционирования, концепции, принципы, открытия или просто информацию как таковые, даже если они выражены, отображены, объяснены или воплощены в произведении.

## 2.4 Субъекты авторских прав

*Субъектами* авторского права являются обладатели субъективных авторских прав и носители субъективных обязанностей в правоотношениях, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Субъектами авторского права являются:

- *авторы* (граждане Беларуси и иностранцы), их наследники и иные правопреемники,
- *Республика Беларусь*.

Не все субъекты авторского права пользуются одинаковыми правами на одно и то же произведение. Одни субъекты обладают авторским правом на произведение в силу факта его создания, другие приобретают определенные авторские правомочия в порядке наследования, по авторскому договору или иным основаниям. В связи с этим различают субъектов *первоначального производного авторского права*.

Согласно ч. 2 ст. 4 Закона от 11 августа 1998 г. *автор* – физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Термин «автор» не применяется ни к юридическим лицам, ни к наследникам, ни к иным правопреемникам автора. Из текста закона следует, что автором является физическое лицо, создавшее оригинальное произведение, составившее сборник или иное составное произведение, осуществившее перевод, аранжировку или другую переработку оригинального произведения.

Создание произведения как юридический факт, порождающий определенные правовые последствия, является фактическим действием, к которому неприменимы требования, установленные законом в отношении юридических сделок (о воле, волеизъявлении, пороках воли и проч.). Иначе говоря, деятельность по созданию произведения относится к таким правомерным действиям, которые именуется *юридическими поступками*.

Поскольку фактические действия могут совершать и недееспособные лица, и лица, ограниченные в правоспособности, конкретные авторские права могут возникать у любого лица, независимо от его возраста и дееспособности.

Автором или обладателем исключительного права на произведение является то лицо, чье имя или наименование значится на произведении.

При обнаружении произведения *анонимно* или *под псевдонимом* (за исключением случаев, когда псевдоним автора не вызывает сомнений в его личности) издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Авторское право может принадлежать нескольким лицам – *соавторам*. Для объектов авторского права, созданных коллективным трудом, очень важно, чтобы были четко определены условия возникновения соавторства, права и обязанности соавторов и их наследников по отношению к произведению в целом и его частям, а также мера ответственности каждого из соавторов по обязательству, вытекающему при использовании созданного в соавторстве произведения (коллективного произведения).

Соавторство может заключаться как в выполнении соавторами однородного по своему характеру труда, так и в выполнении несколькими лицами труда, различного по своему творческому характеру. Например, музыку балета пишет композитор, а постановку осуществляет хореограф.

В юридической литературе выделяют *два вида соавторства*:

- нераздельное;
- раздельное.

*Нераздельное* соавторство возникает в отношении произведения, составляющего одно неразрывное целое. При таком соавторстве выделить долю каждого автора в произведении невозможно, поэтому все соавторы пользуются неделимым авторским правом на все произведение в целом и на каждую его часть. С создателями такого произведения заключается, как правило, один авторский договор. В случае нарушения кем-либо из соавторов обязательств, связанных с созданием произведения, весь авторский коллектив несет за это ответственность.

При *раздельном* соавторстве единое произведение состоит из частей, имеющих самостоятельное значение, причем известно, кем из соавторов эти части созданы.

Каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Все специалисты, исследовавшие проблему соавторства, сошлись во мнении, что, во-первых, соавторство не создается оказанием организационной или технической помощи автору, во-вторых, участие в создании коллективного произведения должно быть добровольным, принуждение к соавторству – уголовно наказуемое деяние. В-третьих, оно должно быть творческим. Мнения ученых расходятся по вопросу, является ли необходимым условием для соавторства предварительное соглашение нескольких лиц для создания коллективного произведения. Одни отвечают на вопрос положительно, другие – отрицательно.

Правильным, на наш взгляд, является мнение тех ученых, которые считают, что необходимым условием возникновения соавторства является заключенное между ними соглашение, которое должно рассматривать волеизъявление авторов, направленное на совместную, четкую работу над произведением. Соглашением с соавторами могут быть определены способы использования произведения в целом, границы прав отдельных соавторов в отношении частей, имеющих самостоятельное значение, способ указания имен при обнародовании произведения, порядок распределения вознаграждения между соавторами и т.д.

В Законе от 11 августа 1998 г. сказано, что авторское право переходит по наследству. Не переходит по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора. Наследники автора и исполнители завещания вправе осуществлять защиту указанных прав (п. 1 ст. 24). Закон не дает ответа только на вопрос: переходит ли по наследству право на обнародование, включая право на отзыв.

Приобретенное наследниками авторское право на произведения умершего автора *способно к дальнейшему переходу* в порядке наследования. Проблема способности перехода авторского права по наследству от наследников автора к их наследникам одно время была предметом острой дискуссии. Оставляя без анализа высказывания ее участников, следует подчеркнуть, что в ряде случаев авторское право на произведения умершего автора может оказаться у лиц, совершенно посторонних для умершего. Например, если вдова писателя снова выйдет замуж, то после ее смерти авторское вознаграждение за переиздание произведений умершего автора будет получать ее второй муж, который к писателю никакого отношения не имеет.

При разделе наследства, в состав которого входит авторское право, необходимо учитывать *следующие особенности* последнего как наследуемого имущества: *во-первых*, оно не подлежит имущественной оценке, *во-вторых*, не все личные неимущественные права наследуются; *в-третьих*, раздел в натуре полученного по наследству авторского права, как и раздел неделимых вещей, невозможен. Поэтому унаследованное авторское право в полном объеме остается за всеми наследниками либо за некоторыми из них, либо выделяется одному из наследников. В последнем случае тот наследник, который получит по наследству авторское право, обязан выплатить соответствующую компенсацию другим наследникам. Если наследников несколько, говорят о соответствующей доле каждого из них в авторском праве.

Субъектами первоначального авторского права могут быть не только физические, но и *юридические лица* на правах юридического лица, возникновение которого не связано с заключением авторского договора или универсальным правопреемством. Само юридическое лицо совершает определенные действия творческого характера с целью создания нового объекта на основе уже опубликованных произведений. *К таким действиям относятся:*

- подбор и расположение материалов,
- подбор и организация данных, в том числе и на магнитных носителях.

Субъектами авторских прав могут быть *иные правопреемники*. Термин «иные правопреемники» появился в отечественном законодательстве в 1974г. Это связывают с присоединением СССР ко Всемирной конвенции об авторском праве, выделением лиц, к которым в соответствии с законом или договором переуступались отдельные авторские правомочия, в отдельную категорию субъектов авторского права в отличие от субъектов первоначального авторского права и их наследников.

Согласно современной доктрине *в роли иных правопреемников авторов выступают организации и учреждения, а также физические лица, к которым переходят по договору права на использование произведения*. Следует согласиться с господствующим в литературе мнением, что правопреемники владеют авторскими правами не в полном объеме. К ним не могут перейти ни по каким основаниям такие личные неимущественные права, как право авторства и право на имя.

Еще в ГК БССР 1964г. отмечалось, что авторское право переходит к государству:

- 1) от юридического лица в случае его ликвидации;
- 2) в случае принудительного выкупа у автора или его наследников;
- 3) при объявлении произведения, в отношении которого истек срок авторского права, достоянием государства авторское право, завещанное государству, прекращалось.

## **2.5 Субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства**

Согласно современной теории и действующему законодательству авторское право относится к категории *исключительных*. Это значит, что в течение определенного времени автору произведения науки, литературы и искусства, его наследнику или иному правопреемнику принадлежит монопольное право использовать это произведение любым или каким-либо определенным способом, все третьи лица должны воздерживаться от совершения аналогичных действий.

В конце XIX в. сложилась *дуалистическая концепция* авторского права, согласно которой автору в отношении его произведения принадлежат две группы прав различной природы и назначения: *моральные* (в отечественной литературе - личные неимущественные), выражающие интересы создателя произведения как личности, и *имущественные*, определяемые как исключительное право использовать произведение любым способом. Позже эта концепция была принята законодателями большинства государств, в том числе и Республики Беларусь.

### *Имущественные права.*

Согласно ст. 16 закона от 11 августа 1998 г. автору в отношении его произведения или иному обладателю авторских прав принадлежит исключительное право осуществлять или разрешать *осуществлять следующие действия*:

- воспроизведение произведения;

- распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности;
- прокат оригиналов или экземпляров программ для ЭВМ, баз данных, аудиовизуальных произведений, нотных текстов музыкальных произведений и произведений, воплощенных в фонограммах, независимо от принадлежности права собственности на оригинал или экземпляров указанных произведений;
- импорт экземпляров произведения;
- публичный показ оригинала или экземпляра произведения;
- публичное исполнение произведения;
- передачу произведения в эфир;
- иное сообщение произведения для всеобщего сведения;
- перевод произведения на другой язык;
- переделку или иную переработку произведения.

Исключительное право на использование принятого архитектурного проекта означает право его автора требовать от заказчика предоставления ему права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено договором.

Перечень действий, определенных в п. 1 ст. 16 Закона от 11 августа 1998 г., является закрытым. Это значит, что совершение в отношении какого-либо произведения действий, отличных от перечисленных в названной статье, не будет считаться нарушением авторского права.

### **Срок действия авторского права**

По общему правилу право авторства, право на имя и право на защиту репутации охраняются бессрочно; имущественные права действуют в течение всей жизни автора и после его смерти 50 лет; имущественные права на произведение, созданное в соавторстве, действуют в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов (ст.22). Для анонимных произведений или произведений под псевдонимом срок охраны составляет 50 лет с момента первого правомерного опубликования произведения или с момента первого доведения произведения до всеобщего сведения с согласия автора в форме иной, чем опубликование.

Исчисление сроков охраны авторских прав начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

По истечении срока действия имущественных прав на объекты авторского права или смежных прав эти объекты переходят в общественное достояние и могут свободно использоваться любым физическим или юридическим лицом без выплаты вознаграждения, однако при условии соблюдения личных неимущественных прав.

## **ТЕМА 3. ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ**

### *План*

3.1 Общие положения и законодательство о праве промышленной собственности.

3.2 Объекты права промышленной собственности.

3.3 Субъекты права на охраняемые объекты права промышленной собственности.

3.4 Права автора объекта промышленной собственности. Права патентообладателя на объект промышленной собственности.

### **3.1 Общие положения и законодательство о праве промышленной собственности**

Предметом регулирования права промышленной собственности являются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем и с охраной нераскрытой информации (ноу-хау), средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг (фирменных наименований, товарных знаков, мест происхождения товаров).

Существуют следующие источники законодательства о праве промышленной собственности:

– Гражданский кодекс Республики Беларусь, который содержит общие правила о праве промышленной собственности. А именно ст. 996-998.

– действуют законы: от 5 февраля 1993 г. «О товарных знаках и знаках обслуживания»; от 13 апреля 1995 г. «О патентах на сорта растений»; от 16 декабря 2002г. «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»; от 7 декабря 1998 г. «О правовой охране топологий интегральных микросхем»; «О географических указаниях» от 17 июля 2002 года;

– Постановления Верховного Совета Республики Беларусь: от 12 апреля 1995 г. «О ратификации соглашения о партнерстве и сотрудничестве между Европейскими Сообществами и их государствами – членами и Республикой Беларусь»; от 13 апреля 1995 г. «О ратификации Евразийской патентной конвенции».

В Республике Беларусь принят ряд важных постановлений по общим для всех объектов промышленной собственности вопросам, в частности Постановлений: от 11 марта 1993 г. № 141 «О правопреемственности РБ в отношении международных соглашений по вопросам охраны промышленной собственности»; от 23 марта 1998 г. №445 «Об утверждении Положения о патентных пошлинах и сборах» и т.д.

Отдельными постановлениями Правительства Республики Беларусь регулируются отношения, связанные с тем или иным объектом промышленной собственности. Например, Положение о государственном испытании сортов растений на патентоспособность, Положение о пошлинах за регистрацию топологий интегральных микросхем.

Республика Беларусь – участник многих международных конвенций и соглашений. В частности, Декларация о международных договорах Республики Беларусь в области промышленной собственности 1993 г., на территории республики действует Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г., Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г с изменениями от 1979 г, Договор о патентной кооперации (РСТ) от 19 июня 1970 г. Республика Беларусь является участником Договора о законах по товарным знакам (ТЛТ) (1994г.), Найробского договора об охране олимпийского символа (1981г.) и Евразийской патентной конвенции от 9 сентября 1994 г.

Указом Президента Республики Беларусь от 31 декабря 1997 г. принято предложение Совета Министров о присоединении Республики Беларусь к Ниццкому соглашению о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков; Страсбургскому соглашению о Международной патентной классификации от 1971 г., Локарнскому соглашению об учреждении Международной классификации промышленных образцов от 1968 г.

Республиканским органом государственного управления, обеспечивающим формирование и проведение экономической, правовой и технической политики в области промышленной собственности в Республике Беларусь, является Государственный патентный комитет РБ. В задачи Белгоспатента входит разработка нормативной базы охраны промышленной собственности, анализ и обобщение практики применения действующего в этой области законодательства. Комитет издал нормативные акты, в частности, правила составления и подачи заявки на выдачу патента на изобретение и Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на полезную модель, Правила ведения дел по заявке на регистрацию товарного знака, Правила рассмотрения и регистрации договоров уступки товарного знака и лицензионных договоров о предоставлении права на использование товарного знака.

### **3.2 Объекты права промышленной собственности**

Круг объектов права промышленной собственности определен ст. 998 Гражданского кодекса Республики Беларусь. К ним относятся:

- изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытая информация, в том числе секреты производства;
- фирменные наименования;
- товарные знаки (знаки обслуживания);
- наименование мест происхождения товаров;
- другие объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг.

**Изобретения.** Изобретением, которому предоставляется правовая охрана, признается техническое решение, являющееся новым, имеющим изобретательский уровень и промышленно применимым. Таким образом, изобретение, охраняемое правом, должно удовлетворять четырем требованиям, именуемым критерием патентоспособности:

1. Должно быть техническим, т.е. достигнуто путем применения средств техники. При этом необязательно, чтобы решаемая изобретением задача была технической. Она может быть любой: технической, медицинской, организационной, научной и т.д.

2. Должно быть новым, «не являться частью уровня техники, который определяется по общедоступным в Республике Беларусь и зарубежных странах сведениям до даты приоритета», т.е. изобретение должно обладать мировой новизной;

3. Должно иметь изобретательский уровень. Такое решение для специалиста соответствующей отрасли не должно быть очевидным, оно не возникло бы у него, если бы его попросили найти решение данной проблемы;

4. Должно быть промышленно применимо, т.е. может быть изготовлено или использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и др. отраслях.

Объектами изобретения могут быть: устройство, способ, вещество; штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных; применение известного ранее устройства, способа, вещества по новому назначению.

*Устройства* – это конструкции и изделия (машины, аппараты, приборы, оборудование, мебель и т.д.).

*Способ* – процесс выполнения взаимосвязанных действий над материальным объектом, необходимым для достижения определенной цели. Это технологический процесс, способ получения веществ, способ лечения заболеваний и т.д.

*Вещества* – индивидуальные соединения. К ним также условно отнесены высокомолекулярные соединения и объекты генетической инженерии, продукты ядерного превращения. К веществам, в частности, относятся материалы для изготовления предметов, сооружений и т.д.

*Штамм микроорганизмов* – чистая культура микроорганизмов одного вида, у которого изучены морфологические и физиологические особенности.

*Культура клеток растений и животных* – совокупность клеток общего происхождения, которые имеют одинаковые, устойчивые признаки. К ним относят бактерии, микроскопические грибы, простейшие микроскопические водоросли и т.п.

Изобретениями не признаются: научные теории, методы организации хозяйства и управления им, условные обозначения, расписания, правила, методы выполнения умственных операций, проекты и схемы планирования сооружений, зданий, территорий; предложения, касающиеся только внешнего вида изделий; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

**Полезная модель.** Полезная модель – это конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, являющееся новым и промышленно применимым. Полезная модель по своей сущности близка к изобретению. Полезной моделью может быть только устройство. Полезные модели отличаются от изобретений, охраняемых промышленным правом, двумя особенностями: 1 – уровень технологического процесса полезной модели ниже, чем соответствующий уровень в случае изобретений и 2 – максимальный срок охраны, предусмотренный законодательством о полезных моделях, обычно гораздо короче, чем максимальный срок охраны, предусмотренный законодательством об изобретениях. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой. Не требуется, чтобы она имела изобретательский уровень, как в случае изобретения. Полезная модель признается новой, если совокупность ее существенных признаков неизвестна из уровня техники, включающего сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, то есть полезная модель должна обладать мировой новизной. Не представляется правовая охрана решениям, касающимся только внешнего вида изделия и направленным на удовлетворение эстетических потребностей, а также противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

**Промышленный образец.** Промышленный образец – орнаментальный аспект полезного изделия. Его суть состоит в решении эстетической или декоративной стороны полезного изделия. Он служит моделью в промышленном или кустарном производстве и действует на зрительное восприятие. *Промышленный образец* – это художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым, оригинальным и промышленно применимым. Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков неизвестна в Республике Беларусь или за рубежом до даты его приоритета. Следовательно, новизна промышленного образца должна быть мировой. Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки и их комбинация отличаются своеобразием. Промышленный образец признается промышленно применимым, если он может быть воспроизведен промышленным способом в соответствующем изделии для введения в хозяйственный оборот.

Не представляется правовая охрана в соответствии с Законом Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы) решениям:

- обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;
- объектов архитектуры (в том числе промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям), кроме малых архитектурных форм;
- печатной продукции как таковой;
- объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и им подобных веществ.

**Селекционные достижения.** К ним относятся новые сорта растений и новые породы животных. Селекционным достижением в растениеводстве признается сорт растения, если он: 1 – получен искусственным путем или путем отбора, 2 – имеет один или несколько существенных признаков, отличающих его от существующих сортов растений. Отношения по охране новых сортов растений регулируются Законом от 13 апреля 1995 г. «О патентах на сорта растений». Селекционным достижением в животноводстве является порода животных, если она удовлетворяет следующим требованиям: 1. целостная многочисленная группа животных общего происхождения; 2. создана человеком; 3. имеет генеалогическую структуру и свойства, позволяющие отличать ее от иных пород животных этого же вида; 4. количественно достаточная для размножения в качестве одной породы.

**Топология интегральной микросхемы.** Понятие интегральной микросхемы дается в законе от 7 декабря 1998 г. «О правовой охране топологии интегральных микросхем». *Топологией интегральной микросхемы* является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной схемы и связей между ними. *Интегральная микросхема* – микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие. *Материальным носителем топологии* является кристалл интегральной микросхемы, т.е. часть полупроводниковой пластины, в объеме и на поверхности которой сформированы элементы проводниковой микросхемы, межэлементные соединения и контактные площадки.

Правовая охрана распространяется только на оригинальную топологию, т.е. созданную в результате творческой деятельности автора. При этом топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное.

**Нераскрытая информация, в том числе секреты производства.** Такой информацией признается техническая, организационная или коммерческая информация, в том числе секреты производства. Нераскрытая информация является объектом промышленной собственности, если она удовлетворяет следующим требованиям:

- неизвестна третьим лицам;
- имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность;
- к ней нет свободного доступа на законном основании;
- обладатель информации принимает меры к охране ее

конфиденциальности.

**Фирменное наименование.** Фирменное наименование служит идентификацией юридического лица с целью выделения его среди других лиц. Оно определяет юридическое лицо и, следовательно, характеризует его репутацию. Весьма важно, чтобы наименование юридического лица не использовали другие участники рыночных отношений, особенно с плохой репутацией. Надлежащая охрана фирменного наименования обеспечивает интересы не только самого юридического лица, но и потребителей его товаров,

работ, услуг. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Фирменное наименование должно содержать указания на вид (организационно-правовую форму), предмет деятельности (производственное, строительное, торговое), тип (государственное, частное), в чьем ведении состоит данное коммерческое юридическое лицо. В литературе выделяют в фирменном наименовании 2 части: *основную и вспомогательную*. *Основная* (корпус фирмы) – ее обязательная часть, дающая указание на организационно-правовую форму юридического лица (ООО, ОДО, ОАО и т.д.) и его тип, в чьем ведении оно состоит. *Вспомогательная* часть состоит из обязательных и факультативных элементов. Обязательным элементом является специальное наименование или обозначение юридического лица, отличающее его от других коммерческих лиц, например «Атлант», «Амалфея» и т.д. Факультативным элементом фирмы могут быть другие ее элементы вспомогательной части, например «специализированный», «центральный».

**Товарные знаки и знаки обслуживания.** В условиях жесткой конкуренции на рынке каждый из производителей товаров заинтересован в том, чтобы покупатели отдавали предпочтение его товарам. Для достижения этой цели приходится производить такие товары, которые отличаются от однородных товаров, производимых другими субъектами хозяйственной деятельности, высоким качеством и эстетической привлекательностью. Чтобы потребители могли в массе однородных товаров определить товары определенного потребителя, они снабжаются специальными отличительными символами, именуемыми товарным знаком. Покупатели, выбирая товар, ориентируются по товарным знакам, которые поэтому должны быть разными, ясно отличающимися один от другого. Когда знак служит для отличия предоставляемых услуг, он именуется знаком обслуживания. Существует закон от 5 февраля 1993 г. «О товарных знаках и знаках обслуживания». *Товарный знак* – это обозначение, способствующее отличию товаров или услуг одного лица от однородных товаров или услуг других лиц. Товарный знак может быть весьма разнообразным. Знак может состоять из одного или нескольких слов, букв, цифр, рисунков или изображений, эмблем, монограмм, подписей, цветов, быть объемным, иметь любое специальное оформление упаковки, состоять из комбинации любых указанных элементов. Правовая охрана товарного знака в Республике Беларусь осуществляется на основании его регистрации в государственном учреждении «Национальный центр интеллектуальной собственности». Закон предусматривает ряд оснований для отказа в регистрации товарного знака. Не допускается регистрация товарных знаков:

- не имеющих признаков различия;
- вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида;
- являющихся общепринятыми символами и терминами;
- состоящих исключительно из знаков или указаний, используемых для обозначения вида, качества, количества товаров;

- представляющих собой форму товара или его упаковку;
- состоящих только из обозначений, представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, награды и другие знаки отличия или сходных с ними до степени смешения.

Товарный знак может быть выдан хозяйственному объединению для обозначения им товара, обладающего единым качеством или иными общими характеристиками.

**Исключительные права на объекты промышленной собственности**, включая право на запрет использования средств индивидуализации и/или промышленных образцов, возникают только с момента их **государственной регистрации**. С правовой точки зрения сам факт использования указанных средств индивидуализации или промышленных образцов не дает никаких исключительных прав.

В результате значительных финансовых затрат на проведение рекламной кампании создаются дополнительные возможности для конкурентов, которые раньше других могут позаботиться о регистрации и приобретении исключительных прав на название или внешний вид аналогичного продукта, на дизайн упаковки продукта, название схожего предприятия и т.д.; таким образом блокируют деятельность своих конкурентов.

Существуют очень слабые возможности для правовой защиты фирменных наименований от **недобросовестного использования** конкурентами. Регистрируя юридическое лицо с определенным фирменным наименованием, практически невозможно уберечь избранное фирменное наименование (даже точного воспроизведения его отличительной части) от использования любым другим лицом. Так что название предприятия лучше всего дополнительно зарегистрировать в качестве **товарного знака** (торговой марки, бренда).

Обладая **пакетом зарегистрированных прав** на все то, что юридическое лицо стремится сделать популярным и известным, при проведении рекламной кампании оно тем самым страхует себя от посягательств недобросовестных конкурентов, и вкладывает деньги в конкретные самостоятельные объекты своих прав - **нематериальные активы**. Сделав товарный знак или промышленный образец популярным, юридическое или физическое лицо сможет распоряжаться правами на него по собственному усмотрению отдельно от других имущественных прав.

При этом распорядиться правами можно, например, следующим образом:

- уступив права на товарный знак или промышленный образец,
- заключив лицензионный договор или договор коммерческой концессии (франшизы),
- вложив имущество в уставный капитал юридического лица и т.д.

Все указанные возможности и преимущества возникают одновременно с регистрацией товарного знака и/или промышленного образца.

**Наименование места происхождения товара.** Наименованием места происхождения товара признается название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для этого географического объекта природными условиями или иными факторами либо сочетанием природных условий и иных факторов. Конкретный способ указания на место происхождения товара может быть любым, необходимо только, чтобы обозначение вызывало у потребителя ассоциацию с определенной местностью, где изготовлен товар, т.е. приобрело географический смысл. Понятие «географическое указание» включает в себя понятие «наименование места происхождения товара» и «указание происхождения товара». Указанием происхождения товара признается обозначение, прямо или косвенно указывающее на место действительного происхождения или изготовления товара. Не подлежит признанию местом происхождения и не регулируется для целей правовой охраны обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в РБ во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанного с местом его изготовления. Например, торт Ленинградский, Жигулевское пиво.

Таким образом, наименование места происхождения товара характеризуется четырьмя признаками:

- товар, обладающий особыми свойствами;
- название определенного географического объекта;
- природные условия и людские факторы;
- зависимость особых свойств товара от природных условий и людских факторов.

**К другим объектам,** в частности, относят пресечение недобросовестной конкуренции. *Актом недобросовестной конкуренции* считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности и торговых делах. Называют три вида действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией: смешение, ложные утверждения, введение в заблуждение. Первые два вида рассматриваются как относящиеся к защите конкуренции, а третий – к защите интересов конкурентов и потребителей.

В ГК Республики Беларусь к действиям, которые признают недобросовестными, относят:

1. Все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении товаров, работ, услуг или предпринимательской деятельности конкурентов;
2. Ложные утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, способные дискредитировать предприятие, работы, услуги;
3. Указания и утверждения, использование которых при осуществлении предпринимательской деятельности может ввести в заблуждение относительно характера, свойств, пригодности к применению или количества товаров, работ, услуг конкурента;

4. Другие действия, противоречащие требованиям Гражданского кодекса и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

К другим действиям, противоречащим законодательству о конкуренции при осуществлении предпринимательской деятельности, во многих странах мира относят: нарушение коммерческой тайны, неправомерное использование достижений другого лица (паразитирование), сравнительную рекламу, прочие акты (назойливая реклама, чрезмерное психологическое давление и т.п.).

### **3.3 Субъекты права на охраняемые объекты права промышленной собственности**

Субъекты права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, новые сорта растений, топологии интегральных микросхем делятся *на две группы*: авторы и лица, к которым права авторов на получение патента переходят в силу закона или договора.

Первую группу составляют авторы объектов промышленной собственности. Автором объекта промышленной собственности признается физическое лицо, творческим трудом которого объект создан. Не требуется, чтобы такое лицо было дееспособным. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не только не могут быть субъектами права на объект промышленной собственности, но и не имеют право без согласия своих родителей, усыновителей или попечителей осуществлять права автора изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности. В Республике Беларусь иностранные граждане и лица без гражданства, проживающие на территории Республики Беларусь, пользуются такими же авторскими правами на объекты промышленности, как и граждане. Иностранцы, проживающие за ее пределами, но на территории государств-участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пользуются в Республике Беларусь такими же правами, как и ее граждане. Юридические лица не могут быть авторами объектов промышленной собственности. Если объект права промышленной собственности создан совместным творческим трудом нескольких граждан, то все они признаются авторами (соавторами). Не признаются соавторами физические лица, не внесшие личного творческого вклада в создание объекта права промышленной собственности, оказавшие автору или соавторам только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовавшие оформлению прав на объект права промышленной собственности и его использование.

Вторую группу субъектов права на объект права промышленной собственности составляют лица, к которым в силу закона или договора переходят права автора на получение патента.

К таким лицам относятся:

1. Наследник автора;
2. Физическое лицо, которое указано автором в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном патентному органу до регистрации объекта права

промышленной собственности и до его внесения в соответствующий Государственный реестр объектов права промышленной собственности Республики Беларусь;

### 3. Работодатель.

Исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения принадлежит патентодателю. Это право состоит из трех правомочий: использовать защищаемый объект промышленной собственности по своему усмотрению, запрещать кому бы то ни было использовать такой объект, продать или переуступить патент или разрешить использовать объект промышленной собственности любому другому лицу.

Использование объекта промышленной собственности по своему усмотрению означает, что патентодатель может использовать объект на своем предприятии (например, использовать запатентованный способ для производства изделий); производить изделия (двигатели, телевизоры, часы, обувь и т.д.); продавать или иным образом сбывать изделия, охраняемые патентом; сдавать в аренду оборудование, приборы, механизмы, создание с использованием охраняемого патентом изделия; получить кредит под залог патента; импортировать изделия, в которых использован охраняемый объект; хранить такие изделия.

Исключительное право на топологию интегральной микросхемы, удостоверенное свидетельством, предоставляет автору топологии или иному правообладателю возможность использовать эту топологию по своему усмотрению, в частности, путем изготовления и распространения интегральной микросхемы такой топологии.

Исключительное право на фирменное наименование присваивается юридическому лицу в процессе его государственной регистрации. Обладатель этого права может разрешить другому лицу использование своего наименования, выдав ему лицензию. Однако такое решение не должно вводить в заблуждение потребителя товара относительно того, кто его производит.

Владельцу охраняемого товарного знака (знака обслуживания) принадлежит исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другим лицам. Использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, или их упаковке владельцем товарного знака или лицом, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора. Использованием может быть признано также применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и их упаковке. Однако при использовании товарного знака в рекламе необходимо, чтобы она была осуществлена одновременно с поступлением товара на рынок. Когда требуется, чтобы товарный знак использовался в ходе торговли, то имеется в виду многократное его использование в соответствующих торговых операциях.

Использование знака вне страны, в которой осуществляется регистрация, не принимается во внимание.

Использованием товарного знака признается и его использование не самим владельцем, а его контрагентами по договору, на основании которого товары, маркированные знаком владельца знака, перешли в собственность контрагента. Владелец товарного знака может уступить право на товарный знак другому лицу в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован. Но такая уступка не допускается, если это может ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя. Право на использование товарного знака может быть предоставлено владельцем товарного знака (лицензиаром) другому лицу (лицензиату) по лицензионному договору. В договор может быть включено условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товара лицензиара и что лицензиар осуществляет контроль за выполнением этого условия. Никто не может использовать охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак без разрешения его владельца. Нарушением прав владельца товарного знака признаются несанкционированные: изготовление; применение; ввоз; предложение к продаже; продажа и иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью товарного знака или товара, обозначенного этим знаком, или обозначения, сходного с ним до степени смешения.

При условии соблюдения требований, установленных законодательством, патент сохраняет силу: на изобретение – в течение двадцати лет, на полезную модель – в течение пяти с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на три года; на промышленный образец – в течение десяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет. Охрана изобретения, полезной модели, промышленного образца действует с даты поступления заявки в патентный орган, но защита прав может быть осуществлена лишь после выдачи патента.

Патент на сорт растения действует в течение 25 лет с даты регистрации сорта в Реестре охраняемых сортов. Исключительное право на использование топологии действует в течение 10 лет. Начало этого срока определяется по более ранней из следующих дат: по дате первого использования топологии, под которой подразумевается наиболее ранняя документально зафиксированная дата введения в гражданский оборот где-либо в мире этой топологии или интегральной микросхемы с такой топологией; по дате регистрации топологии в патентном органе. Действие права на фирменное наименование прекращается с момента ликвидации юридического лица. Регистрация товарного знака действует в течение десяти лет с даты поступления заявки в патентный орган. Этот срок может быть продлен по заявлению владельца товарного знака, поданному в течении последнего года действия каждый раз на 10 лет. Свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара действует в течение 10 лет, считая с даты поступления заявки в патентный орган. Этот срок может быть продлен по заявлению владельца свидетельства, поданному в течение последнего года действия свидетельства,

на 10 лет при сохранении условий, дающих право на пользование наименованием. Продление возможно неограниченное число раз.

### **3.4 Права автора объекта промышленной собственности. Права патентообладателя на объект промышленной собственности**

Автор объекта промышленной собственности имеет комплекс личных неимущественных и имущественных прав. Право авторства является личным неимущественным правом и охраняется бессрочно. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо.

*К личным неимущественным относятся права автора:*

- подать заявку на выдачу патента на объект промышленной собственности, получить патент и передать эти права другому лицу, за исключением случаев, когда в силу законодательства или договора с автором это право принадлежит другому лицу - нанимателю и лицу, указанному в договоре. Во всех случаях, когда заявка на выдачу патента принадлежит не автору, а другому лицу, ее податель обязан доказать, что он имеет право подать заявку;

- быть указанным в заявке автором с указанием его места жительства;

- если он является заявителем, пользоваться всеми правами последнего при экспертизе заявки и продлении права патентообладателя;

- авторства на изобретение, полезную модель, промышленный образец.

Оно основывается фактом создания объекта промышленной собственности и выдаче патента. Авторство бессрочно и охраняется после смерти автора в общественных интересах;

- на любой стадии рассмотрения заявки на изобретение, полезную модель требовать присвоения изобретению, полезной модели своего имени или специального названия;

- имя автора изобретения указывается в сведениях, опубликованных в официальном бюллетене патентного органа о выдаче патента, если автор с этим согласен.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование запатентованных объектов промышленной собственности. Патентообладатель должен использовать права, предоставляемые патентом, без нанесения ущерба правам других лиц, интересам общества и государства.

Автору объекта промышленной собственности выплачивается единовременное вознаграждение за создание и вознаграждение за использование объекта промышленной собственности. Единовременное вознаграждение за создание выплачивается патентообладателем в размере не менее пяти минимальных заработных плат за один объект, в трехмесячный срок после выдачи патента. Вознаграждение за использование объекта промышленной собственности выплачивается при установлении факта использования и при последующем использовании в трехмесячный срок с даты отчетного периода, определенного договором между автором и патентообладателем.

Вознаграждение за использование служебного объекта промышленной собственности выплачивается на основании договора с нанимателем, получившим патент, или его правопреемником в размере не менее 5 % годовой прибыли (соответствующей части дохода), ежегодно получаемой патентообладателем от его использования, а также поступлений, приходящихся на данный объект промышленной собственности от заключаемых лицензионных соглашений. Если полезный эффект от использования объекта промышленной собственности не выражен в прибыли (доходе), вознаграждение за использование объекта промышленной собственности выплачивается автору (соавторам) за каждый год использования в размере не менее 2 % от себестоимости продукции (работ, услуг), приходящейся на данный объект промышленной собственности.

Договор между нанимателем и работником, предусматривающий создание, правовую охрану, защиту и использование объекта промышленной собственности, а также его материальное стимулирование, может быть заключен как самостоятельный вид договора.

Патентообладатель, просрочивший выплату вознаграждения автору (соавторам) за использование объекта промышленной собственности, выплачивает за время просрочки сумму долга, увеличенную с учетом инфляции.

По этим же правилам выплачивается вознаграждение авторам (соавторам) за использование изобретения и промышленного образца по авторским свидетельствам СССР на изобретение и свидетельством СССР на промышленный образец.

*Основным правом патентообладателя является исключительное право на использование объекта промышленной собственности.*

Использование объекта промышленной собственности означает *введение его в хозяйственный оборот*, а именно:

- изготовление;
- применение;
- ввоз;
- предложение к продаже;
- продажа;
- иное введение в гражданский оборот;
- хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованный объект промышленной собственности;
- применение способа, охраняемого патентом изобретение.

Патентообладатель вправе использовать исключительное право на объект промышленной собственности в любой организационно-правовой форме предпринимательств, включая внесение своего исключительного права в качестве вклада в уставный фонд коммерческого юридического лица.

Исключительному праву патентообладателя противостоит *обязанность всех физических и юридических лиц воздерживаться от нарушения этого права.*

По требованию патентообладателя нарушение его исключительного права должно быть прекращено, а лицо, виновное в нарушении, обязано возместить патентообладателю причиненные убытки по правилам ст. 14 ГК.

Законом предусмотрены некоторые ограничения исключительного права патентообладателя на использование объекта промышленной собственности.

- *Во-первых, патентообладатель не должен использовать права, предоставляемые патентом, если будет нанесен ущерб правам других граждан, интересам общества и государства.*

- *Во-вторых, любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета объекта промышленной собственности, охраняемого патентом, и независимо от его автора создало и добросовестно использовало на территории Республики Беларусь тождественное решение или сделали необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема.*

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

Патентообладатель вправе не только использовать запатентованный объект промышленной собственности, но и предоставить право использовать его другому физическому или юридическому лицу и даже уступить свои права патентообладателя в полном объеме.

## **ТЕМА 4. ПАТЕНТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ**

### *План*

4.1 Общие понятия патента (на изобретение).

4.2 Патентная информация.

4.3 Правовая охрана изобретений, полезных моделей, промышленных образцов.

4.4 Право на нераскрытую информацию.

4.5 Международные соглашения о патентах.

### **4.1 Общие понятия патента (на изобретение)**

Каждая страна, предусматривая правовую охрану изобретения, обеспечивает такую охрану посредством предоставления патентов. Слово патент означает «открытое письмо». Такие письма выдавались в средние века тем лицам, которым предоставлялись исключительные права и привилегии на изобретения.

**Патент** – это документ, выдаваемый от имени государства специализированной государственной организацией – патентным ведомством – на техническое решение, которое официально признается этой организацией изобретением, т.е. таким техническим решением, которое является новым, имеет изобретательский уровень и может быть промышленно применимо. Патент на изобретение удостоверяет авторство на изобретение, приоритет изобретения и исключительное право патентовладельца на использование

изобретения в течение всего срока действия охранного документа, т.е. патента. После окончания срока действия патента на изобретение исключительное право патентовладельца на это изобретение прекращается, а право на использование этого изобретения переходит в общественное пользование. Патентовладелец может давать разрешение или выдавать лицензию другим лицам на использование изобретения на взаимно согласованных условиях. Владелец может также продать право на изобретение какому-либо лицу, которое затем становится новым владельцем этого патента.

С учетом требования патентного законодательства страны патентное ведомство может выдавать патенты на устройства и приспособления, вещества, методы, процессы и др. Патент не выдается автоматически, для его получения заявитель должен осуществить ряд необходимых и требуемых Патентным законом и соответствующими инструкциями процедур после прохождения формальной экспертизы и экспертизы по существу. Патентные законы предусматривают определенные ограничения на выдачу патентов. Не выдаются патенты на изобретения, на объекты, которые в соответствии с законодательством не являются патентоспособными. Для поддержания в силе действия патента необходимо оплачивать установленные законом пошлины, которые уплачиваются в сроки и в размерах, указанных соответствующими инструкциями патентных ведомств. Неуплата пошлин и нарушение требований, определенных другими инструкциями, приводит к прекращению действия патента. Нарушением прав патентообладателя признаются: несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в хозяйственный оборот продукта, содержащего запатентованное изобретение, а также применение способа, охраняемого патентом. Патент в течение всего срока его действия может быть признан недействительным полностью или частично в случаях:

- несоответствия охраняемых объектов условиям патентоспособности;
- наличия в формуле изобретения, полезной модели признаков, отсутствовавших в первоначальном описании (формуле);
- неправомерного указания в патенте автора (соавторов) или патентообладателя (патентообладателей).

Действие патента прекращается досрочно:

- на основании заявления патентообладателя, поданного в патентный орган;
- при неуплате в установленный срок годовой пошлины за поддержание патента в силе;
- при признании патента недействительным.

Патентный орган публикует в официальном бюллетене сведения о досрочном прекращении действия патента.

Владельцем патента может быть государство. Государству могут принадлежать, в соответствии со специальными нормами регулирования, права на разработки в военных и других сферах жизнедеятельности общества, а также изобретения открытого порядка.

## 4.2 Патентная информация

Патентная информация является важнейшей частью научно-технической информации. К ней относится вся совокупность публикуемых и непубликуемых документов и извлечений из них, содержащих сведения о результатах научно-технической деятельности, заявленных или признанных изобретениями, полезными моделями, промышленными образцами. За годы существования патентной системы в странах мира опубликовано около 40 млн патентных документов, содержащих техническую информацию; при этом каждый год появляется около 1 миллиона новых патентных описаний.

Патентная документация почти не дублирует сведения научно-технического характера, публикуемые в непатентной литературе. По данным различных исследований, пересечение информации, отражаемой в патентной и непатентной литературе, составляет от 5 до 30%. Степень пересечения существенно зависит от области техники, а также от стадии становления нового научно-литературного направления.

Таким образом, изучение патентной информации является важнейшим источником, который подлежит изучению при проведении любых научно-исследовательских работ в соответствующих направлениях. В официальных изданиях Белгоспатента содержатся следующие вопросы:

1. Общие вопросы патентно-информационной деятельности. Место и роль патентной информации в системе охраны интеллектуальной собственности. Патентно-информационная политика и практика;
2. Документальные источники патентной информации. Изменения в официальных изданиях патентных ведомств. Национальные законы и международные соглашения, затрагивающие информационную деятельность;
3. Современные средства доступа к патентной информации. Возможность использования ресурсов Интернета;
4. Патентно-информационный поиск. Проблемы классификации объектов промышленной собственности. Методы проведения традиционных и специальных видов патентного поиска;
5. Патентно-информационный анализ. Методы анализа патентной информации на разных стадиях инновационного процесса. Патентная статистика.

Распространению патентной информации способствует проведение различных выставок, симпозиумов, семинаров. В связи с резким повышением во всем мире в последние десятилетия значения интеллектуальной собственности увеличивается и потребность в аналитических исследованиях роли и значения интеллектуальной собственности для жизни современного общества, в конкретных практических консультативных услугах, оказываемых организациям и компаниям, производителям и потребителям. Существуют множество источников патентной информации: это патентные ведомства, регистрирующие объекты интеллектуальной собственности, публикующие и распространяющие объекты регистрации и другую патентную и непатентную литературу, международные и региональные организации и системы,

деятельность которых связана с охраной объектов интеллектуальной собственности, их различные публикации. Среди международных организаций и систем центральное место занимает Всемирная организация интеллектуальной собственности. Крупнейшим центром патентной информации является Международная сеть научно-технической информации, созданная в 1977 г. Другая международная база – английская фирма «Дервент», которая является ведущим мировым провайдером патентной информации для инженеров, ученых, изобретателей, патентных поверенных, для руководителей научных организаций, институтов и исследовательских центров.

#### **4.3 Правовая охрана изобретений, полезных моделей, промышленных образцов**

Средством правовой охраны рассматриваемых объектов права промышленной собственности является *патент*, выдаваемый патентным органом.

Патент на изобретение, полезную модель *удостоверяет*: автора лица, создавшего охраняемый патентом объект, приоритет такого объекта, исключительное право обладателя патента на охраняемый объект, объем правовой охраны, предоставляемой патентом.

*Авторство* лица, создавшего такой объект права промышленной собственности означает, что лицо, названное в патенте автором, в силу закона и факта выдачи патента имеет право признавать себя создателем объекта промышленной собственности и запрещать всем другим лицам на территории, где действует патент, именоваться авторами соответствующего объекта промышленной собственности.

*Приоритет* объекта права промышленной собственности означает, что на момент подачи заявки, содержащей заявление о выдаче патента и все необходимые надлежаще оформленные материалы, сущность данного объекта промышленной собственности не была известна нигде в мире. Праву заявителя в отношении его приоритета может быть противопоставлен только конвенционный приоритет.

Сущность *конвенционного* приоритета раскрывается в ст. 4 Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г., ст. 13 Закона Республики Беларусь от 8 июля 1997 г. в отношении приоритета изобретения, полезной модели, ст. 10 Закона от 5 февраля 1993 г. в отношении промышленного образца. Приоритет может испрашиваться и устанавливаться по дате подачи в патентный орган правильно оформленной первой заявки (в государстве - участника Парижской конвенции (конвенционный приоритет)), на изобретение, полезную модель, поступившую в патентный орган в течение 12 месяцев, а на промышленный образец в течение шести месяцев. Если по независящим от заявителя обстоятельствам заявка конвенционного приоритета не могла быть подана в указанные сроки, этот срок может быть продлен, но не более чем на 2 месяца.

Приоритет на изобретение или полезную модель может быть установлен по дате поступления в патентный орган более ранней заявки того же заявителя,

раскрывающей это изобретение, эту полезную модель, если заявка, по которой испрашивается такой приоритет, поступила не позже 12 месяцев с даты поступления более ранней заявки изобретение и более 2 месяцев с даты поступления более ранней заявки на полезную модель. При этом более ранняя заявка считается отозванной.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного приоритета, обязан указать на это при подаче заявки или в течение двух месяцев (в течение трех месяцев, когда речь идет о приоритете промышленного образца) с даты поступления заявки в патентный орган. Приложить необходимые документы, подтверждающие правомерность такого требования, или представить их не позднее трех месяцев с даты поступления заявки в патентный орган.

*Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец означает, что обладатель патента имеет возможность использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, если это не нарушает прав других патентообладателей, а также запрещать их использование в случаях, противоречащих закону Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г.*

Никто не имеет права использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец, на которые выданы патенты, без согласия патентообладателя. Сам же патентообладатель должен использовать права, предоставляемые патентом, без нанесения ущерба правам других граждан, интересам общества и государства.

Исключительному праву патентообладателя может быть противопоставлено только право преждепользования. Его суть сводится к следующему. Любое физическое или юридическое лицо, которые до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца, охраняемых патентом, и независимо от их автора создали и использовали на территории Республики Беларусь тождественное изобретение, полезную модель или тождественный промышленный образец либо сделали необходимые к этому приготовления, сохраняют право на дальнейшее безвозмездное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без расширения их объема. Право преждепользования может быть передано гражданину или юридическому лицу только совместно с производством, на котором имело место использование или были сделаны необходимые к нему приготовления.

Право на патент на изобретение, полезную модель или на промышленный образец и право на их использование, вытекающее из патента, могут быть переданы по договору гражданину или юридическому лицу. Договор об этом регистрируется в патентном ведомстве и без регистрации считается недействительным.

Несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в хозяйственный оборот продукта или изделия содержащего запатентованное изобретение, полезную модель или

промышленный образец признается нарушением прав патентообладателя и влечет за него ответственность.

Статья 10 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» содержит перечень действий, которые не признаются нарушением исключительного права патентообладателя. *К таким действиям относятся:*

- применение средств, в которых использованы защищенные патентами объекты промышленной собственности, в конструкции транспортных средств других стран при условии, что указанные средства временно или случайно находятся на территории Республики Беларусь;

- проведение научного исследования или эксперимент над средством, содержащим изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентом;

- применение средств, содержащих защищенные патентами объекты, в случаях возникновения чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств с последующей выплатой патентообладателю соразмерной компенсации;

- применение средств, в которых использованы защищенные патентами объекты, в личных целях без получения прибыли;

- применение, предложение к продаже, продажа, ввоз или хранение для этих целей продукта, содержащего защищенные патентом объекты промышленной собственности и введенного в гражданский оборот Республики Беларусь без нарушения прав патентообладателя;

- разовое изготовление лекарств в аптеках по рецепту врача с применением защищенного патентом изобретения.

*Объем правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение или полезную модель, определяется формулой соответственно изобретения или полезной модели. Для ее толкования служат описание и чертежи. Действие патента, выданного на способ получения продукта, распространяется и на продукт, полученный этим способом.*

При этом новый продукт считается полученным запатентованным способом при отсутствии доказательств противного.

Объем правовой охраны, предоставляемой патентом на промышленный образец, определяется совокупностью его существенных признаков, запечатленных на представленных фотографиях изделия.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец выдается:

- автору изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- физическому и юридическому лицу, которые указаны автором в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном в патентный орган до момента регистрации соответственно изобретения в государственном реестре изобретений, полезной модели, при наличии договора;

- патент на изобретение, полезную модель, созданные работниками, выдается нанимателю, по заданию которого создано служебное изобретение, если договором между ними не предусмотрено иное, а на промышленный

образец – если между работником и работодателем заключен соответствующий договор. При этом работник обязан письменно сообщить нанимателю о созданном служебном изобретении. Наниматель должен, в свою очередь, в трехмесячный срок со дня получения указанного сообщения письменно заявить работнику, претендует ли он на патент.

Изобретение, полезная модель, промышленный образец считаются служебными, если их предмет относится к области деятельности нанимателя и при условии, что деятельность относится к служебным обязанностям автора либо при их создании работником были использованы опыт или средства нанимателя.

- правопреемнику автора, физического и юридического лица.

Автору объекта промышленной собственности принадлежат личные неимущественные и связанные с ними имущественные права. Право авторства является личным неимущественным правом и охраняется бессрочно. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо (ст. 7 Закона).

В законе оговорены условия предоставления правовой охраны изобретению. Изобретение в любой области техники предоставляется правовая охрана, если оно:

- относится к продукту или способу;
- является новым;
- имеет изобретательский уровень;
- промышленно применимо.

Изобретение является новым, если оно не является частью 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 сферах деятельности.

Патентообладатель может по договору уступить патент другому физическому или юридическому лицу, а также передать права на использование объектов промышленной собственности по лицензионному договору. Исключительное право патентообладателя на использование запатентованных объектов, а также право автора на вознаграждение переходят к другим лицам в порядке правопреемства, в том числе по наследству. Имущественные права, удостоверяемые патентом, могут быть предметом залога (ст. 11).

Не предоставляется правовая охрана:

- решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;
- объектам архитектуры (в том числе промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям), кроме малых архитектурных форм;
- печатной продукции как таковой;

- объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и иных подобных веществ (ст. 4).

#### **4.4 Право на нераскрытую информацию**

Статья 39.1 Соглашения ТРИПС предусматривает, что в процессе обеспечения охраны от недобросовестной конкуренции, предусмотренной статьей 10 Парижской конвенции по охране промышленной собственности, страны-участники Соглашения охраняют закрытую информацию. Гражданский кодекс именует такую информацию нераскрытой.

*Нераскрытой является информация, которая:*

- имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность;
- неизвестна третьим лицам;
- не имеет свободного доступа к ней на законных основаниях;
- охраняется ее обладателем принятием соответствующих мер от разглашения конфиденциальности.

Гражданский кодекс Республики Беларусь нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау), относит к объектам промышленной собственности (ст. 998 ГК). Три статьи о праве на защиту нераскрытой информации от незаконного использования выделены в самостоятельную гл. 66 ГК. Специального закона о праве на защиту нераскрытой информации в Республике Беларусь не принимали, поскольку это право не подлежит патентованию или регистрации. Нормы права о служебной или коммерческой тайне, содержащиеся в ст. 140 ГК, и правила гл. 66 ГК (ст. 1010-1012) вполне обеспечивают охрану и защиту нераскрытой информации от незаконного использования и нет необходимости принимать отдельный закон об этом объекте промышленной собственности.

Статья 1010 ГК к нераскрытой информации относит *техническую, организационную или коммерческую* информацию, в том числе секреты производства *ноу-хау*.

*К нераскрытой информации относятся самые разнообразные сведения, в том числе и такие, которые удовлетворяют* требованиям патентоспособности и могут патентоваться, но по каким-либо причинам не запатентованы. В быту нераскрытую информацию именуют по-разному: конфиденциальные сведения, секреты производства, торговые секреты, служебная тайна, ноу-хау и т.п. Только законодательством могут определяться сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну (сведения о юридических лицах, правах на имущество и сделках с ним, подлежащие государственной регистрации, сведения, подлежащие представлению в качестве государственной статистической отчетности и др.) (п. 3 ст. 1010 ГК).

Признание нераскрытой информации объектом права промышленной собственности вполне обосновано. Она, как и другие объекты права промышленной собственности, является *результатом интеллектуальной деятельности*. Ее использование дает возможность получить результат, подобный результату использования других объектов промышленной

собственности. Ее невозможно защищать такими же средствами, которые используются для защиты вещных прав и т.п.

Для охраны нераскрытой информации от незаконного ее использования *не требуется выполнения каких-либо формальностей* в отношении этой информации (ее регистрации, получения свидетельства и т.п.).

Лицо, незаконно получившее или распространившее нераскрытую информацию либо использующее ее, обязано возместить тому, кто правомерно обладает этой информацией, убытки, причиненные ее незаконным использованием (п. 1 ст. 1011 ГК). Если лицо, незаконно использующее нераскрытую информацию, получило ее от лица, которое не имело права ее распространять, о чем приобретатель информации не знал и не должен был знать, правомерный обладатель нераскрытой информации вправе потребовать от него возмещения убытков, причиненных использованием нераскрытой информации после того как добросовестный приобретатель узнал, что ее использование незаконно.

Работники, разгласившие служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе по контракту, и контрагенты, сделавшие это вопреки гражданско-правовому договору, также обязаны возместить причиненные убытки (ч. 2 п. 2 ст. 140 ГК).

Однако правомерный обладатель нераскрытой информации вправе потребовать от добросовестного приобретателя информации возмещения убытков, причиненных незаконным использованием ее, не за все время ее использования, а только за истекшее время, после того как добросовестный приобретатель узнал, что использование нераскрытой информации незаконно (п. 2 ст. 1011 ГК). *Добросовестным приобретателем* нераскрытой информации признается лицо, которое не знало и не должно было знать, что приобретает нераскрытую информацию от лица, не имеющего права ее распространять.

Правомерный обладатель нераскрытой информации вправе потребовать от того, кто ее незаконно использует, немедленного прекращения ее использования. Но суд может учесть интересы добросовестного приобретателя. Он может с учетом средств, израсходованных добросовестным приобретателем нераскрытой информации на ее использование, разрешить последнему дальнейшее использование нераскрытой информации на условиях возмездной исключительной лицензии.

Лицо, правомерно обладающее нераскрытой информацией, не имеет прав, аналогичных правам правообладателя патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, и не может требовать прекращения использования нераскрытой информации любым лицом.

Тот, кто самостоятельно и правомерно получил сведения, составляющие содержание нераскрытой информации, вправе использовать эти сведения независимо от прав обладателя соответствующей информации и не отвечать перед ним за такое использование (п. 4 ст. 1011 ГК). В принципе, одна и та же нераскрытая информация может быть объектом права промышленной собственности двух и более обладателей.

Нераскрытая информация может быть объектом лицензионного договора. Лицо, обладающее такой информацией, может передать все или часть сведений, составляющих содержание этой информации, другому лицу по лицензионному договору. Обязанности лицензиата по такому договору определены ч. 2 ст. 1012 ГК. Он, если в договоре не предусмотрено иное, обязан сохранять конфиденциальность информации и после прекращения лицензионного договора, если соответствующие сведения продолжают оставаться нераскрытой информацией.

#### **4.5 Международные соглашения о патентах**

В этой группе находятся четыре основных международных соглашения: Договор о патентной кооперации (19.06.1970г.), Страсбургское соглашение о международной патентной классификации (24.03.1971г.), Международную конвенцию по охране новых сортов растений (02.12.1961г.) и Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры (28.04.1977г.).

Патентование объектов промышленной собственности представляет собой достаточно сложную, длительную и дорогую процедуру, которая начинается с составления и подачи заявки на тот или иной объект промышленной собственности в Национальный центр интеллектуальной собственности. За подачу заявки заявитель должен уплатить пошлину.

Национальный центр интеллектуальной собственности осуществляет сначала предварительную или формальную экспертизу заявки на предмет ее соответствия требованиям правил составления, подачи и предварительной экспертизы заявки на выдачу патента, а затем патентную экспертизу или экспертизу по существу заявки в соответствии с правилами проведения патентной экспертизы заявки на выдачу патента. Если заявка удовлетворяет всем требованиям, принимается решение о выдаче патента, и заявка публикуется в официальном издании НЦИС, после чего выдается патент на объект промышленной собственности.

Выданный патент действителен лишь на территории Республики Беларусь. Если заявитель желает защитить свои права в другой стране, он должен подать заявку в патентное ведомство этой страны и пройти всю процедуру патентования сначала, включая уплату патентных пошлин. С целью упрощения, ускорения и удешевления этой процедуры был заключен Договор о патентной кооперации.

**Договор о патентной кооперации.** Работа над этим договором началась в 1966 году, когда Исполнительный комитет Парижского союза обратился с предложением исследовать возможность сокращения и удешевления процедур получения патентной защиты объектов промышленной собственности в разных странах Союза. В 1970 году международный Договор о патентной кооперации был принят на Вашингтонской дипломатической конференции.

Процедура договора облегчает и удешевляет начальную стадию зарубежного патентования путем подачи в любом государстве-участнике международной заявки на изобретение или полезную модель, в которой

указываются так называемые «указанные государства», т.е. те государства, в которых испрашивается охрана изобретения (ст. 4(1)). Таким образом, подача международной заявки приравнивается к подаче национальных заявок во всех «указанных государствах».

С 1978 по 1997 год по процедуре договора было подано 348245 международных заявок, что равносильно подаче более 2,5 млн. национальных заявок. К концу XX столетия количество заявок по процедуре РСТ приблизилось к 80 тысячам в год. Белорусскими изобретателями ежегодно патентуется 12016 изобретений по договору о патентной кооперации.

По требованию заявителя по его международной заявке проводится международная предварительная экспертиза. В этом требовании должны быть определены так называемые «выбранные государства», т.е. государства, в которых заявитель намеревается использовать результаты международной предварительной экспертизы (ст. 31). На этом заканчивается международная и начинается национальная фаза процедуры патентования. Перевод международной заявки на национальную фазу в указанных ведомствах должен быть сделан до истечения 20 месяцев с даты приоритета, а в выбранных ведомствах — до истечения 30 месяцев. Далее заявитель должен, как и при обычном патентовании, подбирать себе патентных поверенных, переводить заявку на языки национального делопроизводства и уплачивать национальные пошлины во всех выбранных государствах, однако предварительная международная экспертиза существенно снижает трудоемкость процедуры национального патентования.

**Страсбургское соглашение** о международной патентной классификации. Страсбургское соглашение является одним из четырех классификационных соглашений, находящихся под административным руководством ВОИС. Классификационные системы являются важнейшим инструментом института интеллектуальной собственности, имеющего дело с миллионами и десятками миллионов документов. Например, в конце прошлого столетия в мире насчитывалось более 40 миллионов патентов, в том числе около 4,4 миллиона действующих. Ежегодно подается около миллиона заявок на патенты. Ориентироваться в этом океане патентов, не имея системы их классификации, невозможно.

Насущная необходимость разработки единой патентной классификации привела к заключению 24 марта 1971г. Страсбургского соглашения о Международной патентной классификации (Соглашение о МПК).

МПК классифицирует всю область действия патентов на 8 разделов, 20 подразделов, 118 классов, 624 подкласса и более 67 тысяч классификационных групп. Символ МПК, состоящий из арабских цифр и латинских букв, указывается национальным патентным ведомством на каждом патентном документе.

В связи с непрерывным развитием техники и технологий и появлением новых классификационных групп МПК пересматривается каждые пять лет. Так, в течение 1980—2000-х гг. число классификационных групп по биотехнологиям возросло с 297 до 718, по медицине — с 839 до 1966 и т.д.

**Международная конвенция по охране новых сортов растений.** Выведение и распространение новых сортов растений играет весьма важную роль в повышении производительности сельскохозяйственного производства.

Следовательно, новые и улучшенные сорта растений должны быть доступны растениеводам как можно скорее. При этом следует учитывать интересы селекционеров, так как выведенные ими сорта часто обладают способностью к самовоспроизводству, поэтому небольшое количество посадочного материала выведенного сорта растения делает его доступным для всех.

Поэтому в 1930г. в США впервые стали выдавать патенты на растения, а в 1961г. была принята международная конвенция. Страны-участницы Конвенции образовали Международный союз защиты новых сортов растений.

Конвенция стала первым международным соглашением в сфере охраны авторских прав на новые виды растений. Положения Конвенции распространяются на все ботанические виды и разновидности растений. Законодательство Республики Беларусь предусматривает принятие необходимых мер по реализации положений Конвенции. Мировое сообщество продолжает активно работать над новыми соглашениями по охране биологических объектов. Вторым международным соглашением в этой области стал Будапештский договор.

**Будапештский договор** о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры. Как известно, одним из условий выдачи патента является возможность воспроизведения запатентованного объекта. Поэтому в патентной заявке должна быть раскрыта суть предлагаемого объекта таким образом, чтобы любой специалист в данной области мог воспроизвести его самовольно, без помощи автора патента.

Это требование оказывается практически невыполнимым, если объектом патентования является микроорганизм. В этом случае лицо, нуждающееся в использовании запатентованного микроорганизма, должно получить его культуру в организации, где осуществляется хранение или депонирование образца этого микроорганизма. Очевидно, такая организация должна иметь подходящие условия для хранения такого образца.

С целью регулирования процедуры депонирования был принят Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры. Суть договора состоит в том, что заявитель, претендующий на патентование микроорганизма, может хранить всего один образец такого микроорганизма в одном из специализированных учреждений, приспособленных для этих целей, что позволяет затем беспрепятственно подавать патентные заявки во все государства-участники Будапештского договора. На начало 2001 года было 33 международных органа по депонированию, в том числе шесть из них в Соединенном Королевстве, по три в России и Республике Корея, по два в США, Китае, Польше и Италии и по одному в 13 других странах.

Республика Беларусь также имеет два научных учреждения, которые могут стать международными органами по депонированию. Это Институт микробиологии НАН Беларуси (коллекция непатогенных микроорганизмов) и Белорусский НИИ эпидемиологии и микробиологии (коллекция вирусов и бактерий).

## **ТЕМА 5. ПАТЕНТНЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ**

### *План*

5.1 Подача заявки на выдачу патента. Ее состав.

5.2 Экспертиза патентным органом заявки на выдачу патента на изобретение.

5.3 Экспертиза заявки на выдачу патента на полезную модель.

5.4 Заявка на выдачу патента на промышленный образец.

5.5 Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца.

5.6 Срок действия патента.

5.7 Недействительность патента.

### **5.1 Подача заявки на выдачу патента. Ее состав**

Заявка на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец (далее - заявка) подается в *патентный орган* автором, нанимателем при наличии изложенных выше условий, физическим или юридическим лицом, которому автор или наниматель передали на договорной основе свое право на подачу заявки или к которому оно перешло по наследству.

Заявка может быть передана через *патентного поверенного*, зарегистрированного в патентном органе. Положение о патентных поверенных утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 11 марта 1998 г № 379. Физические лица, проживающие за пределами Республики Беларусь, или иностранные юридические лица, имеющие постоянное местонахождение в зарубежных странах, ведут в Республике Беларусь дела по получению патентов на изобретения, промышленные образцы и поддержанию их в силе через патентных поверенных, зарегистрированных в патентном органе.

Заявка на выдачу патента на изобретение должна относиться к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел (требование единства изобретения).

Заявка на выдачу патента на полезную модель должна относиться к одной полезной модели или группе полезных моделей, связанных между собой так, что они образуют единый творческий замысел (требование единства полезной модели).

Заявка на выдачу промышленного образца должна относиться к одному промышленному образцу и может включать его варианты.

Как заявка на изобретение, так и заявка на полезную модель *должны содержать*:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (соавторов) изобретения и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также его (их) места жительства и места нахождения;

- описание объекта патентования, раскрывающее его с полнотой, достаточной для его осуществления;

- формулу объекта патентования, выражающую его сущность и полностью основанную на его описании;

- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;
- реферат;
- доверенность (в случае подачи заявки патентным поверенным).

*Заявка на выдачу патента на промышленный образец должна содержать:*

- заявление о выдаче патента с указанием автора (соавторов) промышленного образца и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их места жительства и места нахождения;
- комплект фотографий изделия (макета, рисунка), дающих полное и детальное представление о внешнем виде изделия;
- описание промышленного образца, включающее совокупность его существенных признаков;
- чертежи общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;
- доверенность (в случае подачи заявки патентным поверенным).

К каждой из названных заявок прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или освобождение от уплаты пошлины либо наличие оснований для уменьшения ее размера.

Требования к заявкам на получение патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец устанавливаются патентным органом.

Правила составления и подачи заявки на промышленный образец утверждены приказом Государственного патентного комитета Республики Беларусь от 29 мая 1997 г., а Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на изобретение и Правила составления заявки на выдачу патента на полезную модель - приказом того же Государственного комитета от 25 апреля 1998 г. № 21.

## **5.2 Экспертиза патентным органом заявки на выдачу патента на изобретение**

Заявка на выдачу патента на изобретение подлежит предварительной (формальной) экспертизе и патентной экспертизе (экспертизе по существу), (ст. 18 Закона от 16 декабря 2002г.).

*Предварительная экспертиза* заявки проводится в трехмесячный срок с даты ее поступления в патентный орган. В ходе этой экспертизы проверяется наличие в заявке документов, которые она должна содержать, соблюдение установленных к ним требований, и рассматривается вопрос, относится ли заявленное изобретение к ОПС, охраняемым законом. При необходимости заявителю может быть предложено внести уточнения в заявку в течение двух месяцев после получения запроса. В этом случае срок проведения экспертизы соответственно продлевается. Если необходимые уточнения не внесены в установленный срок либо не представлены документы, отсутствующие на дату поступления заявки, то последняя не принимается к рассмотрению, о чем заявитель уведомляется. Если же будет установлено, что заявленное

изобретение не относится к объектам, охраняемым законом, принимается решение об отказе в выдаче патента, о чем заявитель уведомляется. Заявитель в течение двух месяцев, с даты получения такого решения, имеет право подать возражение в патентный орган. Решение по возражению принимается в течение месяца со дня его поступления.

При положительном результате предварительной экспертизы заявитель уведомляется о приеме заявки к рассмотрению и установлении *приоритета изобретения*, если он не испрашивает конвенционный приоритет по дате поступления в патентный орган более ранней заявки или дополнительных материалов к ней. Но для решения вопроса о выдаче патента на изобретение должна быть проведена *патентная экспертиза*, которая именуется *отсроченной*. Она применяется почти во всех западноевропейских странах, Японии, Китае, используется при выдаче европейского патента.

Патентный орган по истечении 18 месяцев с даты поступления заявки публикует сведения о ней. Их состав определяет патентный орган. По ходатайству заявителя этот орган может опубликовать сведения о заявке до истечения 18 месяцев со дня ее поступления. Такая публикация должна быть осуществлена в срок до шести месяцев, с даты поступления ходатайства о публикации. Публикацией заявки всем сообщается о сущности предполагаемого изобретения, и любое лицо вправе ознакомиться с ее материалами. Каждый может сравнить свою заявку с уже опубликованными заявками и учесть заинтересованность возможных покупателей лицензий, если патент будет выдан.

Заявитель опубликованной заявки получает *временную правовую охрану* в объеме формулы изобретения. Если впоследствии заявитель получит патент, физическое или юридическое лицо, использующее заявленное изобретение с даты публикации заявки до даты регистрации изобретения в Реестре изобретений, уплачивает патентообладателю после получения патента на изобретение денежную компенсацию. Ее размер определяется соглашением сторон. При этом ускоряется процесс обмена научно-технической информацией, что способствует процессу развития научно-технической мысли.

В течение трех лет с даты поступления заявки в патентный орган, заявитель либо любое заинтересованное лицо может подать ходатайство о проведении патентной экспертизы. В случае непоступления такого ходатайства в указанный срок заявка считается отозванной.

*Правила проведения патентной экспертизы заявки на выдачу патента на изобретение утверждены приказом Государственного патентного комитета от 17 сентября 1999 г. № 3.*

В ходе патентной экспертизы заявки на выдачу патента на изобретение проверяется патентоспособность изобретения и устанавливается приоритет изобретения, если он не был установлен при проведении предварительной экспертизы.

По результатам патентной экспертизы патентный орган принимает решение о выдаче патента или об отказе в его выдаче. Заявитель вправе ознакомиться с материалами, используемыми при проведении экспертизы.

Копии противопоставляемых заявке материалов могут быть затребованы заявителем в двухмесячный срок с даты получения решения по заявке.

При несогласии заявителя с решением патентной экспертизы он имеет право в трехмесячный срок с даты получения решения или затребованных им копий противопоставленных заявке материалов обратиться в патентный орган с ходатайством о проведении повторной экспертизы, которая осуществляется в течение шести месяцев со дня поступления ходатайства заявителя.

При несогласии с решением предварительной или патентной экспертизы заявитель вправе в трехмесячный срок со дня получения решения или затребованных им копий противопоставленных материалов подать мотивированную жалобу в Апелляционный совет патентной экспертизы при патентном органе. Положение об Апелляционном совете утверждено приказом Министра образования и науки Республики Беларусь от 12 декабря 1995 г. № 462, а Правила подачи жалоб, возражений и их рассмотрения Апелляционным советом патентной экспертизы при патентном органе Республики Беларусь – постановлением Государственного патентного комитета от 17 мая 2001 г. № 1. Жалоба должна быть рассмотрена в четырехмесячный срок со дня ее получения. По сложным заявкам этот срок может быть продлен по согласованию с заявителем. Решение Апелляционного совета может быть обжаловано заявителем в суд в течение одного года со дня его принятия. Жалоба рассматривается Судебной коллегией по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь в составе трех судей. Суд по результатам рассмотрения жалобы выносит решение, которое обжалованию в кассационном порядке не подлежит (ст. 359-360 ГПК).

### **5.3 Экспертиза заявки на выдачу патента на полезную модель**

Заявка на полезную модель не публикуется. Ее экспертиза осуществляется патентным органом в течение двух месяцев с даты поступления заявки в соответствии с Законом от 16 декабря 2002 г. и Правилами составления и подачи заявки на полезную модель. В отличие экспертизы на патентоспособность изобретения проверка соответствия заявленной полезной модели условиям патентоспособности не осуществляется. Патент выдается под ответственность заявителя без гарантии действительности.

Если в результате экспертизы заявки будет установлено, что заявка оформлена на предложение, которое не относится к объектам полезной модели, принимается решение об отказе в выдаче патента. Если же будет установлено, что заявка подана на предложение, относящееся к объектам полезной модели, все необходимые документы имеются и оформлены правильно, принимается решение о выдаче патента. О положительном решении экспертизы и установлении приоритета заявитель уведомляется.

По заявке, оформленной с нарушением требований к документам, заявителю направляется запрос с предложением в двухмесячный срок с даты получения запроса представить исправленные или отсутствующие документы. Если заявитель в указанный срок не выполнит это требование или не

представит ходатайство о продлении установленного срока, заявка признается отозванной. Дополнительные материалы в части, изменяющей сущность заявления полезной модели, не принимаются во внимание при рассмотрении заявки и могут быть оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки.

Заявитель (патентообладатель) в течение трех лет с даты поступления заявки в патентный орган имеет право подать ходатайство о проведении патентной экспертизы с целью преобразования заявки (патента) на полезную модель в заявку на изобретение. Если будет вынесено положительное решение о выдаче патента на изобретение, действие патента на полезную модель прекращается, а действие патента на изобретение исчисляется с даты поступления заявки на полезную модель в патентный орган.

Любое лицо вправе ознакомиться с материалами заявки после публикации сведений о выдаче патента на полезную модель.

#### **5.4 Заявка на выдачу патента на промышленный образец**

Заявка, принятая к рассмотрению, не публикуется. В месячный срок с даты поступления заявки патентный орган извещает заявителя о принятии заявки к рассмотрению, либо о необходимости дополнения ее недостающими материалами, либо об отказе принятия заявки к рассмотрению. В последнем случае заявитель в течение двух месяцев с даты получения извещения имеет право подать в патентный орган возражение, решение по которому принимается в течение месяца со дня его получения. Экспертиза по существу проводится сразу же после принятия заявки к рассмотрению.

По результатам экспертизы принимается решение о выдаче или об отказе в выдаче патента. В случае несогласия с решением экспертизы заявитель вправе подать мотивированную жалобу в Апелляционный совет патентной экспертизы при патентном органе в трехмесячный срок со дня получения решения или затребованных копий противопоставленных заявке материалов. Жалоба должна быть рассмотрена в четырехмесячный срок со дня ее получения. Решение по ней может быть обжаловано в Судебную коллегия по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь в течение одного года со дня его получения.

Объекты промышленной собственности, содержащие сведения, разглашение которых может нанести ущерб безопасности Республики Беларусь, должны быть засекречены в порядке, установленном законодательством, и не могут быть запатентованы в зарубежных странах. Заявки на получение патентов в соответствии с международными договорами, действующими для Республики Беларусь, подаются непосредственно в патентный орган, если иное не установлено в соответствии с нормами этих международных договоров.

## **5.5 Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца**

Изобретения, полезные модели, промышленные образцы регистрируются патентным органом соответственно в Реестре изобретений, Реестре полезных моделей, Реестре промышленных образцов.

В течение шести месяцев с даты регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца патентный орган при условии уплаты заявителем пошлины за выдачу патента осуществляет в своем официальном бюллетене публикацию сведений о патенте. В этих сведениях *указываются*:

- автор, если он не отказался быть упомянутым в патенте;
- патентообладатель;
- название объекта промышленной собственности, дата приоритета, формула изобретения, полезной модели, совокупность существенных признаков промышленного образца, изображение промышленного образца;
- другие необходимые сведения, определяемые патентным органом.

Патент выдается после внесения сведений об объекте в соответствующий реестр и публикации сведений о патенте. При наличии нескольких лиц, на имя которых испрашивается патент, им выдается один патент. Не признаются соавторами лица, не внесшие личного творческого вклада в создание объекта промышленной собственности, а оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь либо способствовавшие оформлению права на объект промышленной собственности и использованию его. Если в процессе экспертизы установлено что на тождественные изобретения на одну и ту же дату приоритета подано несколько заявок, то с согласия заявителей им выдается один патент. При не достижении согласия патент не выдается до решения вопроса в судебном порядке (ч. 10 и 11 ст. 17, ч. 2 ст. 22 Закона от 16 декабря 2002г.).

За подачу заявки на изобретение, полезную модель промышленный образец, поддержание их в силе, а также совершение иных юридически значимых действий, связанных с патентом, взимается пошлина. Перечень действий, за совершение которых взимаются пошлины, их размер, сроки уплаты, а также основания для освобождения от уплаты пошлины, уменьшения их размера или возврата пошлин установлены Положением о патентных пошлинах и сборах.

## **5.6 Срок действия патента**

Патент действует с даты поступления заявки в патентный орган и сохраняет силу при *условии соблюдения требований* законодательства:

- патент на изобретение – в течение двадцати лет. Если для применения средства, в котором использовано изобретение, требуется получение разрешения уполномоченного органа в соответствии с законодательством, срок действия патента на это изобретение продлевается патентным органом по ходатайству патентообладателя не более чем на пять лет;
- патент на полезную модель – в течение пяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя,

но не более чем на три года;

- патент на промышленный образец – в течение десяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет.

Действие патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец *прекращается досрочно*:

- на основании заявления патентообладателя, поданного в патентный орган. Основания подачи такого заявления могут быть различными, например, изобретение устарело, нет перспективы продать лицензию, нет интереса платить пошлины;

- при неуплате в установленный срок годовой пошлины за поддержание патента в силе. Фактически это молчаливый отказ от патента без подачи заявления в патентный орган, поскольку, если пошлина за поддержание патента в силе за очередной год, увеличенная на 50 %, не внесена в течение льготного срока (в течение шести месяцев со дня наступления очередного неоплаченного года действия патента), исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец утрачивается, а патент аннулируется со дня неуплаты в установленный срок пошлины.

Интересы владельцев лицензии в обоих случаях защищаются в соответствии с договором о проданных лицензиях на запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец;

- при признании патента недействительным.

Охрана изобретения, полезной модели, промышленного образца действует с даты подачи заявки в патентный орган. Защита прав может быть осуществлена лишь после выдачи патента. В случае отказа в выдаче патента охрана считается ненаступившей.

### **5.7 Недействительность патента**

Патент на изобретение, полезную модель в течение всего срока его действия может быть признан *недействительным полностью или частично* в случаях:

- неправомерной выдачи патента, вследствие нарушения требования патентоспособности;

- наличия в формуле изобретения, полезной модели признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах заявки, т.е. имеет место расхождение между описанием изобретения и его формулой;

- неправомерное указание в патенте автора (соавторов) или патентообладателя (патентообладателей).

Патентный орган публикует в официальном бюллетене сведения о признании патента недействительным (ст. 33 Закона от 16 декабря 2002г.).

Любой гражданин или юридическое лицо в течение шести месяцев с даты публикации сведений о патенте может подать возражение против выдачи патента в Апелляционный совет по указанным основаниям. Возражение должно быть рассмотрено в течение шести месяцев с даты его поступления. По истечении шести месяцев с даты публикации сведений о патенте или при

несогласии с решением, принятым Апелляционным советом, оспаривание выданного патента или решения о его аннулировании осуществляется в Верховном Суде Республики Беларусь.

Признание патента недействительным означает, что он считается таковым с самого начала, т.е. с момента поступления заявки в патентное ведомство, и влечет недействительность всех соглашений, связанных с уступкой прав по использованию изобретения. Отчуждатель патентных прав обязан возратить приобретателям таких прав все полученное им, если иное не было предусмотрено договором. В отличие от признания патента недействительным прекращение действия патента по другим основаниям означает, что он не будет действовать только на будущее.

Патентный орган публикует в официальном бюллетене сведения о досрочном прекращении действия патента.

Если действие патента было прекращено вследствие неуплаты в установленный срок годовой пошлины за поддержание патента в силе и не истек срок действия патента, то по ходатайству патентообладателя действие такого патента может быть восстановлено патентным органом при условии уплаты задолженности по пошлине и пошлины за подачу такого ходатайства в установленном размере.

## **ТЕМА 6. ВВЕДЕНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ГРАЖДАНСКИЙ ОБОРОТ**

### *План*

6.1 Общие положения о правах на объекты интеллектуальной собственности.

6.2 Личные неимущественные права автора.

6.3 Использование нематериальных активов в экономическом обороте предприятия.

6.4 Бухгалтерский учет объектов нематериальных активов.

6.5 Рыночная оценка объектов интеллектуальной собственности.

6.6 Методы оценки.

### **6.1 Общие положения о правах на объекты интеллектуальной собственности**

Основу имущественных прав составляют **право использования и право распоряжения использованием** объекта интеллектуальной собственности, состоящие в возможности выдачи правообладателем разрешений третьим лицам использовать принадлежащий ему объект в форме отчуждения (уступки), права использования (то есть полной передачи его другому лицу с прекращением соответствующего права прежнего правообладателя) либо в форме выдачи разрешения (лицензии) на такое использование объекта (прежний правообладатель при этом сохраняет свое право хотя бы частично). В условиях рыночной экономики имущественные права на объекты интеллектуальной собственности можно рассматривать как товар особого рода, который можно отчуждать в товарно-денежной форме, что открывает перед

творцами интеллектуальных ценностей целый "лабиринт возможностей". При этом и правообладатели, и добросовестные пользователи стремятся не к "условной" свободе, обеспечиваемой неточностью и пробельностью правовых формулировок, а к четкой правовой модели взаимодействия друг с другом и с органами государства.

Авторское право исторически возникло как специфическое средство правовой охраны интересов издателей и книготорговцев. Издатель всегда оставался главным партнером писателя. Во многом авторское право и сейчас остается "правом издателей" более чем "правом авторов", защищая интересы издательства через защиту интересов автора. Для реализации результата творческой деятельности чаще всего необходимо наличие определенной организации, принимающей на себя, в расчете на соответствующие доходы, доведение этого результата до тех, для кого он предназначен: читателя, зрителя, слушателя. Исключительное право автора передается такой организации по соответствующему договору с издательством, киностудией, студией звукозаписи и т.п. Условия таких договоров призваны охранять права автора, обеспечивать справедливую оценку его вклада в производственную, культурную, социальную жизнь общества. Возможность передачи имущественных авторских прав не только отвечает интересам организаций-пользователей, но и укрепляет всю систему авторских прав, повышает ее значение, что косвенно улучшает социальное положение самих авторов.

Подавляющее большинство авторских произведений создается в рамках выполнения служебных обязанностей. Авторское право на это "служебное" произведение сохраняется. В Беларуси "первоначальное право" на служебные произведения (изобретения) возникает у работодателя, который может определять его судьбу по своему усмотрению. По сути дела, в отношении служебного произведения права автора (имущественные авторские права) автоматически превращаются в право работодателя.

Внедоговорное противоправное использование (нарушение) прав интеллектуальной собственности имеет место при любом несанкционированном использовании ее объектов третьими лицами, кроме установленных законом случаев свободного (с выплатой или без выплаты) вознаграждения (компенсации) правообладателю. Исключения объясняются обычно задачами содействия культурному развитию, научно-техническому прогрессу, необходимостью решения социальных проблем, выполнения международных обязательств. Так, статья 5 Парижской конвенции предусматривает "свободное использование запатентованных объектов в транспортных средствах, временно или случайно находящихся на территории, где они пользуются правовой охраной". Бездоговорное использование объектов промышленной собственности возможно по решению Правительства Республики Беларусь в интересах национальной безопасности, но с выплатой патентообладателю соразмерной компенсации. Таким образом, "обширность" допускаемых законодательством исключений свидетельствует о *нецелесообразности характеристики прав на результаты интеллектуальной деятельности как прав исключительных, направленных на "запрет"*

*использования соответствующих объектов. Наиболее приемлемым представляется подход, принятый в отношении права собственности, обеспечивающей своему обладателю максимальные возможности для эксплуатации объекта с учетом законодательно установленных ограничений.*

В таком сложном правовом конгломерате, который представляет собой интеллектуальная собственность, личные неимущественные права (которые только и могут быть признаны исключительными), несомненно, играют очень важную роль. Трудно себе представить без личных неимущественных прав авторское право, для которого характерна связь с личностью создателя и более высокий уровень социального начала, чем для патентного. Неслучайно первоначально теория исключительных прав возникла именно в сфере авторского права. Согласно статье 4 есть "Упоминание изобретателя в патенте" Парижской конвенции "...изобретатель имеет право быть названным в качестве такового в патенте". Автор селекционного достижения имеет право определять его название.

Однако "определяющее" значение для характеристики любого правового явления имеет основная цель, которая может и должна быть достигнута при осуществлении правового регулирования. Для права интеллектуальной собственности такой целью, несомненно, является обеспечение нормального, устойчивого экономического оборота, хозяйственного использования результатов интеллектуальной деятельности. Понятие исключительных прав решению данной задачи не соответствует.

## **6.2 Личные неимущественные права автора**

Личными неимущественными правами автора произведения науки, литературы и искусства являются права: авторства, на авторское имя, на защиту репутации, на обнародование произведения и на его отзыв, на опубликование.

**Право авторства** – это юридически обеспеченная возможность творца произведения считать себя автором произведения и требовать от всех других лиц, чтобы они не посягали на это право. Это право может принадлежать только лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности. Оно неотчуждаемо и непередаваемо, не переходит по наследству. Если результат создан совместным творческим трудом двух или более лиц, они признаются соавторами.

**Право на авторское имя** – это право автора использовать или разрешать другим лицам использовать произведение под своим подлинным именем, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно). Автор вправе требовать, чтобы при любом использовании его произведения (издании, публичном исполнении, цитировании, передаче по радио и т.д.) было указано его имя. Он может требовать, чтобы при использовании произведения его имя не искажалось.

Право авторства является личным неимущественным правом и может принадлежать только лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо. В отношении отдельных объектов интеллектуальной

собственности законодательством может быть ограничен круг лиц, которые признаются соавторами произведения в целом.

**Право на защиту репутации автора** – это право требовать, чтобы его произведение использовалось без всяких искажений и иных посягательств. Не допускается без согласия автора вносить какие-либо изменения в самое произведение, его название и имени автора. Без согласия автора нельзя при издании произведения снабжать его предисловиями, послесловиями, иллюстрациями, комментариями и т.п. Право на защиту неприкосновенности произведения неограничено. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве, имеет право изъять за свой счет из гражданского оборота ранее изготовленные экземпляры.

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием автора произведения и источника заимствования в научных, исследовательских, учебных и иных целях; использование отрывков из правомерно опубликованных произведений в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера; воспроизведение в газетах, сообщении для всеобщего сведения опубликованных в газетах и журналах статей по актуальным вопросам при условии, что такие воспроизведения, сообщения для всеобщего сведения не запрещены автором, что предусмотрено ст. 19, 20, 21 Закона Республики Беларусь от 11 августа 1998 г. «Об авторском праве и смежных правах». Право на обнародование произведения и его отзыв в обеспеченной нормами права возможности автора решить вопрос, готово ли его произведение для представления на суд общественности, когда где и каким способом оно может быть оглашено. При этом автору предоставлено право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве, также он имеет право изъять за свой счет из гражданского оборота ранее изготовленные экземпляры.

**Право автора на опубликованные произведения** – это обеспеченная законодательством возможность выпускать в обращение экземпляры обнародованного произведения в соответствующем количестве экземпляров.

Личным неимущественным правом автора изобретения, полезной модели, промышленного образца, топологии интегральной микросхемы, селекционного достижения является право **авторства и право на авторское имя**. Личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы.

Если результат создан совместным творческим трудом двух или более лиц, они признаются соавторами, независимо от того, образует ли созданное в соавторстве произведение одно неразрывное целое (неразделенное соавторство) или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (раздельное соавторство). Каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено по соглашению между ними. Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно.

Соавторство признается недействительным, если оно навязано лицом, от которого, так или иначе, зависит использование произведения. Не порождает соавторства оказание автору технической, организационной или материальной помощи либо способствование оформлению прав на объект интеллектуальной собственности, либо его опубликованию. Не порождает соавторства высказанная идея. Споры об авторстве или соавторстве решаются в судебном порядке.

Автору (соавторам) объекта интеллектуальной собственности принадлежит исключительное право осуществлять или разрешать осуществление имущественных прав. Автор вправе передать осуществление своих имущественных прав другим лицам.

*Автору произведения науки, литературы и искусства предоставлено исключительное право:*

- воспроизводить произведения;
- распространять оригинал или экземпляры произведения посредством продажи или иной передачи права собственности;
- прокат оригиналов или экземпляров компьютерных программ, баз данных, аудиовизуальных произведений, нотных текстов музыкальных произведений и произведений, воплощенных в фонограммах, независимо от права собственности на оригинал или экземпляры указанных произведений (право на прокат);
- импортировать экземпляры произведения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения автора или иного обладателя авторских прав;
- публично показывать оригинал или экземпляр произведения (право на публичный показ);
- публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- передавать произведение в эфир;
- иным образом сообщать произведение для всеобщего сведения;
- переводить произведения на другой язык;
- перерабатывать или иным образом перерабатывать произведение.

Автор имеет право на авторское вознаграждение за каждый вид использования произведения. Автору произведения изобразительного искусства, оригинал рукописи писателей и композиторов принадлежит право следования. Его суть состоит в том, что в каждом случае публичной перепродажи произведения или оригинала рукописи, о которых идет речь, через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон и т.д. автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере пяти процентов перепродажной цены. Право следования является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону или по завещанию на срок действия авторского права.

### **6.3 Использование нематериальных активов в экономическом обороте предприятия**

**Активы юридического лица** — это «собственность в различной форме (недвижимость, машины и оборудование, кредитные требования, ценные бумаги и

т.д.), все, что имеет денежную оценку в соответствии с нормами бухгалтерского учета.

Очевидно, что в данном определении речь идет о вещах, собственники которых обладают вещным правом на перечисленные и многие другие материальные объекты. Поскольку объекты интеллектуальной собственности составляют значительную часть активов предприятий и организаций, необходим механизм учета этих нематериальных объектов совместно с материальными в рамках бухгалтерского учета одной и той же организации.

С этой целью в бухгалтерский учет введено понятие «материальные активы», то есть такие хозяйственные средства, которые не обладают физическим содержанием, но представляют для предприятия определенную стоимость, могут быть использованы в его экономическом обороте и приносят или способны приносить предприятию доход.

Согласно белорусскому законодательству, *бухгалтерскому учету в качестве нематериальных активов подлежат объекты, обладающие следующими признаками:*

- признаки, отличающие его от других аналогичных объектов;
- объект не должен иметь материально-вещественную (физическую) форму;
- объект должен использоваться в деятельности организации;
- он должен обладать способностью приносить организации в настоящем или будущем экономические выгоды;
- срок полезного использования объекта не должен быть менее 12 месяцев;
- стоимость объекта должна быть измерена с достаточной надежностью и необходимо представить документальное подтверждение затрат, связанных с его созданием или приобретением;
- обязательно наличие документов, подтверждающих права правообладателя.

Отсутствие любого из указанных признаков не позволяет учесть объект в составе нематериальных активов.

***К нематериальным активам для целей бухгалтерского учета в Республике Беларусь относятся принадлежащие владельцу имущественные права:***

- на объекты промышленной собственности (ст. 998 ГК);
- на произведения науки, литературы и искусства, а также на программы для ЭВМ и компьютерные базы данных (ст. 993 ГК);
- на объекты смежных прав (ст. 994 ГК);
- на использование объектов интеллектуальной собственности, вытекающих из лицензионных и авторских договоров;
- на пользование природными ресурсами, землей;
- прочие имущественные права (лицензии на осуществление вида деятельности, лицензии на осуществление внешнеторговых и котируемых операций, лицензии на использование опыта специалистов, права доверительного управления имуществом).

На бухгалтерский учет как объекты нематериальных активов могут быть также поставлены такие ноу-хау как результаты научно-исследовательских, опытно-конструкторских и опытно-технологических работ, если:

- возможно промышленное освоение соответствующего объекта промышленной собственности, составляющего предмет данной разработки;
- объект может быть использован разработчиком путем освоения его промышленного производства;
- объект может быть передан по лицензионному или авторскому договору;
- подтверждены и определены затраты по созданию объекта промышленной собственности и доведению до промышленного использования;
- определены будущие доходы от реализации или использования данного объекта.

К нематериальным активам не относятся и не являются объектами начисления амортизации активы, предусмотренные пунктом 18 Положения о порядке начисления амортизации основных средств и нематериальных активов, такие как:

- интеллектуальные и деловые качества персонала организации, его квалификация и способность к труду, поскольку они неотделимы от своих носителей и не могут быть использованы без них;
- незаконченные и/или неоформленные в установленном законодательством порядке научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы;
- финансовые инструменты срочного рынка, предоставляющие право на осуществление конкретной сделки на определенных условиях;
- организационные расходы (осуществленные в процессе приватизации и акционирования организации, при государственной регистрации или перерегистрации организации, и другие расходы, являющиеся организационными в соответствии с законодательством);
- стоимость деловой репутации организации (гудвилл). В состав нематериальных активов организации *также не включаются* экземпляры произведений науки, литературы, искусства, программы для ЭВМ, базы данных, приобретаемые и используемые для собственного потребления. Последние отражаются в составе текущих расходов (научно-техническая информация на любых носителях) или в составе расходов будущих периодов (компьютерные программы и базы данных), а также в составе основных средств, если компьютерная программа или база данных входят в состав приобретаемого объекта основных средств либо как библиотечные фонды.

*Главной целью* коммерческого использования объектом нематериальных активов в экономическом обороте предприятий является получение прибыли. В практической деятельности субъектов хозяйствования использование объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов проявляется в следующих формах:

- внесение стоимости объекта интеллектуальной собственности в уставный капитал субъекта хозяйствования;

- залог прав на объект интеллектуальной собственности;
- передача прав по лицензии;
- уступка прав на объект интеллектуальной собственности;
- сдача в аренду объекта интеллектуальной собственности;
- использование объекта в собственном производстве.

*Под коммерческим использованием* объектов интеллектуальной собственности понимаются любые операции, которые либо используют эти объекты в экономическом обороте предприятя, либо открывают такую возможность в будущем.

Использование результатов интеллектуальной деятельности в экономическом обороте предприятия начинается с момента их включения в состав активов, т.е. с постановки на бухгалтерский учет в качестве объектов нематериальных активов. До тех пор, пока результаты интеллектуального труда используются в технологической и организационной сферах, без включения их в состав активов, нет необходимости проводить их стоимостную оценку. Но экономические отношения, сложившиеся между субъектами хозяйствования, с одной стороны, и между субъектами хозяйствования и органами государственного управления — с другой, заставляет предприятия все чаще обращаться к стоимостной оценке результатов интеллектуальной деятельности. В соответствии с действующим белорусским законодательством существу ряд случаев, когда оценка объектов интеллектуальной собственности необходима:

- внесение стоимости ОИС в уставный капитал субъекта хозяйствования;
- постановка на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов;
- уступка прав на ОИС;
- передача прав на использование ОИС на лицензионной основе;
- разгосударствление и приватизация государственной собственности;
- ликвидация предприятий;
- залог ОИС.

Факторами, определяющими коммерческую цену объекта интеллектуальной собственности, являются:

- конъюнктура рынка интеллектуальной собственности в момент продажи (передачи) объекта;
- научно-производственная стратегия приобретающего объект предприятия;
- финансовое положение приобретающей и передающей сторон;
- личная договоренность обеих сторон.

Основными тенденциями, определяющими возрастающее значение идентификации и учета объектов интеллектуальной собственности, являются:

- необходимость получения максимальной финансовой отдачи от капиталовложений в создание объектов интеллектуальной собственности на фоне стабильной рентабельности материальных активов и их быстрого морального старения;
- глобализация мировых хозяйственных, деловых, торговых и научных связей, способствующая ускорению распространения новаций и

оборачиваемости объектов интеллектуальной собственности;

- постоянный рост наукоемкости производства, замещение и вытеснение материальных составляющих производства (энергия, материалы) нематериальными (знания, информация, реклама) в стоимости продукции;

- необходимость повышения корпоративной конкурентоспособности за счет использования в рекламе и маркетинге таких объектов промышленной собственности как товарные знаки, торговые марки, фирменные обозначения и т.п.;

- широкое распространение неценовых методов конкуренции путем использования новейших научно-технических разработок, повышающих качество продукции или создающих не существовавшие до того товары, формирующие новые потребительские пристрастия и свободные рыночные ниши;

- разработка новых интенсивных корпоративных стратегий использования человеческого капитала как основы роста и развития фирм взамен экстенсивных методов наращивания основных производственных фондов и привлечения заемного финансового капитала;

- необходимость и неизбежность психологической перестройки аппарата управления, признания факта приоритетности интеллектуального капитала перед всеми другими средствами развития фирмы, а также необходимость разработки методов учета и приемов управления нематериальными активами.

Экономическая сущность операций с нематериальными активами имеет два взаимосвязанных аспекта:

1. возврат средств, затраченных на создание объектов интеллектуальной собственности;

2. замещение материальных активов нематериальными.

Существует два основных способа возврата средств, затраченных на создание объекта интеллектуальной собственности. *Первый способ* — это возврат средств через амортизацию объекта интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов аналогично возврату стоимости оборудования, материалов, заработной платы, электроэнергии.

*Второй способ* — продажа права на объект интеллектуальной собственности в различной форме (уступка прав, исключительная или неисключительная лицензия и т.п.).

В этом случае право на использование объекта интеллектуальной собственности само выступает в качестве конечного продукта, его стоимость реализуется лицензиаром в цене лицензии, а лицензиат ставит этот приобретенный объект интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет и возвращает затраты на приобретение по первому варианту, то есть через цену конечной продукции.

Что касается замещения материальных активов нематериальными, то этот процесс представляет собой постепенное увеличение доли нематериальных активов в активах предприятий и организаций вследствие использования технических и организационных нововведений, способствующих уменьшению расходования материальных ресурсов.

## 6.4 Бухгалтерский учет объектов нематериальных активов

Основными задачами бухгалтерского учета нематериальных активов являются достоверное и полное:

- формирование информации, отражающей движение (поступление, выбытие, получение (передача) прав по лицензионным или авторским договорам) объектов нематериальных активов в организации;
- формирование на счетах бухгалтерского учета первоначальной стоимости;
- отражение в бухгалтерском учете амортизации нематериальных активов;
- определение результатов реализации и прочего выбытия нематериальных активов.

Единицей бухгалтерского учета нематериальных активов является инвентарный объект, который определяется как совокупность имущественных прав, возникающих из одного патента, свидетельства, лицензии, договора или иных правоустанавливающих документов. Основным признаком, по которому один инвентарный объект нематериальных активов отличен от другого, является выполнение каждым самостоятельной функции в хозяйственной деятельности организации.

Выбытие (снятие с учета) инвентарных объектов нематериальных активов осуществляется в случае:

- реализации;
- безвозмездной передачи;
- списания по истечении нормативного срока службы или срока его полезного использования;
- внесения в качестве вклада в уставный фонд другой организации с полной передачей (уступкой) имущественных прав;
- а также в других случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

В случае выбытия нематериальных активов производится их списание с баланса с одновременным уменьшением фонда в основных средствах и сумм начисленной амортизации.

Предусмотрен порядок ежегодного проведения инвентаризации объектов нематериальных активов.

Важнейшим *свойством объекта* интеллектуальной собственности, включаемого в состав объектов нематериальных активов, является его *способность приносить своему* правообладателю экономические выгоды. Как показывает мировая практика, таким свойством обладают около 10 % всех создаваемых объектов интеллектуальной собственности. Однако это вовсе не значит, что затраты на создание объектов интеллектуальной собственности убыточны, так как затраты на науку по разным оценкам дают прибыль от 5 до 30 и более долларов на один вложенный в нее доллар. Это объясняет повышенное внимание к учету в составе нематериальных активов экономически эффективных объектов интеллектуальной собственности, а также рост нематериальных активов в активах предприятий и организаций западных стран.

В мировой практике промышленно развитых стран наблюдается постоянно возрастающий удельный вес нематериальных активов в общей сумме активов фирм и организаций. Так, например, по оценкам Российского Фонда интеллектуальной собственности, на предприятиях различных отраслей промышленности стоимость прав на объекты интеллектуальной собственности составляет 8—12 % от их общей стоимости. На металлургических заводах и комбинатах она колеблется в пределах 5—15 %, в НИИ и КБ аэрокосмической промышленности стоимость объектов промышленной собственности достигает 300 % стоимости других активов.

### **6.5 Рыночная оценка объектов интеллектуальной собственности**

В мировой практике оценочная деятельность регулируется обязательными для оценщиков стандартами. Как правило, нематериальные активы оцениваются в составе активов данного предприятия, в отдельных случаях возникает необходимость оценивать их самостоятельно. Так, в США стоимость 90 % нематериальных активов определяется через оценку бизнеса в целом и лишь 10 % — отдельно от оценки бизнеса.

Стандарты оценки разрабатываются международными организациями оценщиков, наиболее авторитетной из которых является Международный комитет по стандартам оценки — МКСО, образованный в 1981 году, который разрабатывает международные стандарты оценки (МСО), публикует дополнения и изменения к ним.

В 1994 году этим комитетом были разработаны и введены в действие стандарты оценки МСО-1 — МСО-4, положенные в основу при разработке национальных стандартов по оценке объектов интеллектуальной собственности в Беларуси и России.

Дальнейшее развитие методология оценки получила в ноябре 2000 года, когда были опубликованы новые стандарты оценки. Методическое руководство под номером 8 к этим стандартам посвящено оценке нематериальных активов, в том числе не включаемых в баланс компании. Последние делятся на три категории: а) гудвилл бизнеса (нераспределенные нематериальные активы); б) персональный гудвилл; в) идентифицируемые нематериальные активы. Кроме того, согласно этому методическому руководству к нематериальным активам могут относиться: обученная и собранная вместе рабочая сила; благоприятные трудовые договоры, договоры аренды, договоры страхования; благоприятные контракты на поставки; контракты о займе, соглашения об отказе от конкуренции; клиентские отношения; технические библиотеки и прочие нематериальные активы. Эти особенности методического руководства свидетельствуют о том, что оно разработано с учетом теоретических положений о человеческом капитале. В Республике Беларусь обязательным для оценщиков объектов интеллектуальной собственности является СТБ 1144-99, введенный в действие 30 апреля 1999 года.

Оценка стоимости объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов представляет собой сложную задачу не только в силу

чрезвычайного разнообразия оцениваемых объектов, но и вследствие наличия разных целей оценки.

В частности, СТБ 1144-99 предусматривает возможность оценки *семи видов стоимости объектов интеллектуальной собственности*:

- балансовая — первоначальная стоимость, состоящая из суммы фактических затрат на приобретение (создание) объекта и расходов по его доведению до состояния, в котором он пригоден к использованию в запланированных целях;

- восстановительная — стоимость объекта, переоцененная в порядке и случаях, предусмотренных законодательством;

- инвестиционная — стоимость объекта для конкретного инвестора;

- ликвидационная — денежная сумма, которая реально может быть получена от продажи объекта в короткие сроки неадекватная его рыночной стоимости;

- потребительная — стоимость, которую объект имеет для данного пользователя при определенном, но не самом эффективном использовании объекта;

- рыночная — денежная сумма, рассчитанная по результатам адекватного маркетинга, за которую объект может быть продан в результате коммерческой сделки, когда покупатель и продавец действуют компетентно и без принуждения;

- в условиях ограниченного рынка — рыночная стоимость объекта, которая в силу различных обстоятельств привлекает небольшое число покупателей и требует длительного изучения рынка.

Стандарт предусматривает, что оценка стоимости объектов интеллектуальной собственности может осуществляться с целью:

- внесения стоимости в уставный фонд субъектов хозяйствования;

- постановки на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов;

- покупки, продажи, уступки прав;

- купли-продажи лицензий;

- разгосударствления и приватизации;

- ликвидации предприятия;

- залога;

- страхования;

- раздела, наследования, дарения или безвозмездной передачи;

- определения доли имущественных прав;

- определения стартовой цены для конкурсов, аукционов и торгов;

- исчисления налога, пошлин, сборов;

- разрешения имущественных споров;

- возмещения ущерба;

- оценки стоимости предприятия;

- экспертизы инвестиционных проектов;

- других операций с объектами интеллектуальной собственности.

Цели оценки объектов интеллектуальной собственности можно разделить на две основные группы: а) связанные с финансовой отчетностью; б) связанные с

использованием объектов. Для первой группы используется балансовая, восстановительная и остаточная стоимость; для второй — инвестиционная, потребительная или другая стоимость объекта.

### 6.6 Методы оценки

При оценке стоимости объектов интеллектуальной собственности используется три основных подхода – *затратный, доходный и сравнительный*.

Подход	Метод	Виды и последовательность работ при использовании методов оценки стоимости ОИС
Затратный	Определение начальных затрат	Выявление отраженных в бухгалтерской отчетности фактических затрат, связанных с созданием и доведением до готовности объекта интеллектуальной собственности; приведение разновременных стоимостных оценок к расчет-ному году; определение величины морального износа объекта; определение стоимости объекта как разницы между приведенной величиной затрат и износом
	Стоимости замещения	Исследование рынка, выявления объектов аналогичной полезности (потребительной стоимости) и установление их стоимости; приведение разновременных стоимостных оценок к расчетному году; определение стоимости объекта
	Восстановительной стоимости	Выявление фактических затрат, которые могут быть связаны с созданием и доведением до готовности объекта интеллектуальной собственности; установление на дату оценки цен на сырье, материалы, энергоносители, комплектующие изделия и т.п.; определение стоимости объекта как общей величины прогнозируемых затрат
Доходный	Основанный на дополнительном уровне экономического дохода; основанный на снижении уровня экономических издержек; разделение прибыли.	Изучение объекта с точки зрения максимально возможных путей извлечения дохода; исследование рынка объектов интеллектуальной собственности, вводимых в гражданский оборот; прогнозирование потенциальных доходов с учетом вариантов определения дохода на основе анализа текущих рыночных условий для сравнимых объектов;

		превращение прогнозируемой прибыли в капитал – прямая или доходная капитализация. (При анализе прямой капитализации устанавливается значение дохода за один временной интервал вперед по отношению к дате оценки и делится на соответствующую ставку капитализации). При доходном капитализированном анализе определяют прогнозное значение дохода в будущем, при этом разновременные стоимостные оценки приводят к расчетному году с помощью ставки дисконта; определение величины морального износа ОИС
Сравнительный	Сравнительного анализа продаж; рынка интеллектуальной собственности	Исследование рынка и сбор информации о совершенных сделках с объектами интеллектуальной собственности, аналогичными оцениваемому; отбор информации и получение подтверждения того, что совершенные сделки произошли в свободных рыночных условиях; определение перечня показателей, по которым производится сопоставление объектов, и степени влияния отличительных особенностей оцениваемого объекта на его стоимость; сравнение оцениваемого объекта по отдельным показателям с проданными или продающимися на рынке; установление средних ставок для данной отрасли; приведение разновременных стоимостных оценок к расчетному году; прогноз потенциальных доходов, основанный на избавлении от рентного платежа третьему лицу в обмен на право использования объекта

**Затратный подход** заключается в расчете затрат, необходимых для воспроизводства объекта интеллектуальной собственности, за вычетом начисленного износа. Предложение покупателю объекта интеллектуальной собственности по стоимости, рассчитанной на основе затратного подхода основывается на разумном предположении, что покупатель должен будет понести те же затраты и потратить на воспроизводство объекта столько же времени, сколько затрачивает владелец предлагаемого объекта. Весьма существенным недостатком затратного подхода является полное отсутствие информации о той выгоде, которую покупатель может получить в случае

приобретения предлагаемого объекта интеллектуальной собственности, а, следовательно, о реальной ценности оцениваемого объекта.

**При использовании метода определения начальных затрат** учитываются следующие затраты:

- на проведение НИОКР (теоретические исследования, патентный поиск, проведение экспериментов, услуги сторонних организаций и т.п.);
- на разработку технической документации (технический и рабочий проекты, дизайн и т.п.);
- на изготовление опытных образцов (изготовление испытания и т.п.);
- на обслуживание и оформление НИОКР (патентов услуги сторонних организаций, маркетинг и т.п.);
- на введение в действие объекта (внедрением объекта в производственно-управленческую деятельность предприятия, коммерческая реализация и т.п.).

При использовании метода *определения начальных затрат* стоимость объекта интеллектуальной собственности определяют как разницу между приведенной величиной затрат и износом. По методу *стоимости замещения* стоимость проекта определяется той ценой, которую следует заплатить покупке объекта аналогичной полезности или с аналогичной потребительной стоимостью. При использовании *метода восстановительной стоимости* стоимость объекта определяют как сумму затрат, необходимых для создания его копии.

**Доходный подход** в отличие от затратного основан на установлении корреляции свойств объекта интеллектуальной собственности и связанных с ними будущих доходов. В основе этого подхода лежит здравое предположение, что никто не станет тратить деньги на приобретение объекта интеллектуальной собственности, если такой же доход можно получить другим способом. Недостатком доходного подхода является сложность или невозможность получения достаточно достоверной исходной информации для определения величины дохода, получаемого от использования объекта его покупателем.

В общем случае доход от использования объекта интеллектуальной собственности может быть получен за счет:

- реализации прав на объект интеллектуальной собственности по лицензионному или иному договору;
- увеличения выручки от реализации продукции (работ, услуг) вследствие расширения ассортимента и объемов производства выпускаемой продукции, а также ее цены за счет повышения качества;
- увеличения прибыли предприятия путем экономии материальных и людских ресурсов, сокращения потерь;
- сокращения капитальных вложений, если покупка объекта интеллектуальной собственности дешевле его создания собственными силами;
- высвобождения производственных фондов, которые могут принести дополнительный доход;
- увеличения поступлений от финансовых вложений, сделанных на основе используемых ноу-хау финансово-управленческого характера;
- внедрения технологии, находящейся на ранних стадиях жизненного цикла, взамен стареющей.

**Сравнительный подход** основан на возможности выбора покупателем такого объекта интеллектуальной собственности, который устраивает его по всем или большинству показателей (свойства, стоимость, срок службы, уникальность), при этом продавец может выбирать наиболее предпочтительного для него покупателя из соображения получения максимальной цены, перспектив сотрудничества и т.п.

При использовании метода *сравнительного анализа* продаж оценка стоимости объекта интеллектуальной собственности по намечаемой сделке сопоставляется с уже состоявшейся аналогичной сделкой, а в случае метода *рынка интеллектуальной собственности* (метод освобождения от роялти/ ренты (По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме)) вводится предположение, что объект интеллектуальной собственности, используемый правообладателем, ему не принадлежит, так что часть выручки, которую он должен был бы выплачивать в виде вознаграждения владельцу этого объекта, в действительности остается у него и является его дополнительной прибылью от использования данного объекта.

Каждый из указанных методов дает различное значение стоимости одного и того же объекта интеллектуальной собственности, поэтому они могут применяться как отдельно, так и совместно. После выполнения расчетов необходимо сравнить полученные результаты и установить окончательную величину стоимости объекта или диапазон ее значений.

Переоценка стоимости объектов нематериальных активов осуществляется только в двух случаях: а) при проведении переоценки нематериальных активов по решению правительства Республики Беларусь; б) при внесении установленных в соответствии с законодательством платежей, связанных с подтверждением имущественных прав. Такой подход к переоценке объектов интеллектуальной собственности сдерживает введение их в экономический оборот.

#### *Порядок проведения оценки и оформление ее результатов*

В процессе оценки стоимости объекта интеллектуальной собственности необходимо:

а) определить цель оценки и обосновать выбор вида определяемой стоимости объекта интеллектуальной собственности (балансовая, восстановительная и т.д.) в зависимости от выбранной цели;

б) убедиться в наличии материальных носителей, содержащих информацию об объекте интеллектуальной собственности, таких как описание, документация, чертежи, схемы, дискеты и т.п.;

в) установить действительность и объем прав предприятия, срок обладания правами и другие условия закрепления прав; проверить наличие документов, подтверждающих правомерность владения имущественными правами на объект интеллектуальной собственности (патенты, свидетельства,

лицензионные договоры, договоры уступки прав, учредительные договоры о передаче имущественных прав в уставные капиталы предприятий, договоры на создание объекта интеллектуальной собственности сторонними организациями закреплением за предприятием прав на него, авторские договоры, акты безвозмездного приема-передачи прав и т.п.). Документами, подтверждающими права предприятия на объект интеллектуальной собственности, могут также быть любые фактические материалы или договоры, подтверждающие факт создания или передачи объекта;

г) собрать и проанализировать сведения об оцениваемом объекте, такие как:

- конкурентоспособность технических, эксплуатационных, экологических и других характеристик продукта, изготовленного с использованием оцениваемого объекта интеллектуальной собственности в сравнении с аналогичными продуктами конкурентов;

- источники получения доходов от использования объекта (увеличение выручки от реализации продукции и прибыли предприятия путем экономии ресурсов и сокращения потерь);

- рынок аналогичных объектов интеллектуальной собственности (емкость рынка и объемы сбыта конкурентов, гарантированный объем сбыта для оцениваемого объекта и т.п.);

- затраты на объект интеллектуальной собственности (на маркетинговые исследования, создание объекта или приобретение прав, правовую охрану, доведение до использования);

- себестоимость и/или цена продукта, изготовленного с применением объекта интеллектуальной собственности, с учетом состава затрат, включаемых в себестоимость продукции;

- риски, связанные с осуществлением проектов (сроки освоения, достижение проектных характеристик продукта и т.п.) и с общими рисками бизнеса (инфляция, налоги, национальный режим, политическая нестабильность и т.п.);

- чистый доход от использования объекта интеллектуальной собственности;

- прочие сведения в зависимости от специфики объекта интеллектуальной собственности и цели его оценки.

д) выбрать подход и метод оценки.

***По результатам оценки подготавливается отчет, который должен содержать:***

- введение;
- основание проведения оценки;
- перечень принятых во внимание документов;
- описание объекта интеллектуальной собственности;
- результаты идентификации объекта и установления факта его наличия;
- результаты проверки наличия и действительности охраняемых документов;

• результаты анализа документов, подтверждающих права предприятия на использование объекта;

- результаты установления технических, эксплуатационных, экологических, экономических и иных показателей;
- характеристику определяемой стоимости;
- обоснование использования оцениваемого объекта в запланированных целях;
- выбор подходов и методов оценки;
- анализ специфики оцениваемого объекта, обоснование специальных допущений и отступлений в процессе оценки;
- анализ информации, необходимой для оценки стоимости объекта;
- расчет стоимости объекта интеллектуальной собственности разными методами;
- согласование расчетов, полученных различными методами, и определение окончательной стоимости.

Отчет утверждается руководителем субъекта хозяйствования, проводившего оценку.

## **ТЕМА 7. КОММЕРЧЕСКОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

### *План*

7.1 Общая характеристика основных форм передачи прав на объекты интеллектуальной собственности.

7.2 Лицензионный договор.

7.3 Характер передаваемых имущественных прав.

7.4 Объем передаваемых прав.

7.5 Открытая лицензия. Принудительная лицензия.

7.6 Исключительная и неисключительная лицензии (книга).

7.7 Пошлины за поддержание патента в силе.

7.8 Договоры об использовании объектов интеллектуальной собственности.

### **7.1 Общая характеристика основных форм передачи прав на объекты интеллектуальной собственности**

Обладателю имущественных прав на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации принадлежит исключительное право правомерного использования этого объекта интеллектуальной собственности по своему усмотрению в любой форме и любым способом. Использование другими лицами объектов интеллектуальной собственности, в отношении которых их правообладателю принадлежит исключительное право, допускается только с согласия правообладателя. Обладатель исключительного права на объект интеллектуальной собственности вправе передать это право другому лицу полностью или частично, разрешить другому лицу использовать объект интеллектуальной собственности и вправе распорядиться им иным образом.

Ограничение исключительных прав допускаются при условии, что такие ограничения не наносят ущерба нормальному использованию объекта

интеллектуальной собственности и не ущемляют необоснованным образом законных интересов правообладателей.

Имущественные права, принадлежащие обладателю исключительных прав на объект интеллектуальной собственности, могут быть переданы правообладателям полностью или частично другому лицу по договору, а также переходят по наследству и в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица – правообладателя.

Передача имущественных прав по договору либо их переход в порядке универсального правопреемства не влечет передачи или ограничения права авторства и других личных неимущественных прав. Условия договора о передаче или ограничении таких прав ничтожны.

Исключительные права, которые передаются по договору, должны быть в нем определены. Права, которые не указаны в договоре в качестве передаваемых, предполагаются непередаваемыми, поскольку не доказано иное.

К договору, предусматривающему предоставление исключительных прав в период его действия другому лицу на ограниченное время, применяются правила о лицензионном договоре. По лицензионному договору сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации (лицензиар), предоставляет другой стороне (лицензиату) разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности. Лицензионный договор предполагается возмездным.

## 7.2 Лицензионный договор

Предоставление права использовать запатентованный объект другим лицам осуществляется заключением лицензионного договора.

*По лицензионному договору сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации (лицензиар), предоставляет другой стороне (лицензиату) разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности (п. 1 ст. 985 ГК).*

Применительно к изобретениям, полезным моделям и промышленным образцам сторонами по лицензионному договору являются *патентообладатель* (лицензиар) и *приобретатель лицензии* (лицензиат). Пункт 2 ст. 985 ГК установил *два вида лицензионного договора*:

- когда лицензионный договор предоставляет лицензиату права использования объекта промышленной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования и права выдачи лицензии другим лицам, договор именуется *простой (неисключительной) лицензией*;

- когда же лицензионный договор предоставляет лицензиату права использования объекта промышленной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования в части, не передаваемой лицензиату, но без права выдачи лицензии другим лицам, договор именуется *исключительной лицензией*.

Если в лицензионном договоре не предусмотрено что лицензия предполагается простой (неисключительной).

Не исключается ситуация, при которой в договоре предусмотрено, что и сам лицензиар лишается права использовать запатентованный объект. Такая лицензия является *полной*.

В соответствии с п. 3 и п. 2 ст. 985 ГК лицензионный договор может предусматривать предоставление лицензиату *других видов лицензий*, допускаемых законодательными актами.

Действующие законодательные акты Республики Беларусь не предусматривают, какие виды лицензий (простая неисключительная и исключительная) могут быть предоставлены лицензиату и не содержат норм права определяющих содержание лицензионных договоров, порядок их заключения, изменения и прекращения, предоставляя право сторонам самим определять условия лицензионного договора, права и обязанности сторон и т.п., соблюдая общие правила ГК и других актов законодательства о сделках и договорах.

В лицензионном договоре стороны точно определили объем правомочий лицензиата и срок, в течение которого последний вправе использовать свои правомочия.

Как правило, в лицензионном договоре устанавливаются территориальные границы действия неисключительной лицензии, количественные ограничения производимых ею изделий, способы использования запатентованного объекта промышленной собственности, отрасль хозяйственной деятельности, в которой объект может использоваться и т.п. В договоре могут устанавливать запрет на использование запатентованного объекта в отдельных отраслях производственной деятельности.

Срок действия лицензионного договора, как правило, значительно короче срока действия патента.

Лицензиар при исключительной лицензии на изобретение, полезную модель может разрешать лицензиату заключать лицензионные договоры (*сублицензии*) с третьими лицами в пределах передаваемых по основному лицензионному договору прав на использование изобретения, полезной модели. Ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат.

Лицензионный договор предполагается *возмездным*. Размер и порядок выплаты вознаграждения лицензиару определяется сторонами в договоре в форме *покупательного сбора* (уплачиваемого единовременного вознаграждения при подписании лицензионного договора) *к роялти* (текущих отчислений в процентах к извлекаемой прибыли или к цене запатентованного продукта).

Уступка прав патентообладателя (уступка патента) в отличие от передачи права на использование (лицензионного договора) означает, что к приобретателю патента переходят права патентообладателя в том объеме, в котором они принадлежат патентообладателю на момент уступки, на весь срок действия патента. Приобретатель патента вправе выдавать лицензии на использование объекта промышленной собственности другим лицам.

Договоры о передаче прав на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов и договоры об уступке прав на патенты совершаются в письменной форме и регистрируются в государственном патентном ведомстве Республики Беларусь. Последнее имеет право в пределах своей компетенции запрашивать и получать от государственных органов заключения по вопросам, связанным с регистрацией указанных договоров, проводить экспертизу последних и регистрировать их в специальном реестре. Незарегистрированный договор считается недействительным (п.2 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 6 июля 1993 г. № 437 «О регистрации лицензионных договоров и договоров об уступке прав на патенты (удостоверения)»).

Лицензионный договор может предусматривать предоставление лицензиату:

1. Права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования и права выдачи лицензии другим лицам (простая, неисключительная лицензия);

2. Права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования в части, не передаваемой лицензиату, но без права выдачи лицензии другими лицами (исключительная лицензия).

Договор о предоставлении лицензиатом права использования объекта интеллектуальной собственности другому лицу в пределах, определяемых лицензионным договором, признается сублицензионным договором. Лицензиат вправе заключить сублицензионный договор лишь в случаях, предусмотренных лицензионным договором.

Ответственность перед лицензиатом за действия сублицензиата несет лицензиат, если лицензионным договором не предусмотрено иное.

Имущественные права, принадлежащие обладателю исключительных прав на объект интеллектуальной собственности, могут быть переданы правообладателем полностью или частично другому лицу по договору, а также переходят по наследству и в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица. Передача исключительного права на использование объекта интеллектуальной собственности другому лицу обусловлена тем, что сам автор, как правило, не может прибыльно использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности и вынужден уступить свое право другим лицам, обладающим необходимыми средствами производства.

Передача прав на охраняемый объект интеллектуальной собственности осуществляется, как правило, на коммерческой основе посредством заключения гражданско-правовых договоров. Существует несколько способов передачи исключительных прав на использование объекта интеллектуальной собственности. Основными из них являются: *приобретение исключительных прав на охраняемый объект промышленной собственности, выдача лицензии и передача – приобретение секретов (ноу-хау).*

В случае приобретения исключительных прав владелец этих прав передает их другому лицу без каких-либо ограничений и безвозвратно теряет

свои исключительные права, которые переходят к приобретателю этих прав. Приобретатель последних становится новым субъектом исключительных прав на данный объект права промышленной собственности.

Выдача лицензий отличается от передачи-приобретения исключительных прав тем, что владелец названных прав передает приобретателю разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности «в определенной стране и в ограниченный период времени». Выдача лицензии оформляется лицензионным договором, который предполагается возмездным. *По лицензионному договору сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации (лицензиар), предоставляет другой стороне (лицензиату) разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности.* Такой договор может быть как возмездным, так и безвозмездным, но если в договоре не предусмотрено иное, он предполагается возмездным.

В зависимости от объема прав, передаваемых лицензиаром лицензиату, закон различает два вида лицензионных договоров (**исключительную и неисключительную лицензию**). В случае предоставления по лицензионному договору лицензиаром лицензиату права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за собой права его использования в части, не передаваемой лицензиату, но без права выдачи лицензии другим лицам мы имеем дело с *исключительной лицензией*. Например, патентообладатель предоставил право лицензиату использовать объект интеллектуальной собственности на территории России и сохранил за собой право использовать этот объект на территории Беларуси и других государств. Поскольку в данном примере лицензиату выдана исключительная лицензия, лицензиар не имеет права выдать кому-либо лицензию и сам не может использовать тот же объект интеллектуальной собственности на территории Беларуси. Но лицензиар вправе использовать тот же объект интеллектуальной собственности за пределами Республики Беларусь.

Договор об использовании объекта интеллектуальной собственности, как правило, заключается на уже имеющийся объект. Но как произведение литературы, науки и искусства, так и объекты промышленной собственности могут создаваться и нередко создаются на основе договора, по которому автор принимает на себя обязательство создать в будущем произведение науки, литературы или искусства, изобретение или иной результат интеллектуальной деятельности и предоставить заказчику, не являющемуся его работодателем, исключительные права на использование этого результата. Когда такой договор заключается на создание произведения науки, литературы или искусства, его именуют договором литературного или художественного заказа. В таком договоре должен быть определен характер подлежащего созданию результата интеллектуальной деятельности, цели либо способы его использования.

### 7.3 Характер передаваемых имущественных прав

По этому признаку договоры делятся на *договоры о передаче исключительных авторских прав*; *договоры о передаче неисключительных авторских прав*.

При передаче **исключительного права** собственности его приобретатель самостоятельно защищает это право против третьих лиц, включая соответствующие издержки. При передаче **неисключительного авторского права** его приобретатель не несет издержек защиты.

При анализе данных типов договоров необходимо помнить, что объекты интеллектуальной собственности обладают свойством неубываемости в потреблении: в отличие от потребления вещи, потребление объекта не уменьшает его ценности для всех лиц. Поэтому в рамках каждого типа авторского договора существует определенное множество особенностей передачи прав собственности как следствие существующих юридических условий и экономической целесообразности передаваемых прав.

Передача исключительного права делает приобретателя единственным его владельцем. Он может не только сам использовать произведение, но также запретить его использование третьим лицам. Однако это вовсе не означает, что права собственности на данное произведение отсутствуют у третьих лиц. Такие права могут оставаться у продавца, а также у тех, кому продавец ранее передал неисключительное право на произведение, т.е. право на использование без права на запрет. В таких случаях стороны договора о передаче исключительных прав экономически заинтересованы оговорить возможности существования конкретных субъектов неисключительного права на произведение: у продавца — экономия на дополнительных издержках защиты неисключительного права, ранее переданного продавцом третьим лицам; у покупателя — экономия на дополнительных издержках поиска нарушителей исключительного права.

Существует возможность, когда продавец часть исключительных прав оставляет за собой в пределах, оговоренных договором. Здесь исключительное право пропорционально распределено между продавцом и покупателем, и стороны являются совладельцами данного права и совместно пользуются и распоряжаются им. Примером распределения исключительного права между продавцом и покупателем может служить следующий случай, нередко встречающийся на практике. Как автор произведения, так и покупатель исключительного права (например, издатель) экономически заинтересованы в коммерческом использовании произведения с целью извлечения прибыли, в том числе и монопольной. В случаях, когда: а) издержки на рекламу произведения у каждой из сторон находятся на конкурентоспособном уровне в пределах территории, на которую распространяется исключительное право в рамках договора; б) сектора рекламной «специализации» сторон, включая доступ к рекламным коммуникациям (радио, телевидение, пресса, каталоги), не пересекаются либо пересекаются частично; в) издержки поиска нарушителей не являются запретительно-высокими для каждой из сторон в «своем» секторе рекламной «специализации»; г) объединение усилий для рекламы произведения сторонами приведет к значимому увеличению массы прибыли — автор и издатель могут

договориться о совместном владении исключительным правом на рекламу в рамках авторского договора.

Следующая особенность условий передачи исключительного права собственности связана с юридическим закреплением за автором неимущественных прав на созданное им произведение и вытекающим отсюда правом «запрещать использование произведения другим лицам» (п. 2 ст. 30 Закона) даже в тех случаях, когда исключительное право не принадлежит автору.

При передаче неисключительных прав на использование произведения покупатель не имеет никаких прав по пресечению использования произведения третьими лицами. Например, издатель — собственник исключительного права на распространение произведения, передавая неисключительное право на распространение произведения одному торговому предприятию, может в целях максимизации собственной функции полезности передать такое же право и другому предприятию. Тогда оба эти предприятия выступают на рынке как конкуренты, притом что ни одно из них не имеет легальных механизмов пресечения деятельности конкурента в части использования им авторских прав.

Таким образом, применительно к рассмотренным типам авторского договора можно говорить, что в их рамках между сторонами договора происходит распределение права установления границ использования произведения третьими лицами.

#### **7.4 Объем передаваемых прав**

Говоря о распределении прав собственности на произведение в рамках авторского договора, необходимо учитывать не только состав передаваемых прав (исключительные/неисключительные права), но и их объем. Институциональной средой очерчена совокупность прав собственности автора на экономическую составляющую созданного произведения, в юридических терминах определенных как имущественные права собственности: право на воспроизведение, право на распространение и т.д. Автор как собственник имущественных прав может в своих экономических интересах обмениваться этими правами произвольно: он может передать как весь объем прав одному экономическому контрагенту, так и отдельные виды правомочий нескольким контрагентам. Например, автор может передать по договору право на распространение своего произведения издателю, право на перевод — переводчику, а право на переработку оставить за собой. Таким образом, возможны две формы передачи прав собственности:

- полная передача прав собственности;
- частичная передача прав собственности.

**Полная передача** прав собственности предполагает, что владелец авторского права передает покупателю весь набор имущественных прав, предусмотренных Законом об авторском праве и смежных правах.

При **частичной передаче** каждое имущественное право может делиться любым способом: по предмету, объему, территории, сроку и т.д. Это означает, что продавец, даже передавая одному покупателю весь перечень имущественных прав, тем не менее, может ограничить их использование в пространстве, во времени и количественно.

Поскольку состав и объем передаваемых имущественных прав институциональной средой жестко не задан ни юридически, ни экономически, следует учитывать, что некоторые из них могут передаваться как исключительные, а другие — как неисключительные.

Таким образом, из объединения типов передачи имущественных прав по их составу и объему вытекают четыре возможные формы обмена в рамках авторского договора:

- исключительные права на весь объем прав;
- исключительные права на частичный объем прав;
- неисключительные права на весь объем прав;
- неисключительные права на частичный объем прав.

Дальнейшее уточнение указанного конечного набора объемов происходит с учетом того, что в рамках авторского договора совокупность обменов между экономическими агентами (покупателем и продавцом прав собственности на использование произведения) должна быть структурирована *во времени и в пространстве*.

### **7.5 Открытая лицензия. Принудительная лицензия**

Закон Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» предоставляет патентообладателю право объявить о предоставлении открытой лицензии.

Суть открытой лицензии состоит в том, что патентообладатель может подать в патентный орган для официального опубликования заявление о предоставлении любому лицу права на использование изобретения, полезной модели на условиях неисключительной лицензии. В этом случае пошлина за поддержание патента в силе снижается на 50 %, начиная с года, следующего за годом публикации такого заявления. Тот, кто изъявит желание использовать указанное изобретение, полезную модель, обязан заключить с патентообладателем договор о платежах. Сам патентообладатель также не может отказаться от заключения лицензионного договора с лицом, изъявившим желание заключить договор, поскольку была объявлена открытая лицензия.

Патентообладатель не только вправе, но и обязан использовать запатентованное изобретение, полезную модель. В случае неисполнения этой обязанности заинтересованное лицо вправе требовать выдачи ему принудительной лицензии. Таковой признается лицензия, которая выдается по решению суда вопреки воле патентообладателя. При неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем в течение пяти лет изобретения, в течение трех лет полезной модели любое лицо, желающее и готовое использовать запатентованное изобретение, полезную модель в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора может обратиться в суд с ходатайством о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии. Если патентообладатель не докажет, что не использование или недостаточное использование изобретения, полезной модели обусловлено уважительными причинами, суд предоставляет указанную

лицензию с определением пределов использования, размеров, сроков и порядка платежей.

При решении вопроса об использовании запатентованного изобретения, полезной модели не имеет значение, кто использует объект, – сам патентодатель или другие лица – лицензиаты, поэтому патентообладатель, чтобы избежать предоставления принудительной лицензии, вправе подать в патентный орган заявление об открытой лицензии.

### **7.6 Исключительная и неисключительная лицензии (книга)**

Патентообладатель (лицензиар), владея исключительным правом на изобретение, в соответствии с выданным на его имя патентом, может предоставлять право на использование запатентованного объекта любому лицу на основе *лицензионного договора*. Лицо, которому уступается право (лицензиат), обязано вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие предусмотренные договором действия.

Первым важным признаком лицензионных договоров является:

• обязательное условие их регистрации в Патентном ведомстве, в противном случае они считаются недействительными.

В соответствии с характером передаваемых по лицензии имущественных прав лицензионные договоры, подобно авторским, делятся на:

- исключительные лицензии;
- неисключительные лицензии.

В случае *исключительной лицензии* к лицензиату переходит исключительное право на использование объекта промышленной собственности в части, предусмотренной договором, с сохранением и за лицензиаром права на его использование в объемах, которые передаются лицензиату.

В случае *неисключительной лицензии* лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все вытекающие из патента права на предоставление лицензий третьим лицам.

### **7.7 Пошлины за поддержание патента в силе**

Важнейшей является обязанность патентообладателя платить за поддержание патента в силе ежегодные пошлины в размере, сроки и порядке, установленных Положением о патентных пошлинах и сборах, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 23 марта 1998 г. № 445. Размеры пошлины возрастают по мере увеличения срока действия патента. Например, за первый полный год действия патента на изобретение пошлина уплачивается в размере 0,5 минимальной заработной платы с физических и юридических лиц, имеющих постоянное местожительство или местонахождение на территориях государств-участников СНГ, с которыми Республика Беларусь заключила межправительственные соглашения о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности, в белорусских рублях или в свободно конвертируемой валюте в соответствии с размерами, установленными в долях минимальной заработной платы на дату осуществления платежа, и в размере, эквивалентном 100 долларам США – с

других физических и юридических лиц, не имеющих постоянного местожительства или местонахождения в Республике Беларусь. Эта пошлина за восемнадцатый год достигает соответственно 4 минимальных заработных плат, 800 долларов США.

Пошлина за каждый последующий год действия патента увеличивается в течение текущего оплачиваемого года действия патента. Пошлина за любой год действия патента может быть уплачена в течение шести месяцев со дня наступления очередного оплаченного года действия патента, но в этом случае размер пошлины увеличивается на 50 %

Если пошлина за поддержание патента в силе и дополнительная пошлина не внесены в течение указанного льготного срока, то исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец утрачивается, и патент аннулируется со дня неуплаты в установленный срок пошлины.

## **7.8 Договоры об использовании объектов интеллектуальной собственности**

Все многообразие договоров в сфере интеллектуальной собственности можно условно разделить на три группы:

а) договоры между физическими, а также физическими и юридическими лицами о распределении исключительных имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности физических лиц, такие как трудовой контракт, включающий условия о принадлежности авторского права на служебные изобретения; договор о порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, не являющемуся патентообладателем; соглашение о распределении вознаграждения между соавторами объекта интеллектуальной собственности и ряд других;

б) лицензионные договоры между физическими, юридическими, а также между физическими и юридическими лицами о передаче прав на объекты интеллектуальной собственности, такие как договор продажи-покупки лицензии на использование изобретения по патенту и другие;

в) авторские договоры о передаче прав на объекты авторского права и смежных прав.

Помимо этих специфических для сферы интеллектуальной собственности договоров в экономическом обороте объектов интеллектуальной собственности действуют другие договоры гражданского характера, такие как договоры залога, доверительного управления, аренды (лизинга) и т.п., отражающие различные способы использования прав на объекты интеллектуальной собственности.

### **Договоры о распределении имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности**

**Трудовой контракт.** Условия найма «работников знаний» в Республике Беларусь все еще сохраняют характерные черты советской системы, которая не предусматривала возможности создания нанимаемым объектом интеллекта изначально и безальтернативно принадлежали государству в лице предприятия, где работал нанимаемый. Также не предусматривалась

возможность продажи объектов интеллектуальной собственности и выплаты их авторам денежного вознаграждения сверх заработной платы за исключением поощрений за создание изобретения.

Ситуация кардинальным образом изменилась с появлением в стране института интеллектуальной собственности, так ГК ст. 14 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», ст. 6 Закона Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» и другими законами о промышленной собственности предусмотрена возможность заключения договора между нанимателем и работником по поводу создаваемых последним служебных объектов интеллектуальной собственности. В то же время эти законы оговаривают принадлежность имущественных прав на служебные объекты интеллектуальной собственности нанимателю.

В ряде случаев наниматели считают требования авторов заключить договор об использовании служебных объектов интеллектуальной собственности или включить дополнительные пункты в трудовой контракт противозаконными, поскольку исключительные имущественные права на такие объекты и без этого договора принадлежат им по закону.

Особенно явно польза от контракта, оговаривающего взаимные обязательства сторон по вопросу использования служебных объектов интеллектуальной собственности, проявляется в случае перехода квалифицированного наемного работника в конкурирующую фирму. В этом случае наниматель оказывается совершенно незащищенным от разглашения работником конфиденциальных сведений о своей фирме, ее ноу-хау, клиентских базах, планах освоения новой продукции и т.п. Разглашение или прямое использование этих сведений во вред фирме может нанести ей серьезный ущерб, если упомянутым договором не предусмотрены требования о неразглашении работником конфиденциальной информации в случае его увольнения по собственному желанию или инициативе нанимателя.

В международной практике при заключении трудового контракта работник принимает на себя следующие обязательства:

- ставить в известность нанимателя о создаваемых изобретениях;
- без разрешения нанимателя не разглашать секретную информацию о компании в период работы по найму и после увольнения;
- не использовать при работе в данной компании конфиденциальную информацию компаний, в которых работник был занят до поступления к нанимателю;
- в случае увольнения вернуть материалы, относящиеся к деятельности компании и имеющие секретный характер и т.п.

Для осуществления контроля за деятельностью сотрудников компания принимает ряд мер профилактического характера во избежание нарушений сотрудниками условий трудового договора. Так, в канадских институтах научные сотрудники обязаны ежегодно представлять отчет о возможных конфликтах в сфере охраны объектов интеллектуальной собственности. А в американских институтах научные сотрудники обязаны предоставлять

информацию о своей деятельности специальным комиссиям. В случае обнаружения нарушения сотрудником своих обязательств он получает сначала предупреждение, а затем может быть освобожден от занимаемой должности.

С учетом этого опыта и по мере развития рыночных отношений в сфере интеллектуальной собственности в «Примерную форму контракта нанимателя с работником» должны быть введены следующие обязательства работника:

- информировать нанимателя обо всех случаях создания ОИС как в порядке служебного задания, так и в порядке личной инициативы, если в последнем случае работа выполняется с использованием инфраструктуры и знаний нанимателя;

- не раскрывать и не передавать третьим лицам информацию о создании и содержании, а также техническую документацию на создаваемый ОИС;

- своевременно оформлять всю документацию, необходимую для патентно-лицензионной защиты ОИС и его продажи;

- не допускать случаев создания или сбыта ОИС без ведома нанимателя, соблюдать его коммерческую тайну и т.п.

Наниматель, со своей стороны, *должен гарантировать работнику:*

- активное продвижение созданного работником объекта интеллектуальной собственности на рынок или использование его в собственном производстве;

- защиту его интересов в случае продажи объекта интеллектуальной собственности, автором которого является работник;

- патентование изобретений автора в странах-лицензиатах;

- доступ работника ко всем материалам, имеющим отношение к продаже ОИС;

- безусловную выплату работнику вознаграждения, предусмотренного соответствующими нормативными документами или договором между работником и нанимателем и т.п.

Следует отметить, что типовые формы трудовых контрактов с различными категориями наемных работников в Республике Беларусь, а также российские разработки не удовлетворяют современным требованиям к таким актам и требуют существенной доработки.

*Договор о порядке выплаты вознаграждения автору патента, не являющемуся патентообладателем.* В преамбуле договора указываются субъекты договора: автор (соавторы) патента и его патентообладатель.

Предмет договора — вознаграждение автору патента, права на который принадлежат патентообладателю.

Патентообладатель — юридическое или физическое лицо, которому выдан патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец.

*Существенные условия договора:*

- патентообладатель обязуется выплатить автору (соавторам) единовременное вознаграждение за патент в трехмесячный срок после его выдачи в размере \_\_\_\_\_ бел. руб., которое не учитывается при дальнейших выплатах. Размер единовременного вознаграждения не может быть меньше 10 базовых величин, максимальный размер вознаграждения

устанавливается по договоренности между патентообладателем и автором (соавторами);

- размер выплачиваемого патентообладателем вознаграждения за каждый факт использования патента, включая случаи продажи лицензий и переуступки патента третьим лицам, устанавливается в соответствии с нормами действующего законодательства. Предусмотрены два варианта расчета размера минимального вознаграждения — не менее 10 % годовой прибыли (соответствующей части дохода), ежегодно получаемой патентообладателем от использования патента, или не менее 15 базовых величин за каждый год использования объекта промышленной собственности, полезный эффект от которого не выражен в прибыли. Вознаграждение выплачивается в трехмесячный срок с даты подписания акта об использовании объекта промышленной собственности по патенту и при последующем использовании в трехмесячный срок с даты отчетного периода, определенного настоящим договором. Отчетный период устанавливается с 1 января по 30 июня и с 1 июля по 31 декабря каждого года использования патента. Максимальный размер вознаграждения устанавливается по договоренности между патентообладателем и автором (соавторами);

- автор (соавторы) вправе ознакомиться с расчетами размера вознаграждения и материалами, использованными при этих расчетах.

Изменения и дополнения договора, включая установление особенностей его применения, могут производиться заключением дополнительного соглашения.

Договор подписывается патентообладателем и автором (соавторами) или одним из соавторов, которому это поручено отдельным соглашением между соавторами, заключенным в письменной форме.

Соглашение о распределении вознаграждения между соавторами объекта интеллектуальной собственности.

В преамбуле соглашения перечисляются все соавторы объекта интеллектуальной собственности, указывается его полное наименование (для авторских свидетельств, патентов и заявок указываются номер, дата подачи, приоритет).

Соавторы соглашаются с тем, что:

- при получении вознаграждения за использование данного ОИС общая сумма вознаграждения делится между соавторами двумя возможными способами: а) поровну или б) пропорционально творческому вкладу каждого соавтора или объему вложенных ими ресурсов;

- в случае возникновения споров между соавторами после подписания настоящего соглашения стороны примут все меры по разрешению их путем переговоров между собой, а в случае невозможности разрешения указанных споров путем переговоров они должны разрешаться в судебном порядке;

- соавторы обязуются соблюдать конфиденциальность настоящего соглашения, а также немедленно уведомить друг друга о любом факте, свидетельствующем о нарушении условий конфиденциальности;

- обязательства в отношении соблюдения условий конфиденциальности

действуют в течение срока действия настоящего соглашения, которое заключается на \_\_\_\_\_ лет. Соглашение подписывается всеми соавторами и вручается по одному экземпляру каждому из них.

### **Лицензионные договоры**

Лицензионные договоры продолжает привлекать внимание исследователей ввиду исключительного многообразия объектов интеллектуальной собственности. Несмотря на существование различных форм типовых лицензионных договоров, они не могут охватить особенности всех конкретных случаев. Согласно ст. 985 ГК лицензиар может предоставить по лицензионному договору лицензиату разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности на основе неисключительной или исключительной лицензии. В первом случае лицензиар сохраняет за собой не только право использования этого объекта, но может и выдать лицензии на него другим лицам. Во втором случае лицензиар сохраняет за собой право использовать объект интеллектуальной собственности лишь в той части, которая не передается лицензиату, и не имеет права выдавать лицензии на тот же объект другим лицам.

*Договор продажи-покупки лицензии* на использование изобретения по патенту. При составлении лицензионного договора на использование изобретения по патенту можно руководствоваться формой *Примерного договора между гражданами и/или юридическими лицами о продаже/покупке исключительной/неисключительной лицензии на использование изобретения*, утвержденного постановлением Госкомизобретений СССР от 27.06.91 № 5 (П).

*Преамбула* примерного договора содержит необходимые данные о *Лицензиаре* (фамилия, имя, отчество гражданина, его адрес или полное наименование юридического лица) и *Лицензиате*. Стороны заключают настоящий договор, принимая во внимание, что Лицензиар является владельцем патентов, представляющих интерес для Лицензиата, который желает приобрести на условиях настоящего договора лицензию на использование изобретений, на которые получены эти патенты, в целях изготовления, применения, ввоза, предложения к продаже, продажи и иного введения в хозяйственный оборот продукта, изготовленного на основе указанных изобретений, а также применения способа, охраняемого патентом.

Типовой договор содержит 14-15 статей, которые отвечают на вопросы, возникающие при заключении любого лицензионного договора, предотвращая возможные ошибки, способные привести впоследствии к неоднозначному толкованию положений договора и судебному разбирательству для урегулирования разногласий между Лицензиаром и Лицензиатом, а также в отношениях с третьими лицами. Это особенно важно при заключении договоров с зарубежными фирмами.

### **Регистрация лицензионных договоров**

В Республике Беларусь предусмотрен порядок государственной регистрации Национальным центром интеллектуальной собственности следующих видов договоров, которые существенным образом изменяют права патентообладателя объектов промышленной собственности:

- лицензионные договоры о передаче права на использование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, сортов растений, топологий интегральных микросхем, товарных знаков (знаков обслуживания), секретов производства (ноу-хау);

- договоры об уступке прав и договоры о залоге прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы сорта растений, топологии интегральных микросхем, товарные знаки (знаки обслуживания);

- иные договоры или их части, которые по своему содержанию соответствуют этим договорам, а также изменения дополнения в такие договоры.

Национальный центр интеллектуальной собственности регистрирует договоры в Государственном реестре лицензионных договоров, договоров уступки и договоров залога прав на объекты интеллектуальной собственности Республики Беларусь. Незарегистрированные договоры считаются недействительными.

Сведения о зарегистрированных договорах и изменениях в договорах публикуются в «Официальном бюллетене НЦИС». Информация о полной или частичной передаче прав на объект промышленной собственности, публикуемая в бюллетене, позволяет заинтересованным пользователям ориентироваться на рынке объектов промышленной собственности. Поэтому регистрацию лицензионных договоров и договоров об уступке патентов осуществляют также Россия, Бельгия, Швейцария, Португалия, Норвегия, Швеция; а в Австрии, Великобритании, Греции, Франции сделка считается недействительной в отношении третьих лиц без такой регистрации.

## **ТЕМА 8. ЗАЩИТА ПРАВ АВТОРОВ И ПРАВООБЛАДАТЕЛЕЙ. РАЗРЕШЕНИЕ СПОРОВ В ОБЛАСТИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

### *План*

8.1 Защита авторских и смежных прав.

8.2 Защита прав авторов и правообладателей объектов промышленной собственности.

8.3 Охрана прав граждан и юридических лиц Республики Беларусь на объекты промышленной собственности за границей.

8.4 Международная защита прав авторов и правообладателей.

### **8.1 Защита авторских и смежных прав**

Некоторые объекты интеллектуальной собственности получают правовую охрану в силу факта их создания. Не требуется их регистрация или получение каких-либо документов, дающих права на их защиту. Они охраняются правом с момента их создания (облечения в объективную форму). К таким объектам относятся объекты авторского права и смежных прав.

Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности возникает также вследствие предоставления правовой охраны уполномоченным государственным органом в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

Для правовой охраны других объектов интеллектуальной собственности необходимо получение охранного документа (для изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений – патента; для топологических интегральных микросхем, товарных знаков (знаков обслуживания) и наименований места происхождения товара – свидетельства; для фирменных наименований юридического лица – регистрация юридического лица, в учредительных документах которого указано его фирменное наименование).

Право на защиту – предоставленная управомоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права.

Субъектами права на защиту являются авторы, обладатели смежных прав, а также их наследники и иные правопреемники. Защиту авторского и смежных прав, в том числе в суде, может осуществлять организация, осуществляющая управление имущественными правами правообладателей на коллективной основе.

Защита авторских и смежных прав может осуществляться уголовно-правовым, административно-правовым и гражданско-правовым способом.

Наиболее опасные посягательства на субъективные авторские права рассматриваются как преступления и влекут за собой уголовную ответственность. Согласно ст. 201 Уголовного кодекса преступлениями являются:

1. присвоение авторства или принуждение к соавторству (наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет);

2. незаконное распространение или иное использование объектов авторского права или смежных прав, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение или сопряженные с получением дохода в крупном размере, наказываются общественными работами или штрафом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до двух лет.

Данные действия, совершенные повторно либо группой лиц по предварительному сговору, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, либо повлекших причинение ущерба наказываются ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок.

*Административно-правовой способ* защиты авторского права и смежных прав состоит в рассмотрении жалоб авторов или других заинтересованных лиц, а также протестов прокуроров организациям, вышестоящим по отношению к организациям, использующим произведения авторов, - министерствам, государственным комитетам и т.д. Эти организации осуществляют защиту прав авторов и по собственной инициативе в случаях обнаружения фактов их нарушения.

Согласно ст. 167 КоАП, изготовление или распространение экземпляров произведения либо фонограммы (контрафактных экземпляров), что приводит к

нарушению авторского права и смежных прав, - влечет наложение штрафа в размере до 50 минимальных заработных плат с конфискацией контрафактных экземпляров произведения либо фонограммы, а также материалов и оборудования, используемых для их изготовления, или без конфискации.

Преобладающим является *гражданско-правовой способ* защиты. Поскольку авторское право и смежные права являются частью гражданского права, для восстановления нарушенного или оспариваемого авторского права управомоченного лица применяются общие нормы о защите гражданских прав, нормы, возникающие из причинения морального вреда, об ответственности, нормы общих положений о возмещении вреда.

Защита личных неимущественных прав автора осуществляется вне зависимости от вины их нарушителя и независимо от нарушения имущественных интересов автора. Исковая давность по спорам о нарушении личных неимущественных прав не применяется.

В ст. 39 Закона от 11 августа 1998 г. дается определение контрафактного экземпляра произведения или объекта смежных прав. *Таковыми являются:*

- экземпляры произведения, записанного исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания, распространение или иное использование которых влечет за собой нарушение авторского права и смежных прав;

- экземпляры произведений, записанных исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания, охраняемых в Республике Беларусь в соответствии с законом и импортируемых без согласия правообладателей в Республику Беларусь;

- любые экземпляры произведения, записанного исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания, с которых без разрешения правообладателя устранена или на которых изменена информация об управлении правами, или которые изготовлены с помощью любых незаконно используемых устройств, которые позволяют обходить или способствуют обходу любых технических средств, предназначенных для защиты авторских или смежных прав.

*Правообладатели вправе требовать:*

- 1) признания авторского или смежных прав. Споры о праве на произведение возникают главным образом тогда, когда на авторство в отношении одного произведения претендуют несколько лиц;

- 2) восстановления положения, существовавшего до нарушения авторского или смежных прав. Оно может состоять во внесении соответствующих исправлений произведение, его заглавие или титульный лист. Если исправить нарушение таким образом невозможно, автор может требовать опубликования в печати о допущенных нарушениях;

- 3) пресечения действий, нарушающих авторские или смежные права или создающих угрозу их нарушению. К таким действиям может быть отнесен запрет рекламы или презентации произведения, требование прекратить дальнейший выпуск экземпляров произведения в обращение и т.д.

4) возмещения убытков, включая упущенную выгоду. *Под убытками* в этом случае понимают как понесенные правообладателем расходы (например, затраты на устранение искажений в произведении), так и не полученные им по вине нарушителя доходы (упущенная выгода); размер убытков определяется с учетом качества произведения, спроса на него и ставок вознаграждения, предусмотренных для аналогичных произведений или способов их использования;

5) взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторского права и смежных прав, вместо возмещения убытков;

6) выплаты компенсации в сумме от 10 до 50 тысяч минимальных заработных плат, определяемой судом, вместо возмещения убытков или взыскания дохода с учетом существования правонарушения;

7) принятия иных мер, связанных с защитой авторского или смежных прав.

Меры, указанные в пунктах 4-6, применяются по выбору правообладателя.

Контрафактные экземпляры произведений, записанных исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания подлежат обязательной конфискации по решению суда, рассматривающего дела о защите авторского права и смежных прав.

Суд вправе вынести решение о конфискации любых материалов и любого оборудования, в том числе любых устройств, способствующих обходу технических средств, предназначенных для защиты авторских или смежных прав и незаконно используемых для изготовления и воспроизведения экземпляров произведений, записанных исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания с обращением их в доход государства.

Контрафактные экземпляры произведения, записанного исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания могут быть переданы правообладателям по их требованию.

Не востребованные обладателями авторского права и смежных прав контрафактные экземпляры произведения, записанного исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания подлежат уничтожению или переработке с обращением в доход государства.

## **8.2 Защита прав авторов и правообладателей объектов промышленной собственности**

Законы Республики Беларусь об отдельных объектах права промышленной собственности установили органы, рассматривающие споры, связанные с нарушением законодательства об объектах промышленной собственности, их компетенцию и действия, нарушающие права авторов и правообладателей. Но эти законы не определили ни способов защиты прав авторов и правообладателей, ни мер ответственности за допущенные нарушения их прав и отсылают к законодательству Республики Беларусь.

В соответствии с действующим законодательством защита прав авторов и правообладателей объектов промышленной собственности осуществляется в гражданско-правовом, административно-правовом и уголовно-правовом порядке.

*Нарушениями прав авторов*, влекущими применение гражданско-правовых способов защиты авторских прав, являются:

- присвоение права авторства на чужой объект промышленной собственности;
- навязанное соавторство;
- исключение из числа соавторов. Защита прав в таких случаях осуществляется предъявлением иска о признании права и восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, т.е. о признании авторства, исключении из числа соавторов или, напротив, о включении в число соавторов;
- нарушение права на авторское имя. Оно может состоять в искажении имени автора, в неуказании имени автора в заявке на выдачу патента или свидетельства, в различных публикациях об авторстве на объект промышленной собственности (в публикации сведений о заявке, о патенте), в других официальных и неофициальных изданиях и наоборот, указание в публикациях имени автора в случаях, когда он отказался быть упомянутым в качестве автора. Автор в таком случае вправе требовать внесения соответствующих исправлений в документ или публикацию;
- отказ нанимателя или его правопреемника заключить с работником договор, предусматривающий создание, правовую защиту и использование служебного объекта промышленной собственности. В этом случае автор вправе требовать заключения договора;
- отказ или неправильная выплата вознаграждения автору (соавторам);
- спор между авторами о распределении вознаграждения за использование объекта промышленной собственности;
- отказ выплатить автору (соавторам) различные компенсации.

В трех последних случаях автор или соавтор вправе требовать выплаты соответствующих сумм вознаграждения или компенсации.

Нарушением исключительного права *правообладателя* любого охраняемого объекта промышленной собственности является несанкционированное:

- изготовление,
- применение,
- ввоз, предложение к продаже,
- продажа,
- иное введение в гражданский оборот либо хранение с этой целью.

Нарушением исключительного права на охраняемый патентом объект промышленной собственности является также:

- несанкционированное применение способа, охраняемого патентом на приобретение;
- доведение до посевных кондиций в целях размножения охраняемого патентом сорта растения;

- копирование топологии интегральной микросхемы в целом или ее части путем включения данной топологии в интегральную микросхему или иным образом, за исключением копирования только той части, которая не является оригинальной.

Споры, связанные с нарушением законодательства о защите исключительных прав правообладателя на объект промышленной собственности, рассматриваются Верховным Судом Республики Беларусь (Закон Республики Беларусь от 16 июля 2001 г. «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Республики Беларусь в сфере промышленной собственности»).

По требованию правообладателя нарушение его исключительного права должно быть прекращено, а физическое или юридическое лицо, виновное в нарушении, обязано возместить правообладателю причиненные убытки в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Правообладатель вправе требовать возмещения реального ущерба и упущенной выгоды, т.е. суммы, которую правообладатель получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Это может быть сумма, которую правообладатель мог бы получить, предоставив правообладателю лицензию.

Защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака, кроме требований о прекращении нарушения и взыскания причиненных убытков, осуществляется также путем:

- удаления с товара или его упаковки незаконно используемого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, и (или) уничтожения изготовленных изображений товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения;

- ареста или уничтожения товаров, в отношении которых был незаконно применен товарный знак;

- наложения штрафа в пользу потерпевшей стороны в размере стоимости товара;

- передачи в пользу потерпевшей стороны товара, на котором незаконно применен товарный знак.

Ответственность за нарушение прав на наименование места происхождения товара предусмотрена ст. 10 (3) Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Эта статья признает заинтересованной стороной любое лицо, занимающееся производством, изготовлением или сбытом конкретного продукта, обосновавшееся либо в местности, ложно указанной в качестве места происхождения продукта, либо в районе, где находится эта местность, либо в ложно указанной стране или в стране, где применяется ложное указание о происхождении. Вопрос ответственности за использование указанных ложных наименований решается так же, как и за незаконное снабжение товарным знаком или фирменным наименованием.

Вопросы административно-правовой и уголовно-правовой защиты прав авторов и правообладателей исключительных прав рассматриваются в курсах административного и уголовного права.

### **8.3 Охрана прав граждан и юридических лиц Республики Беларусь на объекты промышленной собственности за границей**

Патент, регистрация знака или иного объекта промышленной собственности предоставляет субъекту этого права охрану такого объекта только на территории Республики Беларусь. На территории других государств патент, выданный патентным ведомством Республики Беларусь, и произведенная этим ведомством регистрация знака не предоставляют охраны правам патентообладателя и владельца свидетельства на знак. *Чтобы получить охрану прав на объект промышленной собственности, необходимо получить патент или другой охранный документ в государстве, на территории которого объект права промышленной собственности может быть использован.*

Закон от 16 декабря 2002 г. предоставляет право гражданам Республики Беларусь и юридическим лицам на патентование изобретения, полезной модели в зарубежных странах. Но до подачи заявки на изобретение, полезную модель в зарубежных странах заявитель обязан подать заявку на этот объект промышленной собственности в Республике Беларусь и сообщить в патентный орган о намерениях запатентовать изобретение, полезную модель за границей. Если в течение трех месяцев с даты поступления указанного сообщения не будет запрета, заявка на изобретение, полезную модель может быть подана в зарубежные страны. Правда, патентный орган может в необходимых случаях разрешить патентование изобретения, полезной модели в зарубежных странах до подачи на них заявки в Республике Беларусь.

Несколько иначе решен вопрос о патентовании за границей промышленных образцов, топологий интегральных микросхем, сортов растений и регистрации товарных знаков.

Граждане и юридические лица *имеют право на патентование созданных в Республике Беларусь промышленных образцов* в зарубежных странах до подачи заявки в Республике Беларусь. Но до подачи в зарубежные страны заявки на выдачу патента на промышленный образец, относящийся к объекту, разглашение сведений о котором может нанести ущерб безопасности Республики Беларусь, заявитель обязан сообщить в патентный орган в установленном порядке о намерениях запатентовать промышленный образец в зарубежных странах.

*Автор топологии интегральной микросхемы* или иной правообладатель может испрашивать правовую охрану топологии в зарубежных странах без предварительных сообщений патентному органу и каких-либо условий (ст. 21 Закона от 7 декабря 1998 г.).

*Автор сорта растений* (его правопреемник) вправе подать заявку и осуществить охрану сорта в зарубежных странах также без предварительных сообщений патентному ведомству. Он может выбирать государство, с которым Республика Беларусь связана двусторонним или многосторонним международным договором об охране сортов растений, для подачи в компетентный орган этого государства первой заявки на охрану сорта. Он может, не дожидаясь предоставления правовой охраны по первой заявке,

подать последующую заявку на охрану сорта в компетентные органы других государств - участников многосторонних международных договоров об охране сортов растений (ст. 38 Закона от 13 апреля 1995 г.).

Юридические и физические лица вправе зарегистрировать товарный знак в иностранном государстве или произвести его международную регистрацию в соответствии с международными договорами Республики Беларусь без предварительных сообщений патентному ведомству (ст. 16 Закона Республики Беларусь от 27 октября 2000 г.).

Расходы, связанные с патентованием изобретения, полезной модели, промышленного образца, сорта растений, регистрацией товарного знака и получением правовой охраны в зарубежных странах, несет заявитель или по соглашению с ним иное физическое или юридическое лицо.

Патентование (регистрация) объекта промышленной собственности в любом государстве требует значительных затрат времени, сил и средств, а поэтому является весьма обременительным, особенно, когда имеется необходимость получить охрану одного и того же объекта промышленной собственности во многих государствах. Мировое сообщество давно обратило на это внимание и выработало механизмы, посредством которых упрощается решение вопросов охраны объектов промышленной собственности в государствах, заключивших соответствующие договор, соглашение или конвенцию.

Республика Беларусь является участником некоторых из таких договоров, соглашений, конвенций: Договора о патентной кооперации («РСТ») (1970 г.), Мадридского соглашения о международной регистрации знаков (1891 г.), Евразийской патентной конвенции (1994 г.).

Участники Договора о патентной кооперации образовали Союз для сотрудничества в области подачи заявок на охрану изобретений, проведения по ним поиска и экспертизы, а также по оказанию специальных технических услуг. Этот Союз именуется Международным союзом патентной кооперации.

Договор о патентной кооперации дает право испрашивать патентную охрану изобретения одновременно в каждом из государств - участников этого Договора путем подачи «международной» патентной заявки. Такую заявку может подать гражданин любого государства – участника Договора или лицо, проживающее в таком государстве.

Договор о патентной кооперации регулирует требования к оформлению любой международной заявки, определяет требования, которым она должна отвечать. Заявитель должен указать те государства, в которых он хотел бы, чтобы его заявка имела силу «указанные государства». В каждом из таких государств международная заявка имеет такую же силу, как если бы национальная заявка была подана в национальное патентное ведомство этого государства.

Принятая международная заявка подвергается международному поиску в одном из крупных патентных ведомств (например, Австралии, Китая, России, США). По его результатам составляется «отчет о международном поиске», в котором даны ссылки на патентные документы стран, выдающих наибольшее

число патентов, могущие влиять на решение вопроса о патентоспособности заявленного в международной заявке изобретения.

Заявитель после анализа указанного отчета может изъять свою заявку. Если он этого не сделает, Международное бюро ВОИС публикует заявку и вместе с отчетом о международном поиске рассылает в каждое патентное ведомство государств, в которых заявитель хотел бы, чтобы его заявка имела силу «указанные государства».

Затем в каждом патентном ведомстве проводится национальная процедура по экспертизе заявки и выдаче патента.

Договор о патентной кооперации предусматривает заявителям и патентным ведомствам ряд преимуществ. В частности, заявитель вместо оформления многих заявок и связанных с этим трудностей и затрат может подать одну международную заявку, по которой он хотел бы получить патенты во многих государствах. Он может также запросить заключение о международной предварительной экспертизе, которая осуществляется одним из крупных патентных ведомств (Австрии, России, США, Японии и др.). На основании отчета о международном поиске и заключения о международной предварительной экспертизе заявитель может с достаточной степенью вероятности оценить возможность получить патенты на свое изобретение.

Мадридское соглашение о Международной регистрации знаков предусматривает международную регистрацию знаков (товарных знаков и знаков обслуживания) в Международном бюро ВОИС в Женеве. Эта регистрация имеет силу в ряде стран и поэтому называется международной.

Преимуществами этого Соглашения может пользоваться гражданин одного из его государств-участников либо имеющий местожительство или действительное и не фиктивное промышленное или торговое предприятие на территории одного из государств-участников. Заявитель должен сначала зарегистрировать свой знак в национальном ведомстве по товарным знакам страны происхождения. После этого он может подать заявку на международную регистрацию через национальное ведомство.

Осуществив международную регистрацию, Международное бюро публикует регистрацию и об этом сообщает государствам - участникам, в которых заявитель испрашивает охрану своего знака. В течение одного года такое государство имеет право заявить, что оно не может предоставить охрану знака на своей территории, указав основания этого решения. Если такое заявление поступит, процедура продолжается в отказавшем национальном ведомстве или в судах соответствующего государства-участника. Если в течение года такое заявление не поступит, международная регистрация получает силу национальной регистрации.

Преимущества международной регистрации знака очевидны. Заявитель подает только одну заявку, на одном языке и уплачивает пошлину в один орган (Международное бюро) вместо подачи заявок в национальные ведомстве многих государств - участников Мадридского соглашения и уплаты пошлины в каждое ведомство. Такие же преимущества имеют место и при необходимости продления регистрации знака.

Евразийская патентная конвенция официально подписана 9 сентября 1994г. в Москве на заседании Совета глав Правительств стран СНГ и вступила в силу с 12 августа 1995 г. Ее подписали девять государств СНГ (Азербайджан, Армения, Беларусь, Грузия, Казахстан, Молдова, Россия, Таджикистан и Украина). Конвенция учредила Евразийскую патентную организацию (ЕАПО). Депозитарием Конвенции является Генеральный директор ВОИС. Он выступает и в качестве посредника при возникновении какого-либо спора по вопросам толкования и применения Конвенции.

Штаб-квартира ЕАПО и Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ) находятся в Москве. Официальный язык Конвенции - русский.

Патент на изобретение может быть выдан ЕАПВ, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Патенты, выданные ЕАПВ, обладают автономным режимом в каждом из договаривающихся государств. Следовательно, споры по вопросам их действительности или нарушения патента разрешаются в каждом из договаривающихся государств, а решения судов по таким спорам имеют силу только на территории конкретного государства.

Евразийскую заявку может подать физическое или юридическое лицо независимо от местожительства или местонахождения и рода занятий. Заявителем может быть как лицо из договаривающихся государств, так и лицо из государств, не являющихся таковыми. Евразийская заявка может быть подана непосредственно в ЕАПВ. Заявители государств-участников подают заявку через национальное патентное ведомство. Оно устанавливает дату ее подачи, выдает заявителю справку о получении евразийской заявки с указанием даты подачи и номера регистрации в национальном ведомстве, названия изобретения и сведений о заявителе и его представителе, если он назначен, а затем незамедлительно информирует Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ) о получении им евразийской заявки с указанием этих же сведений.

После выполнения ряда процедурных действий национальное патентное ведомство не позднее 12 месяцев с даты получения евразийской заявки пересылает ее ЕАПВ. Последнее проводит формальную экспертизу и при положительном решении производит патентный поиск с целью выявления предшествующего уровня техники. Отчет о поиске ЕАПВ направляется заявителю.

ЕАПВ публикует заявку вместе с отчетом о поиске незамедлительно по истечении 18 месяцев с даты ее подачи или, если испрашен приоритет, с даты приоритета.

По ходатайству заявителя до истечения шести месяцев с даты публикации отчета о поиске ЕАПВ проводит экспертизу евразийской заявки по существу. Если ходатайство в течение этого срока не подано по уважительным причинам, оно может быть подано в течение двух месяцев с даты окончания оказанного срока при условии уплаты дополнительной пошлины. Если ходатайство в течение указанных сроков не подано, заявка считается отозванной.

По результатам экспертизы принимается решение о выдаче либо об отказе в выдаче евразийского патента. Последний регистрируется в Реестре

евразийских патентов. В течение шести месяцев с даты регистрации ЕАПВ производит публикацию сведений о выдаче этого патента в специальном бюллетене. Одновременно публикуется описание изобретения к евразийскому патенту, содержащее собственно описание, формулу изобретения, чертежи и иные материалы.

Патентообладатель для поддержания патента в силе уплачивает ежегодные пошлины в каждом договариваемом государстве и должен указать название каждого из государств, в которых он желает продолжения действия патента. Пошлины, о которых идет речь, уплачиваются ЕАПВ. Часть из них передается национальному ведомству каждого из указанных договариваемых государств.

#### **8.4 Международная защита прав авторов и правообладателей**

В международном частном праве объекты авторского и патентного права объединены общим названием «интеллектуальная собственность». К правам на интеллектуальную собственность применяется право, где испрашивается защита этих прав. Создание международной системы охраны авторских прав относится к концу XIX века. В 1886 году была подписана Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Страны, подписавшие Бернскую конвенцию, образовали Бернский союз для охраны прав авторов на их литературные и художественные произведения. В конвенции участвует свыше 150 стран. Административные функции Бернского союза выполняет Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). В соответствии со ст. 5 Бернской конвенции авторы – граждане какой-либо страны Бернского союза пользуются в других странах Союза в отношении своих произведений, как опубликованных, так и неопубликованных, правами, которые «предоставляются в настоящее время законами этих стран своим гражданам». По Бернской конвенции в редакции 1971 года правовая охрана предоставляется гражданам стран Бернского союза и в тех случаях, когда их произведение было впервые опубликовано вне территории стран Союза. Бернская конвенция установила исключительное право автора на перевод литературных и художественных произведений, воспроизведение экземпляров произведения, публичное исполнение музыкальных и драматических произведений. В 1952 году в Женеве была подписана Всемирная конвенция об авторском праве. Всемирная конвенция исходит из принципа национального режима. Она предоставляет основное регулирование национальному законодательству. Она носит более универсальный характер, что делает возможным участие в ней стран с различным законодательством в области авторского права. Всемирная конвенция предусматривает охрану в странах – участницах прав всех лиц, произведения которых впервые опубликованы на территории одной из этих стран. Гражданам стран-участниц обеспечивается охрана и в том случае, когда их произведения впервые опубликованы за пределами стран-участниц. Во Всемирной конвенции не раскрывается содержание авторских прав, дается лишь примерный перечень охраняемых произведений, в который входят «произведения письменные, музыкальные,

драматические и кинематографические, произведения живописи, графики, скульптуры».

Срок охраны авторского права во Всемирной конвенции определяется по закону страны-участницы, в которой предъявляется требование об охране, однако он не может быть короче периода, охватывающего время жизни автора и 25 лет после его смерти. На дипломатической конференции в Париже в 1971 году Всемирная конвенция была дополнена правилами, касающимися использования произведений в развивающихся странах.

Согласно ст. 11 Всемирной конвенции выпущенные в свет произведения граждан любого государства, участвующего в конвенции, пользуются в каждом государстве правовой охраной, которую государство предоставляет произведениям своих граждан, впервые выпущенных в свет на его территории. Отсюда следует, что в Республике Беларусь охраняются опубликованные произведения граждан Великобритании, Германии, США и других стран.

В Республике Беларусь иностранцы пользуются авторскими правами на одинаковых основаниях с белорусскими гражданами. Основными многосторонними соглашениями в области смежных прав являются Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания от 26 октября 1961 года (Римская конвенция) и Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от 29 октября 1971 года. Непосредственное отношение к смежным правам имеет и Брюссельская конвенция об охране сигналов, несущих теле- и радиопрограммы, передаваемые через спутники от 21 мая 1974 года. Римская конвенция основана на принципе национального режима, который означает режим охраны, предоставляемый внутренним законодательством договаривающегося государства. Участником Римской конвенции может быть только государство, которое является членом Всемирной конвенции об авторском праве или членом Бернского союза.

Римская конвенция устанавливает обязанность выплаты пользователем артистам-исполнителям и производителям фонограмм разового справедливого вознаграждения в случае, если «...фонограмма, опубликованная в коммерческих целях, или воспроизведение такой фонограммы используется непосредственным образом для передачи в эфир или для передачи иным способом для всеобщего сведения». Договаривающиеся государства могут вступать между собой в специальные соглашения, если эти соглашения наделяют правообладателей по Римской конвенции более широкими правами либо содержат иные положения, не противоречащие Римской конвенции. Минимальный срок охраны смежных прав, установленный Римской конвенцией, составляет 20 лет.

Право на изобретение, промышленный образец, товарный знак охраняется рядом международных договоров. Среди них основное место занимает Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Участниками данной конвенции образован Международный союз по охране промышленной собственности. Иностранцы – авторы изобретения пользуются в государствах правами наравне с гражданами. Техническое достижение может

быть признано изобретением только в результате принятия патентным ведомством решения о выдаче патента на изобретение. Иностранцы ведут свои дела по получению патентов на изобретения через патентных поверенных. В Республике Беларусь физические и юридические лица имеют право на патентование изобретения в зарубежных странах. Но до подачи заявки на изобретение за границу заявитель обязан подать заявку на это изобретение в белорусское патентное ведомство и сообщить о своем намерении запатентовать изобретение в другом государстве. В случае отсутствия в течение трех месяцев запрета заявка на изобретение может быть подана в другое государство.

Основными международными соглашениями в области товарных знаков являются Парижская конвенция по охране промышленной собственности и Мадридское соглашение о международной регистрации фабричных и товарных знаков. Владелец товарного знака вправе в установленном порядке зарегистрировать свой знак в зарубежной стране, а также произвести его международную регистрацию.

## **ТЕМА 9. ГОСУДАРСТВЕННОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТЬЮ**

### *План*

9.1 Роль государства в области авторского права и смежных прав.

9.2 Система государственного управления интеллектуальной собственностью. Патентное ведомство.

9.3 Международные организации в области управления интеллектуальной собственностью.

9.4. Рационализаторское предложение.

### **9.1 Роль государства в области авторского права и смежных прав**

Изменение функции знания и культуры в цивилизации конца XX века привело к резкому увеличению масштабов использования результатов интеллектуальной деятельности. Творения человеческого разума приобрели значение одного из важнейших видов объектов экономического оборота.

Современное право принципиально воздерживается от вмешательства во "внутреннюю жизнь" личности так же, как и от вторжения в сферу интимных отношений между людьми: "право имеет дело только с внешним миром, но не с душевным". Пока мысль не выражена, она для права просто не существует. Нельзя заставить человека мыслить, творить. Можно лишь создать такие условия, чтобы возникла возможность мышления, творчества. Без определенных условий такая возможность появиться не может. Но сам процесс творчества всегда остается за пределами действия правовых норм. "Право бессильно устанавливать границы в духовном производстве", - писал Гегель.

Но как только результат творчества приобретает объективную форму, вступают в действие нормы права, "обеспечивающие общественное признание этого результата, устанавливающие правовой режим соответствующего объекта и охрану прав и законных интересов его творца". Результаты интеллектуальной деятельности могут становиться объектами правоотношений только тогда,

когда они облекаются в какую-либо объективную форму, обеспечивающую их восприятие другими людьми. Так, обязательным основанием для предоставления авторско-правовой охраны является внешнее выражение "замысла" автора в той или иной объективной форме. При этом не имеет значения, зафиксированы ли идея, образ, мысль на материальном носителе или просто оглашены "в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи. До тех пор, пока замысел автора не стал доступен для восприятия других людей, объекта охраны просто не существует.

Именно объективно выраженный результат интеллектуальной деятельности может участвовать в экономическом обороте, становиться товаром, функционировать на рынке. Такой объект должен и может быть защищен государством, обществом, правом.

Авторское право в своей основе является юридическим выражением осознания государством важности сохранения культуры для сохранения и развития общества. Поддержка и защита творчества, охрана результатов интеллектуальной деятельности непосредственно связаны с защитой свободы личности, прав человека. Однако необходимо учитывать "двойственную реальность", характерную для авторского права, - не только культурную ("духовную"), но и экономическую. Необходимо считаться не только с "моральными соображениями", но и с политическими факторами, социальными проблемами, смотреть на каждое явление не только с юридической стороны, воспринимать действительность такой, какова она есть, а не такой, какова она могла бы быть. Юриспруденция, как медицина и политика, начинается с запрета на употребление фразы: "Я хочу добра, я не хочу того, что существует". Если политика - это искусство возможного, то право - это наука необходимого. Для современности характерно не только усиление защиты личных неимущественных ("моральных") авторских прав, но и одновременно дальнейшая "коммерциализация" имущественных ("экономических") прав.

Экономическая сторона авторского права включает также имущественные авторские правомочия, защищающие автора от экономического диктата партнеров (издателей, продюсеров). Особенности творческих профессий требуют действенных законодательных норм, способствующих социально-экономической интеграции авторов в общество. Современные писатели, художники, артисты нуждаются в особых формах стимулирования их деятельности и защиты их интересов, в такой системе социального обеспечения и в таких нормах гражданского, трудового, налогового права, которые принимают во внимание их низкий и непостоянный доход, "уязвимость" их позиций в качестве субъектов рыночных отношений. Большинство современных государств не только осуществляет контроль за соблюдением прав и охраняемых законом интересов авторов и иных правообладателей, но и устанавливает некоторые минимальные стандарты, которых обязаны придерживаться все участники сделок, связанных с использованием авторских и смежных прав.

Так, Закон Республики Беларусь "Об авторском праве и смежных правах" исходит из того, что размер авторского вознаграждения определяется сторонами самостоятельно, однако Правительству РБ предоставлено право устанавливать минимальные его ставки, играющие роль определенных социальных гарантий. Конкретный размер вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав определяется в договоре, заключаемом между правообладателем и пользователем, либо в лицензионном соглашении между пользователем и обществом, осуществляющим коллективное управление имущественными правами обладателей авторских и смежных прав.

Вместе с тем, правовые нормы нельзя основывать на "пожеланиях" какой-либо отдельной категории, группы людей. Все решения государства в этой области должны обсуждаться с авторами, но при этом не должны учитываться только их интересы. Любое решение должно учитывать интересы всех сторон, потому что чье-то право - это всегда чья-то обязанность. Четко определенные ограничения всегда составляют самые существенные условия существования всякой свободы и всякого права. Следует помнить, что "бизнес" не обязан быть "совестливым", "бизнес" должен быть законопослушным. Кто и почему должен платить, кому, за что и сколько? Возможно, следует проявлять большую "открытость", большую искренность в этих "деликатных" вопросах: в конце концов, узнав поближе чужие проблемы, каждый будет спокойнее относиться к своим собственным. Необходимо, используя "искусство диалога", находить в каждом случае "уравновешенные" решения. Авторское право было, есть и всегда будет определенной "суммой компромиссов", достигнутых в ходе долгого и трудного поиска.

Именно государство призвано поддерживать "неустойчивое равновесие" между правами личности и интересами общества, между тем, что относится к сфере культуры, и тем, что относится к сфере коммерции. Государство, охраняя "скорлупу собственности" может и должно способствовать созданию условий для занятия творческим трудом, интеллектуальному расцвету. Законодательная функция государства позволяет обеспечить развитие нормативно-правовой базы, призванной служить надежной "юридической оболочкой" для соответствующих отношений. Правовыми нормами, составляющими институт авторского права и смежных прав, регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права). Объединение в едином правовом институте двух указанных групп норм объясняется зависимостью возникновения и осуществления смежных прав от прав авторов творческих произведений, а также урегулированностью соответствующих отношений единым законом.

В Беларуси к настоящему времени создана в основном правовая база для охраны авторских и смежных прав. В то же время отсутствие полноценной систематизации приводит к "усложненности" действующего законодательства, содержащего очень сложные по своей структуре нормы, закрепляющие сразу целый комплекс исключительных прав, исключений из них, а в ряде случаев

еще и исключения из этих исключений. "Пиратство" составляет единую проблему во всех областях интеллектуальной собственности. "Веянием современности" является универсализация охраны разных видов интеллектуальной собственности. Комплексная регламентация разных видов интеллектуальной собственности предусматривается в Соглашении ТРИПС. По этому пути, как представляется, должна идти и Беларусь.

## **9.2 Система государственного управления интеллектуальной собственностью. Патентное ведомство**

*Государственный уровень управления.* Система управления на государственном уровне включает государственные органы, такие как ведомство промышленной собственности (патентное ведомство), негосударственные органы, такие как агентства патентных поверенных и особые структуры в судебных органах. *В Республике Беларусь в эту систему входят Национальный центр интеллектуальной собственности при Государственном комитете по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь (НЦИС), Судебная коллегия по патентным делам Верховного Суда РБ, Белорусское авторское общество, Ассоциация патентных поверенных и другие структуры.*

На НЦИС возлагаются *следующие основные задачи* в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности:

- разработка государственной политики в этой области;
- участие в реализации разработанной единой государственной политики;
- осуществление контроля за соблюдением законодательства;
- обеспечение охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- реализация законодательства в области коллективного управления имущественными правами;
- осуществление информационной и издательской деятельности;
- организация подготовки, переподготовки и повышения квалификации специалистов в сфере интеллектуальной собственности;
- осуществление международного сотрудничества, обеспечение выполнения международных обязательств Республики Беларусь;
- оказание содействия творческим союзам и иным общественным организациям.

НЦИС в соответствии с возложенными на него задачами выполняет *следующие функции* по управлению объектами интеллектуальной собственности:

- принимает участие в разработке мероприятий по реализации государственной политики в области охраны прав на объекты промышленной собственности, объекты авторского права и смежных прав и участвует в их осуществлении;
- обобщает практику применения законодательства в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности и разрабатывает предложения по его совершенствованию, а также по заключению международных договоров Республики Беларусь в этой области;

- разрабатывает и в установленном порядке вносит в Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь предложения, в том числе проекты нормативных правовых актов по вопросам, требующим нормативного правового регулирования;

- принимает к рассмотрению заявки на выдачу охранных документов на объекты промышленной собственности, осуществляет государственную регистрацию этих объектов и выдает охранные документы, ведет соответствующие государственные реестры;

- обеспечивает защиту государственных секретов, содержащихся в заявках на секретные изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

- организует в установленном порядке рассмотрение Апелляционным советом жалоб, возражений и заявлений по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности;

- регистрирует лицензионные договоры, договоры уступки, договоры залога прав на объекты интеллектуальной собственности и другие, ведет государственный реестр таких договоров;

- обеспечивает в соответствии с законодательством функционирование коллективного управления имущественными правами авторов и иных обладателей авторского права и смежных прав;

- организует подготовку специалистов в сфере интеллектуальной собственности;

- осуществляет международное сотрудничество и обеспечивает выполнение международных обязательств Республики Беларусь;

- участвует в разработке предложений по совершенствованию механизма введения объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот, оценки и учета объектов интеллектуальной собственности;

- обеспечивает организацию, проведение научно-исследовательских работ в области охраны и управления интеллектуальной собственностью;

- оказывает физическим и юридическим лицам методическую помощь, информационные, юридические и иные услуги в области охраны и управления интеллектуальной собственностью;

- осуществляет аттестацию и регистрацию патентных поверенных, контроль за выполнением ими требований, предъявляемых к их деятельности и др.

Для обеспечения взаимодействия министерств, других республиканских органов государственного управления, государственных и иных организаций в целях реализации единой государственной политики в области охраны прав и противодействия нарушениям в сфере интеллектуальной собственности постановлением Совета Министров РБ создана Комиссия по обеспечению охраны прав и противодействию нарушениям в сфере интеллектуальной собственности при Совете Министров Республики Беларусь, которая является постоянно действующим координационным органом.

Основными задачами Комиссии являются:

- обеспечение эффективного взаимодействия и координации деятельности республиканских органов государственного управления, государственных и

иных организаций при проведении единой государственной политики в области охраны прав и противодействия нарушениям в сфере интеллектуальной собственности;

- разработка предложений по совершенствованию законодательных и иных нормативных правовых актов в области охраны прав, использования объектов интеллектуальной собственности и противодействия нарушениям в сфере интеллектуальной собственности, в том числе в части:

- регулирования отношений, возникающих при создании объектов интеллектуальной собственности (включая объекты, созданные с использованием технологий двойного назначения), с привлечением бюджетных средств;

- государственного стимулирования процессов создания, правовой охраны и вовлечения в гражданский оборот объектов интеллектуальной собственности;

- международного сотрудничества в сфере интеллектуальной собственности;

- разработка мер по противодействию незаконному обороту объектов интеллектуальной собственности.

*Комиссия* в соответствии с возложенными на нее задачами:

- обеспечивает проведение комплексного анализа ситуации в сфере интеллектуальной собственности в Республике Беларусь, вырабатывает рекомендации по предотвращению и пресечению правонарушений;

- рассматривает предложения министерств, других республиканских органов государственного управления по вопросам охраны прав и противодействия нарушениям в сфере интеллектуальной собственности и вырабатывает меры, обеспечивающие координацию их деятельности в решении указанных вопросов, вносит Правительству Республики Беларусь предложения:

- по совершенствованию законодательных и иных нормативных правовых актов, направленных на обеспечение эффективной правовой охраны объектов интеллектуальной собственности;

- о целесообразности, приоритетности и финансовой поддержке патентования за рубежом объектов промышленной собственности, созданных с использованием средств республиканского бюджета;

- о мерах по предотвращению правонарушений в указанной области и противодействию незаконному обороту объектов интеллектуальной собственности;

- о расширении международного сотрудничества в сфере интеллектуальной собственности;

- об участии Республики Беларусь в международных договорах и др.

Другие органы государственного управления также принимают активное участие в государственном управлении объектами интеллектуальной собственности в соответствии со своей компетенцией.

Корпоративный уровень. Организация в части управления объектами интеллектуальной собственности решает *следующие задачи*:

- формирование системы общественных, правовых и экономических отношений в вопросах собственности на результаты интеллектуальной деятельности;

- создание «работникам знаний» благоприятных условий для разработки высокоэффективных, имеющих значительную рыночную стоимость объектов интеллектуальной собственности;

- охрана и коммерциализация объектов интеллектуальной собственности;
- обеспечение защиты прав организации и ее работников в отношениях с третьими лицами и др.

На корпоративном уровне управление объектами интеллектуальной собственности строится, исходя из стратегических установок и возможностей организации, которая в сфере интеллектуальной собственности в общем случае может преследовать *три основные цели*:

- организацию системы управления портфелем объектов интеллектуальной собственности для извлечения прибыли в условиях рыночной конкуренции;

- установление особых правил функционирования этой системы на всех этапах жизненного цикла объектов интеллектуальной собственности с учетом специфических особенностей данной организации;

- разработка корпоративных правил поведения и взаимодействия всех участников процесса создания, коммерциализации, капитализации и воспроизводства объектов интеллектуальной собственности, удовлетворяющих требованиям политики, стратегии и тактики организации.

Роль системы управления объектами интеллектуальной собственности и ее значение в рыночных условиях вытекают из определяющей роли и значения объектов интеллектуальной собственности в конкурентной борьбе за рынки сбыта.

**Патентное ведомство** – это государственное учреждение страны, где проводится от имени государства экспертиза заявок на предполагаемые объекты промышленной собственности и которое выносит решение о предоставлении или об отказе в предоставлении правовой охраны заявленному объекту промышленной собственности. В соответствии с условиями Парижской конвенции по охране промышленной собственности:

1. Каждая страна обязуется создать специальную службу по делам промышленной собственности и центральное хранилище для ознакомления общественности с патентами на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и товарные знаки.

2. Эта служба издает официальный бюллетень. Она регулярно публикует:

- а) фамилии владельцев выданных патентов с кратким наименованием запатентованного изобретения,

- б) репродукции зарегистрированных знаков.

В настоящее время в мире насчитывается более 180 Патентных ведомств, осуществляющих регистрацию объектов интеллектуальной собственности.

Без патентной охраны невозможны защита производителя продукции от недобросовестной конкуренции и получение им соответствующей материальной выгоды.

Основными задачами Белгоспатента является:

1. Формирование и проведение единой государственной политики в области правовой охраны объектов промышленной собственности, программ для ЭВМ, баз данных и топологии интегральных микросхем, а также объектов авторского права;

2. Совершенствование правовой базы в области охраны объектов интеллектуальной собственности, в том числе законотворческой деятельности;

3. Разработка комплекса мер, обеспечивающих введение созданных за счет средств государственного бюджета объектов интеллектуальной собственности в хозяйственный оборот.

Патентное ведомство принимает к рассмотрению заявки на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, проводит по ним экспертизу, государственную регистрацию, выдает патенты, публикует официальные сведения, издает патентные правила и разъяснения по применению Патентного закона.

### **9.3 Международные организации в области управления интеллектуальной собственностью**

*Межгосударственный или международный уровень.* Головной организацией по управлению интеллектуальной собственностью на межгосударственном уровне является Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). Помимо ВОИС существует ряд региональных организаций, таких как Африканская региональная организация промышленной собственности (АРИПО), Африканская организация интеллектуальной собственности (ОАПИ), Соглашение о субрегиональной интеграции стран Андской группы, Центральноамериканское Соглашение по охране промышленной собственности, Североамериканское соглашение свободной торговле, Евразийская патентная организация, Европейская патентная организация и др.

*Целью* межгосударственного уровня управления объектами интеллектуальной собственности является содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества государств-членов ВОИС.

*Задачами* ВОИС являются регистрационная деятельность, обеспечение межправительственного сотрудничества и программная деятельность. Постоянные программы ВОИС по сотрудничеству в целях развития в области промышленной собственности и по вопросам авторского и смежных прав решают следующие задачи:

- развитие людских ресурсов;
- облегчение создания национальных законодательств;
- обеспечение эффективной охраны прав;
- поощрение присоединения к договорам под эгидой ВОИС;
- облегчение создания правительственных и других организаций для руководства и эффективного применения национальных законодательств;
- поощрение местной изобретательской деятельности, коммерческого использования изобретений, художественного творчества и использования его результатов;

- развитие системы преподавания и научных исследований в области интеллектуальной собственности с упором на применение их для экономического развития;
- обеспечение подготовки профессиональных юристов и поверенных в области интеллектуальной собственности;
- налаживание обмена опытом и информацией между законодателями и работниками судебной системы в области интеллектуальной собственности;
- облегчение доступа и использования технологической информации, содержащейся в патентных документах;
- облегчение приобретения запатентованных не иностранных технологий путем лицензионных контрактов;
- облегчение для местных предприятий работы по руководству и использованию принадлежащих им прав на объекты интеллектуальной собственности и др.

Управление интеллектуальной собственностью на международном уровне представляет собой задачу огромной сложности и важности. Интеллектуальная собственность сегодня столь неразрывно вплетена в ткань международных отношений, что давно уже превратилась в один из важнейших аспектов двухсторонних и многосторонних межгосударственных связей и взаимодействия стран в области науки, техники, искусства и культуры.

Для управления этим институтом мировым сообществом создана уникальная международная организация – Всемирная организация интеллектуальной собственности. История создания ВОИС начинается одновременно с принятием первых многосторонних международных соглашений — Парижской и Бернской конвенций в 80-х годах XIX столетия.

В соответствии с международными соглашениями страны, присоединившиеся к ним, образуют клубы или союзы, объединенные и связанные взаимными обязательствами, вытекающими из юридически значимых норм этих соглашений. Для осуществления административных задач Парижского и Бернского союзов первые государства-участники создали сначала два Международных бюро, а затем в 1893 эти бюро были объединены в одну международную организацию: «Объединенные международные бюро по охране интеллектуальной собственности» или БИРПИ. В 1967 году на Стокгольмской дипломатической конференции БИРПИ были преобразованы в ВОИС.

Главной причиной создания ВОИС стал стремительный рост числа и значимости объектов интеллектуальной собственности. Второй причиной создания ВОИС было желание стран-участниц превратить ВОИС в учреждение ООН.

Поэтому на Стокгольмской конференции были пересмотрены административные положения международных соглашений по интеллектуальной собственности, а в 1974 году вступило в силу соответствующее соглашение между ВОИС и ООН, признающее, что ВОИС несет ответственность за осуществление соответствующих мероприятий согласно ее уставу и находящимися в ее ведении договорам и соглашениям по содействию творческой интеллектуальной деятельности и облегчению передачи технологий, связанных с промышленной собственностью, развивающимся

странам, чтобы ускорить их экономическое, общественное и культурное развитие.

В конвенции, учреждающей ВОИС, впервые объекты авторских прав и объекты промышленной собственности объединены понятием «интеллектуальная собственность».

*Целью ВОИС* является содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества государств и обеспечение административного сотрудничества Союзов.

*Функции ВОИС:*

- содействие разработке мероприятий, рассчитанных на улучшение охраны интеллектуальной собственности во всем мире и на гармонизацию национальных законодательств в этой области;
- выполнение административных функций Парижского и Бернского союзов, специальных союзов, образованных в связи с этими союзами;
- административное руководство по осуществлению любого другого международного соглашения, призванного содействовать охране интеллектуальной собственности;
- способствование заключению международных соглашений, призванных содействовать охране интеллектуальной собственности;
- сотрудничество с государствами, запрашивающими юридико-техническую помощь в области интеллектуальной собственности;
- сбор и распространение информации, относящейся к охране интеллектуальной собственности, осуществление и поощрение исследований этой области, публикация результатов таких исследований;
- обеспечение деятельности служб, облегчающих международную охрану интеллектуальной собственности, осуществление регистрации в этой области, а также публикация сведений, касающихся такой регистрации и т.п.

**Органами управления ВОИС** являются *Генеральная Ассамблея* — верховный орган управления ВОИС (включает по одному представителю от каждого государства-стороны Конвенции, которое является членом какого-либо Союза); *Конференция* (включает по одному представителю от каждого государства-стороны Конвенции независимо от того, являются они членами какого-либо из Союзов или не являются); *Координационный комитет* (состоит из государств-сторон настоящей Конвенции, которые являются членами Исполнительного комитета Парижского союза, или Исполнительного комитета Бернского союза, или обоих этих Исполнительных комитетов. Правительство каждого государства-члена Координационного комитета представлено в нем одним делегатом.

Четвертый орган управления — *Международное бюро ВОИС* — решает все задачи по управлению организацией. Международное бюро ВОИС выполняет административные функции Парижского и Бернского союзов, а также большинства международных союзов в области интеллектуальной собственности.

Руководит Международным бюро *Генеральный директор ВОИС* — главное должностное лицо Организации, который назначается на определенный срок продолжительностью не менее 6 лет.

#### **Основные направления деятельности ВОИС:**

- регистрационная деятельность,
- содействие международному сотрудничеству в управлении интеллектуальной собственностью,
- программная деятельность.

Регистрационная деятельность ВОИС заключается в оказании прямых услуг лицам, подающим заявки на объекты промышленной собственности. В ВОИС ведется также обработка международных заявок согласно Договору о патентной кооперации и международная регистрация товарных знаков и промышленных образцов.

Международное сотрудничество в области управления интеллектуальной собственностью включает:

- распоряжение собраниями патентных документов, используемых для патентного поиска и составления справок;
- создание более простых способов получения информации, которую они содержат;
- поддержание и обновление международных систем классификации;
- составление статистических сводок;
- региональные обследования промышленной собственности;
- контроль за соблюдением законодательства об авторском праве.

#### *Программная деятельность ВОИС включает:*

- содействие более широкому принятию государствами-членами мирового сообщества существующих договоров;
- обновление, когда это необходимо, таких договоров посредством их пересмотра;
- заключение новых договоров;
- организацию участия государств в совместной деятельности по их развитию.

Одной из важнейших сфер деятельности ВОИС является оказание помощи развивающимся странам. Для осуществления этой деятельности ВОИС приняла постоянные программы, предназначенные для организации сотрудничества с развивающимися странами — «сотрудничество в целях развития в области промышленной собственности» и «сотрудничество в целях развития в сфере авторского права». Содействие принятию договоров в области интеллектуальной собственности является постоянной и чрезвычайно важной функцией ВОИС.

**Всемирная торговая организация** — международная организация, созданная на базе Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ) и имеющая дело с правилами торговли между нациями. Основой деятельности ВТО являются соглашения, подписанные большей частью торговых государств и ратифицированные их парламентами. Цель деятельности ВТО — помощь в осуществлении бизнеса производителям товаров и услуг, экспортерам и импортерам. основополагающим документом ВТО в области регулирования прав интеллектуальной собственности является Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС).

Соглашение закрепляет обязательные для всех членов ВТО минимальные стандарты защита прав интеллектуальной собственности и базируется на ряде международных конвенций ВОИС в области международной защиты интеллектуальной собственности, в частности Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, Вашингтонском договоре об интеллектуальной собственности касательно интегральных микросхем.

**Соглашение ТРИПС.** Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности — ТРИПС — впервые объединило требования к обеим группам объектов интеллектуальной собственности — промышленной собственности и авторскому праву и смежным правам. В отличие от большинства международных соглашений по интеллектуальной собственности ТРИПС находится под юрисдикцией Всемирной торговой организации.

Для Республики Беларусь присоединение к ТРИПС имеет первостепенное значение вследствие необходимости вступления нашей страны в ВТО — международную организацию, контролирующую 94 % объема мирового товарооборота. Правительство Республики Беларусь проводит активную работу по получению республикой статуса полноправного члена этой организации. Одно из основных условий вступления — безусловное выполнение положений ТРИПС, для чего белорусское законодательство должно соответствовать требованиям этого соглашения.

*Цель Соглашения ТРИПС* — охрана и обеспечение прав интеллектуальной собственности, содействие техническому прогрессу, передаче и распространению технологий к взаимной выгоде производителей и пользователей технических знаний, содействие социально-экономическому благосостоянию и достижению баланса прав и обязательств (ст. 7).

Несмотря на попытку создать всеобъемлющий международный договор, касающийся всех объектов интеллектуальной собственности, Соглашение содержит немного принципиальных положений, отличающихся от норм уже существующих актов.

К таким положениям можно отнести *режим наибольшего благоприятствования*, которого нет ни в Бернской, ни в Парижской конвенциях, суть которого состоит в том, что в отношении охраны интеллектуальной собственности любые выгоды, льготы, привилегии или иммунитеты, предоставляемые страной-членом гражданам любой другой страны, немедленно и безоговорочно распространяются на граждан всех других стран-членов (ст. 4).

Принцип национального режима сохраняется в силе в отношении прав, предоставленных Парижской, Бернской концепциями и Вашингтонским договором. Что касается исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций, принцип национального режима применяется только в отношении прав, предусмотренных настоящим Соглашением (ст. 3.1).

Основная часть Соглашения посвящена стандартам в отношении наличия, объема и использования авторского права и смежных прав, товарных знаков, географических указаний, промышленных образцов, патентов на изобретения,

топологий интегральных микросхем, закрытой информации, а также антиконкурентной практики, однако последняя не включается в состав перечисленных категорий интеллектуальной собственности. Действие ТРИПС не распространяется на объекты интеллектуальной собственности, не упомянутые в этом соглашении, например, на полезные модели.

Исполнение стандартов ТРИПС требует наличия у стран-членов соответствующего законодательства и исполнительных органов, для чего законодательство стран-членов должно предусматривать процедуры по обеспечению защиты прав, позволяющие осуществлять эффективные действия против любого акта их нарушения, включая срочные меры по предотвращению нарушений, а также средства судебной защиты, играющие сдерживающую роль в отношении дальнейших нарушений. Эти процедуры применяются таким образом, чтобы избежать создания барьеров законной торговле и обеспечить защиту против злоупотребления ими (ст. 41.1).

С этой целью страны-члены предусматривают уголовные процедуры и наказания, применяемые в случаях умышленного применения неправомерно используемых объектов промышленной собственности или нарушения авторского права, совершенного в коммерческих масштабах. Меры пресечения включают тюремное заключение и/или денежные штрафы, достаточные для того, чтобы служить средством сдерживания, соразмерным с серьезностью наказания, применяемого в связи с преступлениями соответствующей тяжести. Имеются в наличии меры пресечения включающиеся также наложение ареста, конфискацию и уничтожение контрафактных товаров и любых материалов и оборудования, которые использовались при совершении правонарушений (ст. 61).

**Организация экономического сотрудничества и развития.** Одним из направлений деятельности является исследование роли прав интеллектуальной собственности в стимулировании распространения знаний и создания инноваций. ОЭСР изучает экономическое воздействие режимов интеллектуальной собственности в высокотехнологических отраслях промышленности и в общественных исследованиях, оценивает политику и институциональную практику управления и использования интеллектуальной собственности, а также разрабатывает индикаторы для оценки эффективности трансфера технологий. Организацией разработана серия методологических руководств по измерению научно-технической деятельности, каждое из которых реализует свою группу задач, при этом в той или иной степени затрагивая области деятельности, в рамках которых возникают условия производства или обращения объектов интеллектуальной собственности.

**Евразийская патентная конвенция.** Регулирует процедуры получения охранных документов, действующих во всех странах – участницах Конвенции. Для каждого изобретения обеспечивается подача одной заявки на русском языке, проведение одной экспертизы с дальнейшей выдачей единого евразийского патента, действующего во всех странах – участницах Конвенции.

## 9.4 Рационализаторское предложение

*Рационализаторским предложением* признается техническое решение, предусматривающее создание или изменение конструкции изделия, технологии производства и применяемой техники, состава материала, являющееся новым и полезным для предприятия, которому оно подано, а также новое для предприятия организационное решение, дающее экономию трудовых, сырьевых, топливно-энергетических и других материальных ресурсов или иной положительный эффект (п. 1 Типового положения о рационализаторской деятельности в Республике Беларусь, утвержденного постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь).

Для признания данного решения рационализаторским необходимо:

- *во-первых*, чтобы оно было *одним из видов технических решений или организационным решением*. Техническое решение в рационализаторском предложении достигается путем создания или изменения конструкции изделия, технологии производства и применяемой техники или изменения состава материала;

- *во-вторых*, оно должно *быть новым* для предприятия, которому подано. Новым признается техническое или организационное решение, если оно или такое же решение до подачи заявления по установленной форме:

- а) не использовалось на предприятии, кроме случаев, когда решение использовалось по инициативе автора в течение не более трех месяцев до подачи заявления;

- б) не было известно предприятию в степени, достаточной для его практического осуществления;

- в) не было предусмотрено обязательными для предприятия нормативами (стандартами, нормами, техническими условиями);

- *в-третьих*, оно должно *быть полезным* для предприятия, которому подано, т.е. позволять получить любой положительный эффект. Однако если рационализаторским является организационное решение, оно должно давать экономию трудовых, сырьевых, топливно-энергетических и других материальных ресурсов или иной положительный эффект.

*Не признается рационализаторским предложение*, лишь ставящее задачу или только определяющее эффект, который может быть получен от применения предложения, поскольку последнее не является решением; созданное специалистами в порядке выполнения конкретного служебного задания или договорных работ; снижающее надежность, долговечность и другие показатели качества продукции или ухудшающее условия труда, качество работ.

## ЛИТЕРАТУРА

### Нормативные правовые акты

- 1 Конституция Республики Беларусь (с изм. и доп., принятыми на референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004г.). – Минск: Амалфея, 2005. – 48с.
- 2 Гражданский кодекс Республики Беларусь. – Минск: Национальный центр правовой информации, 2003 (с изм. и доп., Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 137.; 2006).
- 3 Инвестиционный кодекс Республики Беларусь (в редакции Закона Республики Беларусь от 5 августа 2004 года). – Минск: Амалфея, 2005. – 84с.
- 4 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях. – Минск: Право и экономика, 2005. – 222 с. (в новой редакции – НРПА № 63 – 2003 г.)
- 5 Таможенный кодекс Республики Беларусь. – Минск: Амалфея, 2002. – 208 с.
- 6 Уголовный кодекс Республики Беларусь. – Минск: Национальный центр правовой информации Республики Беларусь, 2005. – 301 с.
- 7 О бухгалтерском учете и отчетности: Закон Республики Беларусь, 25 июня 2001г. НРПА. 2001. № 63.
- 8 О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции: Закон РБ от 2 декабря 2002 г. №154-3 // Национальный реестр правовых актов РБ. 2002. №138, 2/903.
- 9 О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы: Закон РБ от 16 декабря 2002 г. № 160-3// Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №1, 2/909.
- 10 О товарных знаках и знаках обслуживания: Закон РБ от 5 февраля 1993г. №2181// Национальный центр правовых актов РБ. 2004. №5, 2/1017
- 11 О патентах на сорта растений: Закон РБ от 13 апреля 1995г. № 3725// Национальный реестр правовых актов РБ. 2001. №67, 2/791.
- 12 О правовой охране топологии интегральных микросхем: Закон РБ от 7 декабря 1998г. №214-з// Национальный реестр правовых актов РБ. 2004. №87, 2/1035.
- 13 О географических указаниях: Закон Республики Беларусь от 17 июля 2002г. №127-3// Национальный реестр правовых актов РБ. 2002. № 84, 2/876.
- 14 О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах»: Закон РБ от 11 августа 1998г. // Ведомости Национального собрания РБ, 1998. №31-32. Ст.472.
- 15 О внесении дополнений в Таможенный кодекс Республики Беларусь: Закон РБ от 4 декабря 2001г. №71-3// Национальный реестр правовых актов РБ. 2001. № 116, 2/820.
- 16 О присоединении Республики Беларусь к Международной конвенции по охране новых сортов растений: Закон РБ от 24 июня 2002 г. №115-3// Национальный центр правовых актов РБ. 2002. №75, 2/864.

17 О мерах по защите экономических интересов РБ при осуществлении внешней торговли товарами: Закон Республики Беларусь, 25 ноября 2004 г. // Национальный реестр правовых актов РБ. 2004. № 193.

18 О предпринимательстве в Республике Беларусь: Закон Республики Беларусь, 28 мая 1991г. (с изм. и доп.). Ведомости Верховного Совета. 1992. №19.

19 О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции: Закон Республики Беларусь: Закон Республики Беларусь, 10 января 2000г. //Национальный реестр правовых актов РБ. 2000. №8.

20 Об архитектурной, строительной и градостроительной деятельности в Республике Беларусь: Закон Республики Беларусь, 5 июля 2004г. Право Беларуси. 2004. №32.

21 О хозяйственных судах в Республике Беларусь: Закон Республики Беларусь, 9 декабря 1998г. Ведомости Национального собрания. 1999. №2.

22 Положение о патентных пошлинах и сборах: Утв. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 23 марта 1998г. №445// Национальный реестр правовых актов РБ. 2001. №56, 5/6112.

23 Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков. (Мадрид, 28 июня 1989 года). Ст.21. Режим доступа: <http://www.wipo/int/ru>.

24 Правила торговли на рынках Республики Беларусь: Утв. постановлением Совета Министров РБ, 12 декабря 2003г. №1623. НРПА. 2003. № 142.

25 О перечне продукции, работ, услуг, подлежащих обязательной сертификации: постановление Комитета по стандартизации, метрологии и сертификации при Совете Министров РБ, 30 июля 2004г., №35. НРПА. 2004. №137.

26 Комментарий к Гражданскому кодексу РБ (постатейный) в 3-х томах (отв. ред. В.Ф.Чигир). – Минск: Промышленное и торговое право, 2003.

27 Комментарий к Гражданскому кодексу с приложением актов законодательства и судебной практики в 3-х кн. (отв. ред. В.Ф.Чигир). – Минск: Амалфея, 2005. Кн.1. -1040с., 2006. Кн.2. -1376с., Кн.3. -720с.

28 Комментарий к Трудовому кодексу Республики Беларусь. (под ред. Г.А.Василевича). 3 изд., перераб. и доп. – Минск: Амалфея. 2005. -1136с.

29 Комментарий к Уголовному кодексу Республики Беларусь (под общ. ред. А.В. Баркова). – Минск: Тесей, 2003. -1119с.

30 Международные правила толкования торговых терминов. – М.: Издательство деловой и учебной литературы, 2005. -104с.

### **Дополнительная литература**

1 Громов Ю.А. Энциклопедический справочник. Защита и коммерциализация интеллектуальной собственности. – М.: Изд-во «Экономика», 2003.

2 Зинов В.Г. Управление интеллектуальной собственностью: учеб. пособие. – М.: Дело, 2003.

3 Интеллектуальная собственность: В 2 кн. Кн. 2 Промышленная собственность / Сост. и коммент. В.Ф. Чигир. – Минск: Амалфея, 1997.

4 Интеллектуальная собственность. Основные материалы: В 2 ч. / Пер. с англ. – Новосибирск: «Наука», 1993.

5 Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права: Сб. актов законодательства. / Сост. Гавриленко В.Г. – Минск: ИООО «Право и экономика», 2004.–384с.– (Серия Белорусское законодательство»).

6 Кудашов В.И. Интеллектуальная собственность: охрана и реализация прав, управление: учеб. пособие. – Минск: БНТУ, 2004. – 322 с.

7 Кудашов В.И., Турлюк Т.И. Методическое пособие по вопросам введения в гражданский оборот результатов интеллектуальной деятельности. – Минск: РУП «РУПИС», 2004.- 111 с.

8 Лосев С.С. Авторское право: национальное и международное законодательство. – Минск: Ураджай, 2000.

9 Минков А.М. Международная охрана интеллектуальной собственности. – СПб.: Питер, 2001.

10 Оборот результатов интеллектуальной деятельности / В.И. Кудашов, Т.И. – Минск: РУПИС, 2004

11 Олехнович Г.И. Интеллектуальная собственность и проблемы ее коммерциализации. – Минск: Амалфея, 2003.

12 Руденков В.М. Международное патентно-лицензионное дело: Курс лекций. Минск: БГУ, 2004.-147 с.

13 Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: учебник, 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, 2003.

14 Чиченкова О.С. Проблемы правовой охраны нераскрытой информации// Интеллектуальная собственность Беларуси. 202. № 2. С. 50-56.

15 Якимахо А.П. Управление объектами интеллектуальной собственности в Республике Беларусь. – Минск: Амалфея, 2005. – 472 с.

Учебное издание

**Основы управления интеллектуальной собственностью**

Конспект лекций

Составитель **Дыжова** Анна Анатольевна

Редактор Т.Л. Бажанова  
Технический редактор А.А. Щербакова

Подписано в печать                      Формат 60x84 1/16  
Бумага офсетная. Гарнитура Таймс. Печать трафаретная.  
Усл. печ. л.                      Уч.-изд.л.  
Тираж                      экз. Заказ

Учреждение образования  
«Могилёвский государственный университет продовольствия»  
212027, Могилёв, пр-т Шмидта, 3

Отпечатано на ризографе редакционно-издательского отдела  
учреждения образования  
«Могилёвский государственный университет продовольствия»  
212027, Могилёв, пр-т Шмидта, 3  
ЛП №226 от 12.02.2003 г.