

ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

3.1. ПОНЯТИЕ ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Термин «промышленная собственность» (ПС) условен, так как имеет отличия от общепринятого понятия собственности на различные виды имущества. К тому же объекты ПС применяются не только в промышленности, но и в сельском хозяйстве, здравоохранении, торговле, сфере обслуживания. В первой главе отмечалось, что ПС не относится к движимому и недвижимому имуществу, используемому для промышленного производства, например к основным фондам, оборудованию, а как вид ИС именуется в законодательствах различных стран как нематериальные активы (НМА).

Еще в 1873 г., когда правительство Австро-Венгрии пыталось организовать международную выставку изобретений, многие государства отказались от участия, не желая показывать свои технические достижения, как оказалось, из-за отсутствия правовой защиты новшеств. Поэтому европейские государства в 1883 г. создали в Париже дипломатическую конференцию заинтересованных стран, во время которой была подписана Парижская конвенция промышленной собственности.

3.2. ОБЪЕКТЫ ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Российское законодательство «буква в букву» следует Парижской конвенции и законодательно охраняет следующие объекты ПС.

Изобретение — техническое решение задачи, обладающее новизной, неочевидностью (изобретательским уровнем) и пригодное к применению и использованию в промышленности. Исключительное право патентообладателя на изобретение действует до истечения 20 лет.

Полезная модель — конструктивное изготовление средств производства и предметов потребления, а также их составных частей, по техническому уровню не отвечающее требованиям, предъявляемым к изобретениям. Поэтому полезной моделью может признаваться внесенное в конструкцию машин изменение или усовершенствование. Полезные модели часто называют «малыми изобретениями». Исключительное право патентообладателя на полезную модель — 10 лет.

Промышленный образец — полученное в результате художественно-конструкторской (дизайнерской) разработки оригинальное творческое решение внешнего вида какого-либо объекта (изделия). Промышленный образец имеет общую природу с художественными произведениями, в частности с произведениями народных промыслов (хохлома, палех, гжель и т. п.), которые охраняются законодательно. Вместе с тем эти объекты различны по своей предназначенности. Отличие в том, что художественное произведение создается автором как уникальное изделие, несущее в первую очередь эстетическую направленность, и, хотя оно может быть раstraжировано, его функциональное предназначение зачастую никак не связано с его внешним видом. В то же время художественное решение промышленного образца должно подчеркнуть функциональные элементы изделия, когда внешняя форма эстетически облагораживает и подчеркивает назначение изделия. Исключительное право лица на промышленный образец подтверждает патент. Он также подтверждает приоритет, авторство промышленного образца. Срок действия исключительного права на промышленный образец — 15 лет.

Срок действия исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и удостоверяющего это право патента исчисляется со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по ИС.

Срок действия исключительного права и удостоверяющего это право патента продлевается федеральным органом исполнительной власти по ИС по заявлению патентообладателя на срок, указанный в заявлении: на изобретение на 5 лет, на полезную модель на 3 года, на промышленный образец на 10 лет⁹⁸.

Товарный знак — это визитная карточка, своего рода символ определенной фирмы или производителя, которым маркируются производимые товары или услуги. Товарный знак является наиболее активным связующим звеном между поставщиком товаров или услуг и потребителем и выступает в роли «безмолвного продавца», символизируя у потребителя узнаваемость и доверие к качеству.

Знак обслуживания — это знак, которым маркируются производимые товары или оказываемые услуги. Услуга — это тоже товар, который может являться предметом договоров, как и вещественные объекты, предназначенные для купли-продажи. Знаки обслуживания обычно используются в различного рода рекламных материалах, украшают оборудование и инвентарь, используемые для оказания услуг.

Фирменное наименование — это именное название или словесное обозначение, которое позволяет идентифицировать предприятие физического или юридического лица. С точки зрения закона фирменное

⁹⁸ ГК РФ. Ст. 1363.

наименование защищает организацию против неправомерных действий третьих лиц. Формулы, определяющей это понятие, нет ни в законах, ни в каких-либо нормативных актах. Поэтому нет необходимости подавать заявку на охрану наименования своей фирмы, а тем более регистрировать это название в патентном или ином ведомстве своей страны. В то же время употребление идентичного имени третьими лицами будет являться нарушением прав владельца фирмы, и этот конфликт будет решаться в судебном порядке. Чтобы избежать претензий по незаконному использованию чужого наименования, проще всего отказать от использования в наименовании фирмы слов или сочетаний слов иностранного происхождения.

Указание на источник происхождения товара определяет источник происхождения изделия или услуг. В обычном употреблении этот объект ПС стал скорее обозначением, применяемым для тех указаний происхождения, которые не являются наименованиями мест происхождения. Обычно это наименование предприятия, выпускающего какую-либо продукцию, например «Северсталь», «Ижмаш». Такое указание обычно преследует цель подтверждения хорошего качества или надежности производителя продукции.

Наименование места происхождения товара — указание на специфические свойства товара, свойственные месту его происхождения. Это может быть название страны, местности, населенного пункта или какого-либо географического объекта. Данное обозначение используется для товара, свойства которого зависят или определяются характерными для данного географического объекта природными условиями, либо человеческим фактором, либо и тем и другим одновременно. Например, для вин — шампанское и цинандали, для сыров — рокфор и эмменталь, для минеральных вод — эссендуки, боржоми.

Пресечение недобросовестной конкуренции — это запрет на действия, противоречащие честной деловой практике. Обычно этот запрет достигается решениями судов. С точки зрения юриспруденции значение используемых терминов весьма расплывчато. Нормы добросовестности, или честной конкуренции, или порядочности в конкурентной борьбе являются отражением морально-этических либо экономических традиций и принципов общества, которые иногда диаметрально различаются в разных странах (а иногда и внутри одной страны, но в разных регионах). Самое интересное, что такие нормы меняются по прошествии времени, а самое главное — постоянно возникают новые способы недобросовестной конкуренции, так как в области конкурентной борьбы нет пределов человеческой изобретательности.

Три объекта ПС — изобретение, полезная модель, промышленный образец — связаны с решением конкретных технических задач или с разработкой внешнего вида изделий, от которых зависят новое каче-

ство и технический уровень изготавливаемой продукции. Остальные объекты ПС способствуют созданию благоприятных условий для коммерческой деятельности при реализации товаров и услуг.

Право ПС внешне сходно с правом собственности на различные виды имущества тем, что правообладатель, как и собственник, вправе владеть, пользоваться и распоряжаться изобретением, товарным знаком или промышленным образцом, поэтому патент всегда обладает стоимостью и соответственно оборотоспособен (патент можно оценить и продать).

В настоящее время РФ готовится к присоединению к Всемирной торговой организации (ВТО). Одним из краеугольных документов, составляющих правовую основу ВТО, является Соглашение о торговых аспектах прав ИС 1994 г. (официальное полное название на английском языке — Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights, Соглашение ТРИПС, где ТРИПС — сокращение от начальных букв его официального названия на английском языке — TRIPS Agreement). Все правовые документы, включая Соглашение ТРИПС, являющиеся правовой основой ВТО, составляют один интегрированный пакет решений и договоренностей стран — участниц ВТО. Поэтому Россия, желающая присоединиться к ВТО, будет обязана принять Соглашение ТРИПС, как и все указанные соглашения, без оговорок по принципу «всё или ничего».

Для возникновения имущественных и неимущественных (авторских) прав на объект ПС, в отличие от АП на произведения науки, литературы и искусства, на него необходимо оформить соответствующие документы и зарегистрировать его в установленном порядке. Правила оформления патентных прав будут рассмотрены далее.

Имущественные права на все перечисленные объекты оборотоспособны, потому что могут передаваться другим лицам в пользование на основе авторских, лицензионных или иных договоров.

Законодательно защита объектов ПС обеспечивается ГК РФ «Патентное право» (ст. 1345–1407).

Рассмотрим основные виды объектов ИС, которые относятся к охраняемым объектам ПС. Более подробно каждый из объектов ПС будет рассматриваться в соответствующих главах монографии.

3.2.1. ИЗОБРЕТЕНИЯ

Объекты ИС считаются изобретениями, если они представляют собой устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение уже известного устройства, способа, вещества по новому назначению. Напри-

мер, к устройствам как к объектам изобретений относятся конструкции и изделия, машины, приборы, механизмы, инструменты, транспортные средства, сооружения, оборудование.

Критериями оценки патентоспособности изобретения всегда являются новизна, неочевидность технического решения (так называемый изобретательский уровень), реальная возможность применения в промышленности.

Основное требование к изобретению — оно должно быть результатом самостоятельного изобретательского творчества, обладать новизной и промышленной применимостью.

Изобретения считаются одними из основных объектов ПС по следующим признакам.

- Количество изобретений, регистрируемое в патентном ведомстве, превосходит количество других регистрируемых видов ПС. По этому показателю только товарные знаки могут быть сопоставимы с изобретениями.

- В случае нарушения патентных прав на изобретения экономические потери для правообладателя и, в свою очередь, последующие административные и судебные санкции для нарушителя более значительны.

- Обычно изобретение по-новому решает какую-либо техническую задачу с помощью новых технических идей, которые нередко неожиданным способом не только определяют конкурентоспособность конкретного технического объекта или устройства, в котором они воплощены, но могут значительно ускорить технический прогресс в целом.

- Только с помощью патентов на изобретения можно защитить новейшие технологии и новые способы производства.

Существуют примерные критерии оценок изобретений, т. е. признаваемый в разных странах уровень создаваемых технических решений, которые могут быть признаны изобретениями и могут получить патентную охрану в любых странах. По этим критериям все изобретения можно условно разделить на следующие категории:

Первая категория — это изобретения, которые открывают новое направление в техническом прогрессе. Обычно такие изобретения происходят на основе сделанных ранее открытий (например, изобретение осветительных ламп накаливания на основе открытия электричества или изобретение транзисторов на основе открытия сверхпроводимости материалов). Это — высший уровень изобретательских идей.

Одно из последних качественно новых изобретений — это проводящие полимеры, относящиеся к новому поколению органических материалов, молекулы которых представляют собой одномерные цепочки. Сейчас из них делают фото пленки и оконные стекла, светопропускаемость которых можно регулировать, полимерные покрытия экранов

телевизоров и компьютерных дисплеев, которые не электризуются. В 2006 г. компании Samsung и Philips представили образцы дисплеев на полимерных светодиодах. Такие светодиоды уже активно применяются в солнечных батареях, дисплеях мобильных телефонов, небольших компьютеров и телевизоров. Благодаря развитию полимерной электроники компоненты электронных схем будут уменьшены до размеров отдельных молекул, что произведет революцию в вычислительной технике⁹⁹.

Вторая категория — это изобретения, которые помогают внедрить новые виды техники. Такие изобретения обычно делаются на основе изобретений первой категории, например, применение люминесцентных ламп вместо обычных ламп накаливания или замена электронно-лучевых мониторов на жидко-кристаллические.

Эти изобретения всегда требуют значительного вложения средств на разработку, и поэтому их появление возможно только на обеспеченной техническим и лабораторным оборудованием экспериментальной технической базе. Конкурентность таких изобретений очень высока с точки зрения длительности применения.

Третья категория — это изобретения, которые создают объекты техники сегодняшнего дня на основе существующих. Например, цветные экраны в мобильных телефонах вместо черно-белых или компьютерные процессоры не на полупроводниковых, а на интегральных микросхемах. Такие изобретения при наличии необходимого научного и производственного обеспечения не требуют существенных материальных и технических средств, но значительно повышают конкурентоспособность продукции на рынке.

Четвертая категория — это изобретения, значение которых существенно ниже, чем в первых трех категориях. Обычно такие изобретения совершенствуют или улучшают потребительские свойства каких-либо объектов техники третьей категории, которые пользуются устойчивым спросом и сохраняют конкурентоспособность на рынке.

Пятая категория изобретений — это такие технические предложения, роль которых сводится лишь к поддержке спроса на тот или иной вид продукции либо удержанию на рынке неконкурентоспособных объектов техники, теряющих свои позиции ввиду бесперспективности их дальнейшего развития или технического устаревания.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Основным критерием оценки изобретения при патентовании является его новизна

⁹⁹ **Имамудинов И.** Мистер Алешин, который решает проблемы // Эксперт. 2007. № 17. С. 54.

в мировом масштабе, т. е. на момент регистрации предлагаемое техническое решение не должно быть известно и не должно быть опубликовано любым способом, доступным неограниченному кругу лиц как в стране регистрации, так и в других странах. Поэтому если само изобретение, его описание или существо изобретения доступны ограниченному кругу лиц, близких к изобретателю по производственной деятельности или служебным взаимоотношениям, и даже если существуют рабочие эскизы в виде схем или письменных разъяснений существа изобретения, то патентное ведомство не вправе отказать в регистрации.

В законе имеются и другие условия, касающиеся защиты интересов изобретателя. В частности, для авторов изобретения, раскрывших информацию, относящуюся к изобретению, для заявителя или любого лица, получившего от них прямо или косвенно эту информацию, в результате чего сведения о сущности изобретения стали общедоступными, не является обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения при условии, что заявка на выдачу патента на изобретение подана в федеральный орган исполнительной власти по ИС в течение 6 месяцев со дня раскрытия информации¹⁰⁰.

В этом случае изобретение, известное узкому кругу лиц, не будет препятствовать признанию новизны изобретения.

В то же время нельзя раскрывать сущность изобретения до подачи заявки в Патентное ведомство путем публикации в заводской многотиражке, даже если статья будет написана самими авторами, ибо эта публикация может стать основанием для конкурентов оспорить приоритетность и признание изобретения авторов «новым», т. е. неизвестным никому в мире до даты признания приоритета авторов, подающих заявку.

При подаче заявки на изобретение существует определенный список документов и материалов, требующихся для проведения экспертизы новизны и патентоспособности изобретения. Правовой формой охраны изобретения является патент.

Патентную защиту как изобретения получают и другие виды объектов техники, способов и веществ, а также возможности их применения в новом качестве по новому для данных объектов назначению.

Устройство — изделие или сооружение, которые могут быть конструктивным элементом или совокупностью элементов, способных функционировать в конструктивном единстве.

Например, корпорация Motorola успешно использовала свои преимущества перед другими компаниями в виде наработанного опыта в области радиокommunikаций и при производстве полупроводников для победоносного входа на рынок мобильных телефонов¹⁰¹.

¹⁰⁰ ГК РФ. Ст. 1350.

¹⁰¹ Financial Times. 11 april, 1991. P. 35.

Способ — последовательный законченный процесс выполнения взаимосвязанных действий, предназначенный для решения определенной задачи.

Способы, которые получают патентную защиту, делятся на две группы:

1) применяемые в виде технологических процессов для изготовления конкретной промышленной продукции;

2) используемые при эксплуатации продукции и являющиеся, таким образом, способами действия, например способы разведки полезных ископаемых, способы диагностики и лечения болезней.

Косвенная защита — это распространение действия патента, выданного на способ изготовления продукта, на сам продукт или на изделие, которое получено данным запатентованным способом.

Вещество — совокупность взаимосвязанных частей или ингредиентов, созданное искусственно как целостное материальное образование. На открытые или найденные природные вещества, существующие в природе в естественном виде (минеральное сырье, нефть и др.), патенты не выдаются.

Патенты могут быть выданы и на применение другого запатентованного изобретения в ином качестве или иным способом, которое ранее не было известно и не предусматривалось при их создании.

Изобретение на применение — использование по другому назначению уже защищенных устройств, способов или веществ, дающее положительный эффект при другом применении или использовании.

Штаммы микроорганизмов — получаемые искусственным отбором по наследственным признакам однородные культуры бактерий, вирусов, грибов и т. п., которые в дальнейшем способствуют получению веществ, полезных для человека или обладающих иными востребованными в применении свойствами.

Законом определено, что объектом патента на изобретение является техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, к устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или к способу (осуществлению действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Не признаются патентоспособными изобретениями:

- 1) открытия;
- 2) научные теории и математические методы;
- 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ;
- 6) решения, заключающиеся только в представлении информации¹⁰².

¹⁰² ГК РФ. Ст. 1350.

Изобретения делятся также на основные, дополнительные и служебные:

Основное изобретение, которое никак не связано с какими-либо другими изобретениями и может быть применено независимо от каких-либо других технических новшеств.

Дополнительное изобретение представляет собой усовершенствование какого-либо решения или его части, предложенных ранее, и которое не может быть использовано без основного изобретения. Такое дополнительное изобретение тесно связано с основным как юридически, так и технически.

Служебное изобретение обычно создается в связи с выполнением служебного задания.

Автор или патентообладатель имеет право на получение вознаграждения за изобретение, используемое работодателем или другими заинтересованными организациями, как при отсутствии оформленного патента, так и в случае вообще не поданной по каким-либо причинам заявки на изобретение.

Никаких ограничений на выплату вознаграждения за использование изобретения нет, а условия и размеры выплат за использование изобретения должны быть согласованы с правообладателем в соответствующем договоре.

Особый порядок охраны предоставляется изобретениям, признанным государством секретными. Порядок охраны секретных изобретений регулируется специальным законодательством РФ.

Изобретение как основной и наиболее востребованный вид ПС нуждается в разработанной до деталей юридической системе защиты прав и интересов авторов и правообладателей.

Патент на изобретение является юридически закрепленным исключительным правом пользования, производства и продажи продукции на основе патента на период, предусмотренный законодательством, и распространяется на новые и обладающие существенными отличиями технические решения задачи, дающие положительный экономический эффект.

Для возникновения имущественных и неимущественных прав на объект ПС, в отличие от АП на произведения науки, литературы и искусства, на него необходимо оформить соответствующие документы и зарегистрировать его в установленном порядке.

Закон определяет исключительное право патентообладателя на использование охраняемого патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца по своему усмотрению, если такое использование не нарушает прав других патентообладателей, включая право запретить использование указанных объектов другим лицам, кроме случаев, когда такое использование не является нарушением прав патентообладателя.

Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать изобретение, защищенное патентом, лишь с разрешения патентообладателя на основе лицензионного договора.

По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта собственности в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

Лицензионный договор подлежит регистрации в Государственном патентном ведомстве РФ и без таковой регистрации считается недействительным.

Особый порядок охраны предоставляется изобретениям, признанным государством секретными. Порядок охраны секретных полезных моделей регулируется специальным законодательством РФ о государственной тайне¹⁰³.

3.2.2. ПОЛЕЗНЫЕ МОДЕЛИ

Полезная модель обычно представляет из себя новшество, которое по своему техническому уровню и внешним признакам напоминает изобретение, однако не вносит, как изобретение, достаточный вклад в уровень техники и не является новой творческой идеей. При этом полезная модель по своим признакам очень напоминает патентоспособные изобретения. Полезная модель также должна быть результатом самостоятельного творчества, обладать новизной и промышленной применимостью.

Полезная модель является объектом изобретательского творчества, который представляет собой конструктивное решение средств производства, предметов потребления или их составных частей.

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Это техническое решение по своему уровню не достигает требований, предъявляемых к изобретениям, может лишь вносить изменения и усовершенствования в конструкцию или устройство машин, механизмов либо иных предметов потребления. При этом полезная модель по своим признакам очень напоминает патентоспособные изобретения, но их вклад в уровень техники менее значителен. Профессионалы иногда называют полезные модели «малыми изобретениями».

Патентование полезных моделей производится при условии соблюдения требований новизны и промышленной применимости. Новизна

¹⁰³ ГК РФ. Ст. 7.

полезной модели определяется на дату приоритета по тем же правилам, что и приоритет изобретения. Но требование абсолютной мировой приоритетности обязательно для полезной модели в отличие от изобретений, в отношении которых новизна определяется через уровень любых общедоступных в мире сведений. В отношении полезных моделей применяются требования относительной приоритетности технического уровня и на сведения об открытом применении только в России средств, тождественных заявляемой полезной модели, т. е. не мировой новизны. И если существуют сведения о применении подобного технического средства за рубежом, то они не смогут помешать определению новизны полезной модели.

Полезная модель промышленно применима, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Критерий промышленной применимости по отношению к полезным моделям идентичен к требованиям на изобретение. В то же время промышленная применимость полезной модели предполагает возможность неоднократного использования именно этой полезной модели.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели:

- 1) решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей;
- 2) топологиям интегральных микросхем.

Патент защищает приоритет, авторство полезной модели и исключительное право на ее использование. Не влияет на приоритетность и новизну полезной модели публичное раскрытие автором или любым другим лицом информации, относящейся к полезной модели и ставшей общедоступной, если заявка на полезную модель подана в Патентное ведомство не позднее 6 месяцев с даты раскрытия существа новизны полезной модели (льгота по новизне)¹⁰⁴.

Обычно тот объект ПС, который не подходит под категорию «изобретение», можно защитить как полезную модель. Но надо иметь в виду, что охрана полезной модели более слабая, чем у изобретения, поэтому при экспертизе заявки Патентное ведомство обычно не проводит проверку полезной модели на новизну, и в мире вполне возможно существование подобных полезных моделей. Значение такой регистрации может не играть никакой роли в случае неожиданного для автора или правообладателя выяснения, что где-то уже имеются и применяются подобные модели.

¹⁰⁴ ГК РФ. Ст. 1351.