

БЕЛОРУССКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
Филиал Белорусского национального технического университета,
г. Солигорск
Кафедра «Технологии и оборудование разработки месторождений полезных
ископаемых»

СОГЛАСОВАНО
Заведующий кафедрой
_____ Я.Л. Городецкий
« ____ » _____

СОГЛАСОВАНО
Директор филиала БНТУ,
г. Солигорск
_____ С.Н. Речиц
« ____ » _____

ЭЛЕКТРОННЫЙ УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИЙ КОМПЛЕКС
ПО УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЕ

ОСНОВЫ УПРАВЛЕНИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТЬЮ

для специальностей 1-36 10 01 «Горные машины и оборудование
(по направлениям)», 1-51 02 01 «Разработка месторождений полезных
ископаемых (по направлениям)», 7-07-0714-01 «Машины и оборудование для
горнодобывающих производств», 7-07-0724-01 «Разработка месторождений
полезных ископаемых»

Автор:

А.И. Николайчик, к.т.н., доцент кафедры «Технологии и оборудование
разработки месторождений полезных ископаемых» филиала БНТУ,
г. Солигорск.

Рассмотрено и утверждено

на заседании Совета филиала БНТУ, г. Солигорск « ____ » _____
протокол № ____

г. Минск, 2023

СОДЕРЖАНИЕ

ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА	5
ПЕРЕЧЕНЬ УСЛОВНЫХ ОБОЗНАЧЕНИЙ	8
I ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ	9
Тема 1 Интеллектуальная собственность как объект управления	9
1.1 Понятие и сущность интеллектуальной собственности	9
1.2 Значение защиты интеллектуальной собственности для развития общества и экономики.....	12
1.3 Значение защиты интеллектуальной собственности для предприятия.....	15
1.4 Классификация объектов интеллектуальной собственности.....	18
1.5 Нормативная правовая и институциональная системы защиты интеллектуальной собственности	19
Тема 2 Основы правового регулирования авторского права и смежных прав.....	22
2.1 Понятие и сущность объектов и субъектов авторского права.....	22
2.2 Правовое регулирование возникновения, реализации, охраны и защиты авторского права	24
2.3 Авторское право на служебное произведение	27
2.4 Авторское право на компьютерную программу.....	28
2.5 Понятие и сущность объектов и субъектов смежных прав.....	29
2.6 Использование объектов авторского права и смежных прав.....	32
2.7 Коллективное управление имущественными правами	33
Тема 3 Основы правового регулирования промышленной собственности	36
3.1 Понятие и сущность промышленной собственности.....	36
3.2 Правовая охрана технико-конструкторских решений и селекционных достижений	39
3.3 Правовая охрана топологий интегральных микросхем, рационализаторских предложений, нераскрытой информации.....	47
3.4 Правовая охрана средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг.....	52
3.5 Противодействие недобросовестной конкуренции	63
3.6 Служебные объекты промышленной собственности.....	68
Тема 4 Патентная информация.....	71
4.1 Значение, понятие, видовой состав патентной документации, ее особенности	71
4.2 Стандартизация в патентной документации	74
4.3 Электронные патентно-информационные ресурсы и базы данных	76
4.4 Международная патентная классификация	78
4.5 Использование патентной информации.....	82
Тема 5 Патентные исследования.....	86
5.1 Понятие, цели, задачи, правовое регулирование патентных исследований.....	86

5.2 Виды патентно-информационного поиска	89
5.3 Основные составляющие патентных исследований: технический уровень, тенденции развития объектов техники, патентоспособность, патентная чистота, конкурентоспособность	90
5.4 Порядок проведения патентных исследований	94
Тема 6 Введение объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот	99
6.1 Основные способы введения объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот	99
6.2 Постановка объектов права интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов	102
6.3 Оценка стоимости объектов права интеллектуальной собственности	107
Тема 7 Коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности ..	110
7.1 Мировые тенденции и особенности развития рынка интеллектуальной собственности	110
7.2 Основные формы передачи интеллектуальной собственности	112
7.3 Понятие лицензии, виды и условия лицензионных договоров	113
7.4 Структура и содержание лицензионного договора	117
7.5 Франчайзинг	119
Тема 8 Защита прав авторов и правообладателей. Разрешение споров о нарушении прав в области интеллектуальной собственности	122
8.1 Международные соглашения в сфере защиты прав на объекты интеллектуальной собственности и формы их защиты	122
8.2 Нарушение прав интеллектуальной собственности. Контрафактные товары ..	126
8.3 Досудебный порядок рассмотрения споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности	129
8.4 Судебный порядок рассмотрения споров в области интеллектуальной собственности	131
Тема 9 Государственное управление интеллектуальной собственностью	138
9.1 Специализированные органы государственного управления интеллектуальной собственностью	138
9.2 Негосударственные органы управления интеллектуальной собственностью ..	144
9.3 Неспециализированные органы государственного управления, осуществляющие управление интеллектуальной собственностью	146
II ПРАКТИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ	148
Тема 1 Интеллектуальная собственность как объект управления	148
Тема 2 Основы правового регулирования авторского права и смежных прав	153
Тема 3 Основы правового регулирования промышленной собственности	165
Тема 4 Патентная информация	211
Тема 5 Патентные исследования	215

Тема 6 Введение объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот.....	219
Тема 7 Коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности.....	220
Тема 8 Защита прав на объекты интеллектуальной собственности. Разрешение споров о нарушении прав в области интеллектуальной собственности	221
Тема 9 Государственное управление интеллектуальной собственности	224
III РАЗДЕЛ КОНТРОЛЯ ЗНАНИЙ	225
IV ВСПОМОГАТЕЛЬНЫЙ РАЗДЕЛ.....	226

ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

В условиях формирующейся экономики знаний поступательно изменяются основы и структура мирового производства, возрастает составляющая высокотехнологичной продукции и нематериальных активов. Современное управление экономикой осуществляется с учетом торговых аспектов интеллектуальной собственности, патентно-правовых характеристик рынков и основывается на использовании инструментов охраны, управления и защиты интеллектуальной собственности.

В соответствии с Национальной стратегией устойчивого развития на период до 2030 года, в долгосрочной перспективе перед Республикой Беларусь стоит задача перехода к постиндустриальному обществу и инновационному развитию экономики. Эффективное использование научно-технического потенциала страны и успешная коммерциализация объектов интеллектуальной собственности на сегодняшний день стали необходимым условием экономического роста. По мере повышения значимости интеллектуальной собственности в обеспечении конкурентоспособности национальной экономики возрастает потребность в ее надежной охране и эффективном управлении. В этой связи получение студентами знаний и приобретение навыков в сфере охраны и реализации прав на результаты интеллектуальной деятельности – важнейшая задача на макро- и микроуровнях.

Национальная система интеллектуальной собственности Республики Беларусь является действенным механизмом социально-экономического развития государства. Она включает в себя развитое законодательство и инфраструктуру, обеспечивающую реализацию государственной и отраслевой политики в сфере интеллектуальной собственности, решение широкого спектра задач в области охраны, управления и защиты интеллектуальной собственности. Полученные в результате освоения данной учебной дисциплины компетенции позволят специалистам различного профиля использовать в профессиональной деятельности инструменты охраны, управления и защиты интеллектуальной собственности. Знания об изобретениях, полезных моделях, промышленных образцах и их правовом регулировании, а также о научных и иных произведениях, охраняемых в рамках авторского права, в том числе служебных, помогут автору получить законное вознаграждение за свой труд, а предприятию избежать лишних затрат на дублирование исследований, выявить перспективность научного направления и коммерческую значимость разрабатываемых объектов интеллектуальной собственности. Полученные в ходе освоения дисциплины знания, умения и навыки, раскрывающие суть интеллектуальной собственности как инструмента экономического развития, помогут будущим государственным управляющим совершенствовать

изобретательскую, рационализаторскую и инновационную деятельность в Республике Беларусь.

Цели и задачи электронного учебно-методического комплекса

Целью электронного учебно-методического комплекса (далее – ЭУМК) по учебной дисциплине «Основы управления интеллектуальной собственностью» является формирование у обучающихся всех специальностей учреждений высшего образования знаний и умений в сфере управления интеллектуальной собственностью.

Задачи ЭУМК заключаются в изучении обучающимися общих вопросов оформления, регистрации и реализации прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также в привитии навыков проведения патентно-информационного поиска, в том числе с использованием ресурсов сети Интернет. ЭУМК позволяет посредством информационных ресурсов обеспечить обучающихся учебно-методическим материалом, необходимым для успешного освоения дисциплины «Основы управления интеллектуальной собственности», и способствует организации эффективной самостоятельной работы студентов в образовательном процессе.

В результате изучения дисциплины будущий специалист должен:

знать:

- толкование основных понятий и терминов в сфере интеллектуальной собственности;
- основные положения международного и национального законодательства об интеллектуальной собственности;
- порядок оформления и защиты прав на объекты интеллектуальной собственности;
- основы управления интеллектуальной собственностью на предприятии;

уметь:

- проводить патентные исследования;
- составлять заявки на выдачу правоохранных документов на объекты промышленной собственности;
- составлять договоры, регулируемые имущественные права в сфере интеллектуальной собственности;

владеть:

- навыками патентно-информационного поиска, в том числе с использованием сети Интернет;
- навыками работы с международными патентными классификаторами и определять класс предмета поиска.

Особенности структурирования и подачи учебного материала

ЭУМК включает следующие разделы: перечень условных обозначений, теоретический раздел, практический раздел, раздел контроля знаний,

вспомогательный раздел. Такая структура позволяет эффективно организовать учебный процесс, в том числе и самостоятельную работу обучающегося, а также обеспечить теоретическую и практическую подготовку обучающихся в сфере интеллектуальной собственности.

В разделе «Перечень условных обозначений» приводится расшифровка аббревиатур, используемых в тексте ЭУМК, что облегчает студентам восприятие учебного материала.

В теоретическом разделе представлен лекционный материал в соответствии с основными разделами и темами учебной программы. Раскрыты сущность интеллектуальной собственности, его место в системе управления хозяйственной деятельностью, особенности предоставления правовой охраны различным объектам интеллектуальной собственности, форм и методов их введения в гражданский оборот, организации управления ими на предприятиях (организациях, учреждениях) различных отраслей народного хозяйства и форм собственности. В программу учебной дисциплины включены общие вопросы для всех специальностей учреждений высшего образования, отражающие характер и объем прав, охраняемых в результате интеллектуальной собственности, процедуры оформления, регистрации и реализации прав на объекты интеллектуальной собственности после их получения.

Практический раздел ЭУМК содержит перечень контрольных вопросов, тестовых заданий и практических задач для самостоятельной работы студентов по основным темам: интеллектуальная собственность как объект управления, основы правового регулирования авторского права и смежных прав, основы правового регулирования промышленной собственности, патентная информация, патентные исследования, коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности, защита прав на объекты интеллектуальной собственности и государственное управление интеллектуальной собственностью.

В разделе контроля знаний приведены примерные темы рефератов, что позволит обучающимся заранее подготовить дополнительный материал.

Вспомогательный раздел содержит перечень основных международных и национальных нормативно-правовых актов, регулирующих отношения в сфере интеллектуальной собственности, учебной литературы, а также научных статей и информационно-аналитических материалов, в которых раскрывается проблематика управления и охраны интеллектуальной собственностью.

Рекомендации по организации работы с ЭУМК

ЭУМК обеспечивает на основе применения информационных ресурсов доступность восприятия и качественное усвоение обучающимися учебного материала. Перед началом изучения рекомендуется ознакомиться со структурой и структурными компонентами ЭУМК.

ПЕРЕЧЕНЬ УСЛОВНЫХ ОБОЗНАЧЕНИЙ

- БОИР – Белорусское общество изобретателей и рационализаторов;
ВОИС – Всемирная организация интеллектуальной собственности;
ГК РБ – Гражданский Кодекс Республики Беларусь;
ГКНТ – Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь;
- ГПФ – государственный патентный фонд;
ЕАЭС – Евразийский экономический союз;
ЕПВ – Европейское патентное ведомство;
ЖЦП – жизненный цикл продукта;
ИС – интеллектуальная собственность;
КоАП РБ – Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях;
МАРТ – Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь;
- МКПО – международная классификация промышленных образцов;
МКТУ – Международная классификация товаров и услуг;
МПК – Международная патентная классификация;
НДС – налог на добавленную стоимость;
НИОКР – научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы;
НЦИС – Национальный центр интеллектуальной собственности;
ОИС – объекты интеллектуальной собственности;
ОПС – объект промышленной собственности;
ОЭСР – Организация экономического сотрудничества и развития;
ПО – программное обеспечение;
РИД – результаты интеллектуальной деятельности;
РНТБ – Республиканская научно-техническая библиотека;
Соглашение ТРИПС – Соглашение по торговым аспектам прав на объекты интеллектуальной собственности;
- ТНК – транснациональная корпорация;
УК РБ – Уголовный кодекс Республики Беларусь.

І ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ

Тема 1 Интеллектуальная собственность как объект управления

Цель занятия: изучить основные понятия, проанализировать развитие законодательства в области интеллектуальной собственности, сформировать представление о целях и задачах использования интеллектуальной собственности.

Структура занятия:

- 1.1 Понятие и сущность интеллектуальной собственности.
- 1.2 Значение защиты интеллектуальной собственности для развития общества и экономики.
- 1.3 Значение защиты интеллектуальной собственности для предприятия.
- 1.4 Классификация объектов интеллектуальной собственности.
- 1.5 Нормативная правовая и институциональная системы защиты интеллектуальной собственности.

1.1 Понятие и сущность интеллектуальной собственности

Интеллектуальная деятельность представляет собой умственную (мыслительную, духовную, творческую) деятельность человека в области науки, техники, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна). Результатом интеллектуальной деятельности выступает интеллектуальный продукт (изобретение, научная статья, музыкальная композиция), который является предметом купли-продажи, т.е. при определенных условиях может выступать в качестве товара.

Интеллектуальная деятельность присуща человечеству с момента появления первых разумных существ. Социальное, этическое и политическое значение произведений науки и искусства признавались на протяжении всей сознательной истории человечества. Внимание юристов к необходимости разработки инструментов правовой защиты авторов и изобретателей начало направляться уже в конце XV в. Это было связано, в первую очередь, с изобретением печатного станка и появлением книгопечатания, что создало технические и экономические условия для изготовления неограниченного числа копий литературных произведений. В этот период происходит понимание особого характера результатов интеллектуального и творческого труда – возможность произведения существовать в бесконечном количестве (быть тиражируемым) без потери своих свойств. Это принципиальное отличие объектов интеллектуальной собственности от собственности материальной

(например, непосредственно рукопись романа – книга) обусловило необходимость юристам признать их особый характер таких объектов и назвать их «бестелесными вещами». Этот «бестелесный» или нематериальный характер произведений не позволял распространить на них положения права собственности – составляющая право собственности триада полномочий (владение, пользование и распоряжение) оказалась неприменима к нематериальным объектам. В связи с этим практика стала искать другие юридические формы защиты интересов авторов и, на тот момент в первую очередь, издателей произведений.

В экономическом обороте результаты интеллектуальной деятельности стали широко участвовать только с конца XVIII в.

К этому же периоду – временам Великой французской революции XVIII в. – относится и начало употребления термина «интеллектуальная собственность». Большое распространение получила теория естественного права, суть которой состоит в том, что все произведенное человеком – будь то материальный объект или результат творческого труда – признаются его собственностью. Таким образом, создатель результатов интеллектуального и творческого труда получил исключительное право распоряжаться ими.

Сегодня под термином «интеллектуальная собственность» принято понимать совокупность исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности человека.

В международные правовые документы впервые понятие «интеллектуальная собственность» было введено в 1967 г. Стокгольмской конвенцией, учредившей Всемирную организацию интеллектуальной собственности.

Понятие «интеллектуальная собственность» употребляется в нескольких значениях:

– *в объективном смысле* как совокупность норм, которыми регулируются отношения, связанные с созданием и использованием ряда результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации участников гражданского оборота;

– *в субъективном смысле* как совокупность правомочий как личного, так и имущественного характера, принадлежащих авторам творческих достижений, патентовладельцам или лицам, осуществившим регистрацию средств индивидуализации, их наследникам и иным правопреемникам, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности.

Обладателю имущественных прав на объект интеллектуальной собственности (за исключением секретов производства (ноу-хау)) исключительное право правомерного его использования 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.

Исключительность прав на объекты интеллектуальной собственности означает монопольное право автора (или иного правообладателя) объекта на его использование и введение в гражданский оборот.

Права на объекты интеллектуальной собственности ограничены:

а) по временному действию (например, патент на изобретение находится в действии в течение 20 лет с правом продления на 5 лет);

б) по территориальному действию (например, патент, полученный в Республике Беларусь, действует лишь в пределах территории нашей страны).

Субъектами права интеллектуальной собственности выступают:

– *физические лица (обладатели личных немущественных прав и имущественных прав);*

– *юридические лица (обладатели имущественных прав).*

В зависимости от особенностей того или иного результата интеллектуальной деятельности для получения защиты может требоваться соблюдение определенных формальностей – регистрации в патентном ведомстве – или не требоваться такой регистрации, когда право возникает в силу факта создания произведения. Важно понимать, что законодательством каждой страны определены критерии отнесения результата интеллектуального и творческого труда к объектам интеллектуальной собственности, перечень которых установлен. Следовательно, защита может быть предоставлена только в случае, если результат интеллектуальной и творческой деятельности соответствует установленным законодательно критериям.

Общим для всех объектов интеллектуальной собственности является то, что они имеют идеальную природу, т.е. нематериальны, однако могут быть воплощены в физических материальных предметах, которые обладают определенной экономической ценностью. В этой связи следует понимать, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации существует независимо от права собственности на материальный объект, в котором такой результат или средство индивидуализации выражены (ст. 987 ГК). Например, человек в книжном магазине приобрел сборник стихов В. В. Маяковского. Это значит, что данная книга принадлежит ему по праву собственности (на материальный объект – книгу). Данный факт, однако, никоим образом не дает ему права на использование произведений (в значении ст. 16 Закона об авторском праве и смежных правах) – например, на распространение произведения или его переработку для создания производного произведения.

1.2 Значение защиты интеллектуальной собственности для развития общества и экономики

В настоящее время в мировой экономике активно формируется новая парадигма развития, в основе которой лежит ускоренный научно-технический прогресс и глобализация мирохозяйственных связей. Растет взаимосвязь между экономическим ростом и инновациями. Происходит становление «экономики знаний» и инновационной экономики. Знания становятся главным фактором экономического развития и основой конкурентоспособности фирм, отраслей, национальных экономик. Экспорт наукоемкой продукции в сочетании с прямыми инвестициями и продажей лицензий является важнейшим средством упрочнения позиций ведущих промышленно развитых стран в глобальной экономике. Высокая доля продукции высоких технологий в экспорте страны является показателем эффективности ее экономики. Роль науки и техники в деле укрепления оборонной и экономической мощи стран постоянно возрастает. Укрепление этих позиций связано, в первую очередь, с укреплением научно-технического потенциала (комплексная характеристика уровня развития науки и техники, инженерного дела, ресурсов, инфраструктуры и кадров).

Интернационализация НИОКР является частью процесса глобализации производства товаров и услуг и определяет сегодня содержание деловой стратегии компаний промышленно развитых стран, в первую очередь транснациональных корпораций. Ведущие тенденции стратегии: научно-техническая и производственная кооперация компаний, зачастую конкурирующих на мировых рынках, в целях проведения совместных научно-исследовательских работ, а также обмена научно-технической информацией или кадрами. Крупные предприятия приобретают акции или вкладывают средства в небольшие зарубежные фирмы, занятые разработкой перспективных технологий, что позволяет им отслеживать и использовать более широкий спектр технических разработок, чем если бы они проводили собственный НИОКР. Кроме того, многие предприятия открывают за рубежом свои исследовательские филиалы или заключают контракты с иностранными научно-исследовательскими учреждениями, что позволяет им задействовать научный потенциал других государств.

Особенность современного этапа развития заключается в том, что если раньше транснациональные корпорации передавали зарубежным филиалам и дочерним компаниям оборудование, то теперь, как правило, по лицензионному договору вместе с оборудованием и технологиями, передается и ноу-хау. Это обеспечивает углубление международного разделения труда, совершенствование производства и выпуска конечной продукции.

Те, кто монопольно владеет патентами, оказывается в привилегированном положении по отношению к конкурентам, получает сверхприбыль от использования объектов интеллектуальной собственности не только в производстве, но и за счет реализации их по лицензиям до момента морального старения.

Еще одна особенность становления экономики знаний является широкое использование промышленными предприятиями услуг организаций, осуществляющих научно-техническое консультирование. Таким образом, происходит формирование новой отрасли производства услуг, обеспечивающей консультирование и распространение научно-технических знаний. Ежегодные темпы роста отрасли оцениваются в 25%. Быстрыми темпами растут коммерческие службы научно-технической информации, включающие автоматизированные базы данных, службы реферирования, перевода и поиска научной литературы, составления обзоров науки и техники и т.д.

Патенты со временем теряют силу, новое конструктивное знание стареет и становится всеобщим, так что если не стремиться быть на переднем крае научно-технических достижений, то можно просто подождать лет 15-20 и получить порцию интеллектуального продукта бесплатно. Однако цена такого ожидания – это устаревшая продукция с низким уровнем конкурентоспособности и малой доходностью.

В этих условиях экономики знаний в мире поступательно изменяются основы и структура мирового производства, возрастает составляющая высокотехнологичной продукции и нематериальных активов. Как следствие этих процессов, современное управление экономикой осуществляется с учетом торговых аспектов интеллектуальной собственности, патентно-правовых характеристик рынков и основывается на использовании инструментов охраны, управления и защиты интеллектуальной собственности.

Инновационный путь социально-экономического развития, включающий структурную модернизацию экономики, развитие высокотехнологичных производств, наращивание экспортного потенциала, является ключевым приоритетом Республики Беларусь на ближайшую перспективу.

На современном этапе национальная система интеллектуальной собственности является действенным механизмом социально-экономического развития государства. Она включает развитое законодательство и инфраструктуру, обеспечивающую реализацию государственной и отраслевой политики в сфере интеллектуальной собственности, решение широкого спектра задач в области охраны, управления и защиты интеллектуальной собственности.

Республика Беларусь активно участвует в международном сотрудничестве и в рамках выполнения своих обязательств, вытекающих из соответствующих

международных соглашений, обеспечивает реализацию международных стандартов в сфере интеллектуальной собственности.

Как определено в Стратегии Республики Беларусь в сфере интеллектуальной собственности на 2012 – 2020 годы, *основными целями государственной политики в сфере интеллектуальной собственности* являются:

- в краткосрочной перспективе – завершение формирования институциональных основ функционирования национальной системы интеллектуальной собственности, отвечающей актуальным и перспективным потребностям экономики и общества;

- в долгосрочной перспективе – комплексная интеграция национальной системы интеллектуальной собственности в социально-экономическую политику государства и повышение на этой основе конкурентоспособности экономики Республики Беларусь.

С учетом поставленных целей *реализация государственной политики в сфере интеллектуальной собственности* будет осуществляться по следующим основным направлениям:

- развитие законодательства в сфере интеллектуальной собственности;
- развитие инфраструктуры в сфере интеллектуальной собственности;
- развитие функциональных направлений в сфере интеллектуальной собственности (обеспечение охраны, оценка и другое);

- совершенствование работы в области управления интеллектуальной собственностью на ведомственном (отраслевом) уровне, в учреждениях науки и образования, организациях творческой и торгово-промышленной сфер;

- развитие национального брендинга на основе конкурентоспособных секторов экономики (направлений хозяйственной деятельности) и использования механизмов управления интеллектуальной собственностью;

- развитие комплекса финансовых, моральных и других инструментов стимулирования, направленных на расширение практики создания и использования объектов интеллектуальной собственности;

- развитие механизмов правомерного доступа общественности к мировым достижениям науки, литературы и искусства для обеспечения устойчивого социально-экономического развития;

- совершенствование механизмов защиты и расширение комплекса мер по противодействию нарушениям в сфере интеллектуальной собственности;

- повышение уровня значимости интеллектуальной собственности, деятельности творческих работников (новаторов), а также субъектов хозяйствования, использующих интеллектуальную собственность для создания новых рабочих мест и выпуска конкурентоспособной продукции.

Развитие системы управления интеллектуальной собственностью направлено на повышение конкурентоспособности белорусских товаропроизводителей и экономики в целом.

1.3 Значение защиты интеллектуальной собственности для предприятия

Сегодня все большее значение в конкурентной борьбе приобретает реализация инновационной стратегии предприятия, включающая в себя стимулирование изобретательской деятельности и внедрение инноваций на постоянной основе. При этом важно понимать отличие понятия «изобретение» и «инновация». Изобретение относится к техническому решению проблемы в определенной области техники. Оно может являться инновационной идеей, а также представлять собой рабочую модель или опытный образец. Инновацией же является доведение изобретения до пригодного для продажи продукта или способа.

Иными словами, инновация представляет собой коммерциализированное новшество – например, изобретение, внедрение которого позволило получить предприятию экономических эффект.

К основным *причинам, почему предприятия занимаются инновационной деятельностью*, можно отнести:

- совершенствование производственных процессов в целях снижения затрат и повышения производительности труда;
- выпуск новой продукции, которая удовлетворяет потребности покупателей;
- опережение конкурентов и/или расширение своего рыночного сегмента;
- обеспечение соответствия разрабатываемых технологий существующим и возникающим потребностям экономической деятельности предприятия и заказчиков;
- предупреждение технологической зависимости от других компаний.

В современной экономике управление инновационной деятельностью предприятия требует от специалистов хорошего знания управления интеллектуальной собственностью и патентной системы в частности для того, чтобы оно могло извлекать максимальную выгоду, используя свой инновационный и творческий потенциал, налаживать выгодные партнерские отношения с другими владельцами патентов и избегать случаев незаконного использования технологий, принадлежащих другим лицам. В отличие от прошлых лет, многие современные инновации представляют собой сложные объекты, которые основаны на ряде запатентованных изобретений, права на которые могут принадлежать разным владельцам.

Юридическая защита прав интеллектуальной собственности открывает для предприятия множество возможностей для повышения своих конкурентных преимуществ.

Объекты интеллектуальной собственности давно стали объектами купли-продажи. Лицензионная торговля занимает все большую долю в структуре международной торговли и является основной формой передачи прав на использование технологий. Рассмотрим основные возможности, которые открывает для предприятий юридическая защита прав интеллектуальной собственности.

Упрочнение рыночных позиций и сохранение конкурентных преимуществ. В случае если исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности подтверждены патентом, то правообладатель может на законных основаниях препятствовать другим лицам в использовании запатентованного изобретения для коммерческих целей или приостанавливать такое использование. Конечно, наличие патента не является гарантией монополии на использование изобретения. Патент лишь дает право воздействовать на других – блокировать действия конкурента, запрещать использование объекта интеллектуальной собственности другим лицам. Вместе с тем на практике зачастую имеет место незаконное пользование чужими объектами интеллектуальной собственности, и обязательства по поиску и пресечению таких нарушений лежит, в первую очередь, на правообладателе. Таким образом, между гарантией защиты прав, установленных законом, и реальной монополией существует большая дистанция. Однако наличие патента снижает неуверенность, риск и конкуренцию со стороны лиц, занимающихся незаконным использованием или имитацией запатентованной продукции. Если предприятие получило патент или разрешение на использование запатентованного изобретения, имеющего высокую ценность, она может создать этим препятствие для своих конкурентов, планирующих выход на рынок с таким же изобретением. Это поможет предприятию занять доминирующее положение на соответствующем сегменте рынка.

Более высокая прибыль или доходы от инвестиций. Предприятия, как правило, затрачивают значительное количество временных, трудовых и финансовых ресурсов на проведение НИОКР. Патентная охрана созданных изобретений создает механизмы возмещения таких затрат и получения более высоких доходов от вложенных инвестиций.

Дополнительные поступления от лицензионной деятельности или уступки патента. Патентовладелец может не только использовать объекты интеллектуальной собственности по своему усмотрению при производстве продукции, но и выдавать лицензии на изобретения другим лицам в обмен на получение единовременного платежа и/или лицензионных отчислений (роялти).

Это является источником дополнительных финансовых поступлений для предприятия. При этом передача прав может быть в форме продажи (или уступки) патента, что означает передачу права собственности, а также в форме лицензирования – выдачи разрешения на использование изобретения на условиях, определенных в лицензионном соглашении.

Доступ к технологиям путем перекрестного лицензирования. Если предприятие заинтересовано в получении технологии, принадлежащей другим субъектам, принадлежащие ему патенты могут быть использованы для ведения переговоров по заключению соглашения о перекрестном лицензировании. В рамках соглашения о перекрестном лицензировании обе стороны взаимно получают права на использование одного или нескольких патентов на условиях, определенных данным соглашением.

Доступ к новым рынкам. Лицензирование патентов (а в ряде стран и находящихся на рассмотрении заявок на патент) другим фирмам может открыть для предприятия доступ к новым рынкам, которые иным способом недоступны. Для этого изобретение должно получить патентную охрану за рубежом.

Снижение рисков нарушения прав. Путем получения патентной охраны можно воспрепятствовать другим лицам в патентовании такого же изобретения (параллельное творчество никто не отменял), а также уменьшить вероятность нарушения прав других лиц при использовании вашей продукции в коммерческих целях. В то время как сам патент не дает «свободу использования», он препятствует другим лицам в патентовании таких же или сходных изобретений и подтверждает, что запатентованное изобретение является новым и существенно отличается от «известного уровня техники».

Возросшие возможности в привлечении субсидии и/или инвестиций по приемлемой процентной ставке. Право собственности на патенты (или получение лицензии на использование патентов, принадлежащих другим лицам) может способствовать росту возможностей в привлечении финансовых средств для продвижения продукции на рынок. В некоторых областях (например, биотехнология) для привлечения венчурных инвесторов часто возникает необходимость получения ряда патентов.

Мощное средство для принятия мер к нарушителям прав. В целях эффективной защиты исключительного права, предоставляемого патентом, иногда может возникнуть необходимость в судебном разбирательстве или доведения сведений об имеющихся у предприятия патентах до лиц, которые нарушают принадлежащие вам патентные права. Наличие патента значительно повышает возможности успешного рассмотрения судебных дел в отношении лиц, каким-либо образом нарушающих права на запатентованное изобретение.

Позитивный имидж предприятия. Партнеры по бизнесу, инвесторы, акционеры воспринимают наличие многочисленных патентов, принадлежащих

предприятию, как свидетельство высокого уровня компетентности, специализации и технических возможностей компании. Это может быть полезным для привлечения финансовых средств, поиска партнеров, повышения имиджа и рыночной стоимости предприятия.

Рекламные цели. Наличие патента позволяет использовать эту информацию в рекламных целях, поскольку само слово «патент» ассоциируется у потребителя с более высоким уровнем новизны и качества. Некоторые предприятия упоминают или указывают свои патенты в рекламе с тем, чтобы создать и довести до сведения самой широкой публики имидж компании как инновационного предприятия, а продукции – как уникальной. При этом следует помнить, что наличие запатентованных технологий при производстве продукции или патента на промышленный образец не означает его более высокое качество.

1.4 Классификация объектов интеллектуальной собственности

Право интеллектуальной собственности можно разделить на две сферы:

- 1) авторское право и смежные права;
- 2) право промышленной собственности.

Авторское право и смежные права – это права на произведения творчества, охраняемые на основе Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». Авторское право распространяется на произведения литературы, науки и искусства, компьютерные программы; смежные права имеют своей целью защиту прав исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания от несанкционированного использования результатов их интеллектуального труда.

Промышленная собственность – это права на творческие произведения и результаты изобретательской деятельности, используемые в экономике и охраняемые на основе специальных патентных законов. Техно-конструкторские решения, сорта растений охраняются с помощью патентов, товарные знаки и знаки обслуживания, географические указания и прочее охраняются с помощью свидетельств.

Согласно классификации 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; секреты производства (ноу-хау);

2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг: фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; географические указания.

Ст. 980 ГК оставляет данный список открытым, относя к объектам интеллектуальной собственности другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных ГК и иными законодательными актами.

В сферу регулирования права интеллектуальной собственности входит противодействие недобросовестной конкуренции, а также защита рационализаторских предложений.

1.5 Нормативная правовая и институциональная системы защиты интеллектуальной собственности

Систему государственного управления объектами интеллектуальной собственности можно рассмотреть сквозь призму двух ее составляющих – нормативно-правовой и институциональной.

Нормативно-правовая система государственного управления объектами интеллектуальной собственности представлена:

1 *Национальным законодательством Республики Беларусь* (Конституция Республики Беларусь 1994 г. с изменениями и дополнениями, законы, указы и декреты Президента Республики Беларусь, подзаконные акты), которое определяет понятие объектов интеллектуальной собственности, принципы ее использования, охраны и защиты, введения в гражданский оборот, методы оценки и учета при осуществлении предпринимательской деятельности, порядок налогообложения и прочее:

1.1 Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» от 17 мая 2011 г. № 262-З (в ред. от 15.07.2019 г.);

1.2 Закон Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» от 16 декабря 2002 г. № 160-З (в ред. от 18.12.2017 г.);

1.3 Закон Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания» от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХІІ (в ред. от 05.01.2016 г.);

1.4 Закон Республики Беларусь «О географических указаниях» от 17 июля 2002 г. № 127-З (в ред. от 09.07.2012 г.);

1.5 Закон Республики Беларусь «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 7 декабря 1998 г. № 214-З (в ред. от 18.12.2018 г.);

1.6 Закон Республики Беларусь «О патентах на сорта растений» от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХІІ (в ред. от 04.01.2014 г.);

1.7 Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-3;
1.8 Уголовный кодекс Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 275-3;
1.9 Таможенный кодекс Евразийского экономического союза (Договор о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза подписан 11 апреля 2017 г.);

1.10 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях от 21 апреля 2003 г. № 194-3 (ред. от 17 июля 2019 г.).

2 *Международными договорами, которые Республика Беларусь подписала и ратифицировала:*

2.1 Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. (вступила в силу для Республики Беларусь 25 декабря 1991 г.);

2.2 Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности «О патентной кооперации» (РСТ) от 19 июня 1970 г. (вступил в силу для Республики Беларусь 25 декабря 1991 г.);

2.3 Мадридское соглашение Всемирной организации интеллектуальной собственности «О международной регистрации знаков» от 28 июня 1989 г. (вступило в силу для Республики Беларусь 25 декабря 1991 г.);

2.4 Евразийская патентная конвенция от 09 сентября 1994 г. (вступила в силу для Республики Беларусь 12 августа 1995 г.);

2.5 Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 09 сентября 1886 г. (вступило в силу для Республики Беларусь 12 декабря 1997 г.);

2.6 Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) от 14 июля 1967 г. (вступила в силу для Белорусской ССР 26 апреля 1970 г.).

Институциональная система государственного управления объектами интеллектуальной собственности представлена в виде системы государственных органов, организаций и служб, которые находятся в постоянном контакте и взаимодействии с участниками гражданского оборота.

Совет Министров Республики Беларусь определяет основные пути и этапы развития государства, назначает задания министерствам, ведомствам, другим органам власти для выполнения поставленной Президентом Республики Беларусь задачи по повышению эффективного управления интеллектуальной собственностью и построению экономики инновационного типа.

Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь (ГКНТ) – республиканский орган государственного управления Республики Беларусь, обеспечивающий реализацию государственной политики в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности.

Национальный центр интеллектуальной собственности (НЦИС) – подчиненная ГКНТ организация, непосредственно обеспечивающая охрану прав

на объекты интеллектуальной собственности и осуществляющая определенные законодательством функции патентного органа Республики Беларусь. Среди многочисленных задач НЦИС можно выделить такие как: формирование и реализация единой государственной политики в области управления ИС, осуществление контроля выполнения законодательства в данной сфере, прием, рассмотрение (экспертиза) заявок на получение охранных документов на объекты промышленной собственности, их государственная регистрация, экспертиза и регистрация договоров на передачу прав на объекты интеллектуальной собственности (лицензионный договор, договор на оказание инжиниринговых услуг, договор уступки и проч.), взимание патентных пошлин и сборов, досудебное рассмотрение Апелляционным советом жалоб, возражений и заявлений.

Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь – специализированная коллегия, рассматривающая споры, вытекающие из применения законодательства, регулирующего имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием ОИС.

Республиканская научно-техническая библиотека – подведомственная ГКНТ организация, выполняющая в республике функцию единственного общедоступного государственного хранилища патентных документов.

Патентные поверенные – граждане Республики Беларусь, наделенные правами на представительство физических и юридических лиц перед патентным органом Республики Беларусь.

Оценщики объектов интеллектуальной собственности – аттестованные в установленном порядке физические лица, проводящие независимую оценку объектов интеллектуальной собственности лично как индивидуальные предприниматели либо в качестве работников юридического лица или индивидуального предпринимателя – исполнителя оценки.

Белорусское общество изобретателей и рационализаторов (БОИР) – республиканское общественное объединение, осуществляющее организационное руководство и нормативно-методическое обеспечение рационализаторской деятельности.

Тема 2 Основы правового регулирования авторского права и смежных прав

Цель занятия: изучить и проанализировать законодательство в области авторского и смежных прав, сформировать представление об особенностях правовой охраны объектов авторского права и смежных прав, изучить порядок охраны служебных объектов авторского права.

Структура занятия:

- 2.1 Понятие и сущность объектов и субъектов авторского права.
- 2.2 Правовое регулирование возникновения, реализации, охраны и защиты авторского права.
- 2.3 Авторское право на служебное произведение.
- 2.4 Авторское право на компьютерную программу.
- 2.5 Понятие и сущность объектов и субъектов смежных прав.
- 2.6 Использование объектов авторского права и смежных прав.
- 2.7 Коллективное управление имущественными правами.

2.1 Понятие и сущность объектов и субъектов авторского права

Авторское право – это система норм права, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие в связи созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Авторское право охраняет произведения, то есть выражение мыслей, а не сами мысли, которые не могут быть восприняты другими людьми, а, следовательно, не могут быть объектами правовой охраны.

Авторское право как правовое явление возникло в результате длительной эволюции. Зачатки авторского права существовали уже в античные времена и выражались, в первую очередь, в борьбе с литературным плагиатом. Однако в силу того, что технические возможности для массового плагиата и тиражирования произведений литературы, науки и искусства отсутствовали, реальных предпосылок для формирования института авторского права не было вплоть до XV века, когда было изобретено книгопечатание, позволившее массово и практически неконтролируемо тиражировать результаты чужого интеллектуального труда. В этом период юристы начинают осознавать особый характер таких произведений, а именно возможность множественного воспроизведения произведения без потери своих свойств. В этом проявляется «нематериальный» характер объектов авторского права, что обусловило необходимость формирования иного института правовой защиты, нежели право собственности на материальный объект – например, на саму рукопись

произведения. Сегодня этот принцип выражается в ст. 6 Закона об авторском праве и смежных правах Республики Беларусь.

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором выражено произведение. Передача права собственности на материальный объект сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте.

Для получения защиты со стороны государства результаты творческой деятельности – как обнародованные, так и необнародованные произведения – должны быть выражены в какой-либо объективной форме:

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и др.);
- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и др.);
- звуко- или видеозаписи (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и др.);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, карта, план, чертеж, кино-, теле-, видео-, фотокадр и др.);
- объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и др.);
- электронной, в том числе цифровой;
- в иной форме.

К объектам авторского права законодательство относит следующие:

- литературные произведения (романы, поэмы, рассказы, драматургические произведения; в некоторых странах к литературным произведениям относят частные письма, руководства по расторжению брака, экзаменационные материалы и т.д.);
- драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения;
- музыкальные произведения с текстом и без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и др.);
- произведения изобразительного искусства (скульптура, живопись, графика, литография и др.);
- произведения прикладного искусства и дизайна;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения;
- карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, картографии и другим наукам;
- компьютерные программы;
- произведения науки (монографии, статьи, отчеты, научные лекции и доклады, диссертации, конструкторская документация и др.).

Кроме того, к объектам авторского права также относятся:

- производные произведения (например, перевод романа или иная переработка произведения);
- составные произведения (например, база данных, энциклопедия).

Не являются объектами авторского права официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки); произведения народного творчества, авторы которых не известны. Авторское право также не распространяется на идеи, процессы, системы, методы функционирования, концепции, принципы, открытия или просто информацию как таковую, даже если они выражены, отображены, объяснены или воплощены в произведении.

Авторское право на произведение возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется соблюдение каких-либо формальностей.

Важно, что автором может выступать только *физическое лицо*, творческим трудом которого создано произведение. В случае, если произведение было создано трудом двух и более лиц, то речь идет о *соавторстве*.

Субъектами личных неимущественных прав являются авторы.

Субъектами исключительного права на произведение могут являться:

- автор произведения (соавторы);
- наследники автора;
- наниматель (в отношении служебного произведения);
- производитель аудиовизуального произведения;
- лицо, выпускающее в свет энциклопедии, энциклопедические словари, периодические и продолжающиеся сборники научных трудов, газеты, журналы и другие периодические издания;
- лицо, к которому исключительное право на произведение перешло в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица – правообладателя;
- лицо, к которому исключительное право на произведение передано по договору уступки исключительного права.

2.2 Правовое регулирование возникновения, реализации, охраны и защиты авторского права

Законодательство выделяет два вида прав авторов на произведения литературы, науки и искусства:

– *личные неимущественные права*, которые связаны с личностью автора и поэтому неотчуждаемы и непередаваемы;

– *имущественные права*, которые позволяют автору получить экономическую выгоду от результатов его творческой деятельности. Рассмотрим их подробнее.

К личным неимущественным правам относятся:

– *право авторства*, то есть право признаваться автором произведения;

– *право на имя*, то есть право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, вымышленным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно);

– *право на неприкосновенность произведения*, то есть право, обозначающее, что без согласия автора не допускается внесение в его произведение любых изменений, сокращений и дополнений (исключение в отношении служебного произведения);

– *право на обнародование*, то есть право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (исключение в отношении служебного произведения);

– *право на отзыв*, то есть право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании. Право на отзыв может быть реализовано только при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он должен изъять за свой счет из гражданского оборота ранее изготовленные экземпляры произведения (исключение в отношении служебного произведения).

Личные неимущественные права принадлежат автору, не переходят по наследству, сохраняются после передачи имущественных прав, действуют бессрочно. Например, Лев Николаевич Толстой будет всегда признаваться автором романа «Анна Каренина».

Основной формой имущественных прав является исключительное право на произведение, которое означает право автора или иного правообладателя использовать произведение по своему усмотрению в любой форме и любым способом. При этом автору или иному правообладателю принадлежит право разрешать или запрещать другим лицам использовать произведение.

Использованием произведения признаются:

– *воспроизведение произведения*;

– *распространение оригинала или экземпляров произведения* посредством продажи или иной передачи права собственности;

– *прокат оригинала или экземпляров произведения*, за исключением оригинала или экземпляров компьютерной программы, если только сама компьютерная программа не является основным объектом проката;

- *импорт экземпляров произведения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения автора или иного правообладателя;*
- *публичный показ оригинала или экземпляров произведения;*
- *публичное исполнение произведения;*
- *передача произведения в эфир;*
- *передача произведения по кабелю;*
- *иное сообщение произведения для всеобщего сведения;*
- *перевод произведения на другой язык;*
- *переработка произведения для создания производного произведения;*
- *иные возможные способы использования произведения.*

При этом автор или его наследники имеют право на получение авторского вознаграждения за каждый способ использования произведения, за исключением случаев свободного использования, установленных законом или договором. Размер авторского вознаграждения не может быть ниже размера, установленного Советом Министров Республики Беларусь.

Для того, чтобы оповестить третьих лиц о том, кому принадлежат исключительные права на использование данного произведения, используется знак охраны авторского права (знак копирайта), который состоит из трех элементов: 1) латинская буква «С» в окружности; 2) имя (наименование) правообладателя; 3) год первого опубликования произведения. Например, © *Белорусский национальный технический университет, 2019.*

Применение знака охраны авторского права полностью зависит от усмотрения правообладателя; использование или неиспользование знака копирайта не влечет каких-либо правовых последствий, иными словами, носит сугубо информационный характер.

Исключительное право на произведение действует в течение жизни автора и пятидесяти лет после его смерти, за исключением права на анонимное произведение или произведение, используемое под псевдонимом. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение жизни и пятидесяти лет после смерти автора, пережившего других соавторов. Истечение срока действия исключительного права на произведение означает переход этого произведения в общественное достояние. Это значит, что такие произведения могут свободно использоваться любым физическим или юридическим лицом без выплаты вознаграждения, но при условии соблюдения личных неимущественных прав авторов. Например, сегодня издатель может публиковать роман Л. Н. Толстого «Анна Каренина» без уплаты какого-либо вознаграждения, однако при этом не имеет право вносить изменения в произведение или изменять имя автора.

Имущественные права принадлежат автору или нанимателю (в случае служебного произведения), переходят по наследству или в порядке

правопреемства, передаются по договору. За каждый вид использования произведения науки, литературы и искусства автор имеет право получать вознаграждение. Возможность свободно передавать или отчуждать имущественные права на основе гражданско-правовых договоров, по сути, превратила такие права в объект хозяйственной деятельности.

2.3 Авторское право на служебное произведение

Законодательством отдельно урегулирован вопрос об использовании авторского права на служебные произведения.

Служебное произведение – это произведение науки, литературы, искусства (его часть, имеющая самостоятельное значение), созданное автором по заданию нанимателя или в порядке выполнения обязанностей, обусловленных трудовым договором.

Тем самым законодатель однозначно определяет служебное произведение как создаваемое в рамках трудовых отношений. Из данного определения следует, что основанием для признания произведения служебным может быть как его создание в результате выполнения задания нанимателя (в письменной или устной форме), так и создание при выполнении автором обязанностей, обусловленных трудовым договором (функциональными обязанностями, должностной инструкцией). Вместе с тем, поскольку согласно трудовому законодательству, наниматель не вправе требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, можно говорить о том, что выполнение задания нанимателя, выходящего за рамки служебных обязанностей работника, не должно повлечь признания созданного работником произведения служебным. Таким образом, реальным основанием для признания произведения служебным является то, что его создание входит в трудовую функцию его автора.

Личные неимущественные права на служебное произведение принадлежат автору. Исключительное право на служебное произведение с момента его создания переходит к нанимателю, если иное не предусмотрено договором между ним и автором. Если наниматель в течение 5 лет со дня, когда к нему перешло исключительное право на служебное произведение, не начнет использование этого произведения или не передаст исключительное право на это произведение другому лицу, исключительное право на служебное произведение переходит к автору. После ликвидации юридического лица – нанимателя, а также в случае смерти физического лица – нанимателя при отсутствии у него наследников исключительное право на служебное произведение автоматически переходит к его автору.

Автор служебного произведения не вправе препятствовать его обнародованию нанимателем, а также реализовать принадлежащее ему право на отзыв. Кроме того, наниматель имеет право вносить в служебное произведение изменения, сокращения и дополнения, вызванные необходимостью адаптации произведения к конкретным условиям его использования, без получения на это согласия автора. При этом наниматель обязан указать в произведении об осуществленной им адаптации. Наниматель, обладающий исключительным правом на служебное произведение, имеет право при использовании служебного произведения указывать свое имя или наименование либо требовать их указания.

2.4 Авторское право на компьютерную программу

Особым объектом авторского права является компьютерная программа. В Законе об авторском праве и смежных правах компьютерная программа определена как представленная в объективной форме упорядоченная совокупность команд и данных, предназначенных для использования на компьютере и в иных системах и устройствах в целях обработки, передачи и хранения информации, производства вычислений, получения аудиовизуальных изображений и других результатов. Частью компьютерной программы являются включенные в компьютерную программу документы, детально описывающие функционирование компьютерной программы, в том числе взаимодействие с пользователем и внешними компонентами. Таким образом, компьютерная программа в контексте авторского права – понятие широкое, которое включает в себя программное обеспечение, приложения для мобильных телефонов, SaaS-программы и т.д.

Охрана компьютерных программ распространяется на все их виды (в т.ч. на операционные системы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код. По общему правилу компьютерная программа, как и другие объекты авторского права, охраняются в течении жизни ее автора и 50 лет после его смерти. Для возникновения авторского права на компьютерную программу не требуется никаких формальностей, иными словами, авторское право возникает автоматически после ее создания, обязательной регистрации ее не требуется. Вместе с тем сегодня, поскольку компьютерные программы являются объектом купли-продажи, часто имеют очень высокую стоимость и, соответственно, высокие риски кражи, зачастую возникают споры с третьими лицами по поводу защиты своих прав. Кроме того, крайне сложно доказать факт кражи части кода. А с учетом того, что код может быть динамичным (например, меняться от прототипа до финальной версии и дальше), порой доказать заимствование может быть и практически невозможно. Для подтверждения факта и даты создания

компьютерной программы рекомендуется, однако, совершить одно или несколько из следующих действий:

во-первых, опубликовать произведение (например, разместить его онлайн);
во-вторых, отправить письму самому себе с запечатанным в письме экземпляром программы. По почтовой печати на конверте с датой можно доказывать факт создания произведения (при предъявлении претензий со стороны третьих лиц);

в-третьих, заключить договор уступки имущественных прав, лицензионный договор, договор на разработку ПО, авторский и иной вид договоров. Дата подписания таких договоров будет являться свидетельством признания сторонами факта создания ПО на момент подписания договора;

в-четвертых, зарегистрировать ПО в НЦИС, что является самым надежным способом.

Регистрация компьютерных программ осуществляется НЦИС в порядке оказания услуг заинтересованным лицам по их инициативе (обращению) на основе представляемых ими сведений (материалов, подтверждающих создание компьютерной программы и принадлежность исключительного права на такую компьютерную программу конкретному лицу).

Осуществляемая НЦИС регистрация не является основанием или условием возникновения и осуществления авторского права на компьютерную программу и производится для целей предоставления заявителю независимого подтверждения факта создания компьютерной программы и принадлежности ему исключительного права на данный объект.

В результате проведения процедуры регистрации компьютерной программы:

- заявитель получает свидетельство НЦИС о регистрации компьютерной программы;
- данные о компьютерной программе вносятся в реестр НЦИС и размещаются на сайте НЦИС;
- материалы компьютерной программы депонируются в НЦИС в течение пятилетнего периода, с возможностью продления на тот же срок, и могут впоследствии быть использованы для подтверждения от имени НЦИС необходимых заявителю обстоятельств.

2.5 Понятие и сущность объектов и субъектов смежных прав

Словосочетание «смежные права» является дословным переводом использованного в тексте Римской конвенции от 26 октября 1961 г. термина «neighboring rights» (англ. neighboring – смежный, соседствующий), которым была обозначена особая категория прав, примыкающих к авторскому праву.

Согласно Глоссарию Всемирной организации интеллектуальной собственности, это выражение «обычно понимается как права, предоставляемые для охраны интересов исполнителей, производителей фонограмм и организаций телерадиовещания в отношении их деятельности в связи с публичным использованием произведений авторов, всевозможных выступлений артистов или доведением до всеобщего сведения событий, информации, звуков или изображений».

Смежные права как самостоятельная категория гражданских прав имеют менее продолжительную историю, чем авторское право, – оно зародилось лишь в первой половине XX в., когда в законодательстве об авторском праве отдельных промышленно развитых государств стали появляться нормы, наделяющие правами не авторов, а иных лиц, имеющих отношение к доведению произведений до публики. Первыми потребовали специальной правовой охраны артисты-исполнители. Исполнители не создают новые объекты авторского права, однако их деятельность, связанная с доведением произведений до публики, носит, несомненно, творческий характер. Технический прогресс на рубеже XIX–XX вв., а именно появление звукозаписи, радио и телевидения позволило бесконечно тиражировать исполнение. Повсеместно исполнителей стали заменять фонограммы, радиопередачи и звуковые дорожки кинофильмов. В результате живое исполнение стало менее востребованным, что привело к «технологической» безработице многих профессиональных исполнителей, они стали требовать ввести правовые нормы, защищающие их интересы. Точно также развитие технологий звукозаписи привело к тому, что представители звукозаписывающей индустрии стали лоббировать принятие законодательства, которое защищало бы их интересы в борьбе с несанкционированным копированием фонограмм. Третья категория заинтересованных субъектов – организации вещания, которые требовали охраны своих передач от несанкционированной ретрансляции другими вещательными организациями.

Таким образом, *субъектами* смежных прав выступают исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания. Права перечисленных категорий правообладателей отличаются не только по предмету, но и по содержанию. Именно поэтому законодатель использует термин «смежные права» во множественном числе (в отличие от авторского права).

Объектами смежных прав являются исполнения, фонограммы, передачи организаций эфирного или кабельного вещания.

Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется соблюдение каких-либо формальностей. Однако смежные права можно реализовать только при условии строгого соблюдения авторских прав. Так, исполнитель осуществляет свои смежные права при условии соблюдения прав автора исполняемого произведения, производитель фонограмм, организации

эфирного и кабельного вещания осуществляют свои права в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного или передаваемого в эфир или по кабелю произведения.

К *исполнениям* относятся исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей.

Законодательство выделяет следующие смежные права исполнителя: личные неимущественные права (право авторства в отношении исполнения; право на имя; право на неприкосновенность исполнения) и исключительное право на исполнение (право использовать исполнение по своему усмотрению в любой форме и любым способом). Использованием исполнения признаются: запись исполнения; воспроизведение записи исполнения; распространение записи исполнения посредством продажи или иной передачи права собственности; прокат оригинала или экземпляров записи исполнения; публичное исполнение записи исполнения, а также публичное исполнение постановки режиссера-постановщика спектакля или ее записи; передача исполнения или его записи в эфир; передача исполнения или его записи по кабелю; иное сообщение исполнения для всеобщего сведения и иные возможные способы использования исполнения.

Личные неимущественные права исполнителя охраняются бессрочно. Имущественные права исполнителя действуют в течение 50 лет с момента первой записи исполнителя.

Производителю фонограммы или иному правообладателю принадлежит исключительное право на *фонограмму*.

Производителям фонограмм принадлежат такие права, как право на использование фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы. Производитель фонограммы имеет право воспроизводить (прямо или косвенно) фонограмму, переделывать или иным образом перерабатывать фонограмму, распространять оригинал или экземпляры фонограммы посредством продажи или иной передачи права собственности, импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, сдавать в прокат оригинал или экземпляры фонограммы, доводить до всеобщего сведения фонограмму.

Имущественные права производителя фонограмм действуют в течение 50 лет с момента первого опубликования фонограммы или в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока.

Организации эфирного или кабельного вещания или иному правообладателю принадлежит исключительное право *на передачу*.

Организации эфирного вещания вправе использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения.

Исключительное право организации эфирного вещания давать разрешение на использование ее передачи означает, что организация имеет право осуществлять следующие действия: передавать в эфир ее передачу другой организацией эфирного вещания, сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю, записывать передачу, воспроизводить запись передачи, сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом и так далее.

Организации кабельного вещания пользуются исключительным правом давать разрешение на использование ее передачи, которое включает в себя право совершать следующие действия: сообщать для всеобщего сведения по кабелю ее передачу другой организацией кабельного вещания, передавать передачу в эфир, записывать передачу, воспроизводить запись передачи и так далее.

Исключительное право на передачу организации эфирного или кабельного вещания действует в течение 50 лет с момента осуществления передачи в эфир или с момента осуществления передачи по кабелю.

2.6 Использование объектов авторского права и смежных прав

В Республике Беларусь предусмотрены различные способы свободного использования объектов авторского права и смежных прав. Во всех случаях свободного использования произведений и исполнений должны соблюдаться личные неимущественные права авторов и исполнителей используемых произведений и исполнений.

Использование произведений без согласия автора и без выплаты вознаграждения, но с указанием автора правомерно обнародованного произведения и источника заимствования:

- цитирование или использование в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера отрывков из опубликованных произведений;

- воспроизведение или сообщение в передачах радио и телевидения, в сети Интернет статей из газет и журналов; публично произнесенных речей, докладов; произведений в обзорах текущих событий; произведений искусства открытых для свободного посещения;

- воспроизведение произведений для судебного или административного производства, исполнение при оказании ритуальных услуг;

- публичное исполнение произведений непрофессиональными исполнителями и коллективами художественного творчества при условии, что такое использование произведений не преследует цели извлечения прибыли.

Допускается без разрешения автора (иного правообладателя) и без выплаты вознаграждения воспроизведение правомерно опубликованных

произведений в единичных экземплярах физическим лицом исключительно в личных целях.

В иных случаях использование объекта авторского права осуществляется после заключения авторского договора. Авторский договор – это лицензионный договор, в котором в качестве лицензиара выступает автор произведения. Передача прав по авторскому договору предусматривает получение явно выраженного согласия автора произведения. При этом авторский договор должен содержать следующие условия: конкретные права, передаваемые по договору (способ использования произведения; возможность передачи прав третьим лицам); территория; срок действия договора; вознаграждение (в виде твердо зафиксированной, суммы в виде процента от дохода за использование, другими способами).

2.7 Коллективное управление имущественными правами

Законодательство об авторском праве закрепляет за автором произведения исключительное право использовать произведение в любой форме и любым способом, исчерпывающим образом определяет допускаемые ограничения этого права, а также предусматривает механизм его осуществления. В частности, для того, чтобы предоставить право использования произведения другим лицам, необходимо заключить договор. Если произведение охраняется авторским правом, то получить возможность его использования можно, заключив договор с автором или его правопреемником. Аналогичные правила действуют в отношении объектов смежных прав.

Однако такая схема во многих случаях не может быть реализована на практике. При этом речь идет об отсутствии не юридической, а фактической возможности, поскольку некоторые организации в силу особенностей своей деятельности не могут заключать договор с автором (правообладателем) каждого используемого произведения (исполнения, фонограммы) только лишь потому, что этих произведений слишком много, а правообладатели в свою очередь не могут этого сделать потому, что их произведения или объекты смежных прав используются большим количеством пользователей. Решением проблемы является создание специализированных организаций, одновременно представляющих интересы большого количества правообладателей в отношениях с лицами, использующими их произведения (объекты смежных прав), т.е. организаций по коллективному управлению. Характеристика «коллективное» призвана подчеркнуть, что управление осуществляется одновременно и на общих условиях правами большого количества правообладателей.

Организации по коллективному управлению имущественными правами могут действовать в форме:

- некоммерческих организаций, основанных на членстве авторов или иных правообладателей;
- учреждений, имущество которых находится в государственной собственности.

Деятельность по управлению имущественными правами авторов или иных правообладателей на коллективной основе не является предпринимательской. Общим правилом является недопущение конкуренции организаций по коллективному управлению в целях предотвращения возможного ущерба интересам авторов. На деятельность организаций, управляющих правами, по общему правилу не распространяются предусмотренные антимонопольным законодательством ограничения. Деятельность организаций по коллективному управлению подлежит особому регулированию со стороны государства, которое определяет особый порядок создания таких организаций, а также предусматривает меры контроля за их деятельностью. Этот контроль необходим как для того, чтобы организации по коллективному управлению выполняли свои функции и не ущемляли прав авторов, так и для того, чтобы на практике выполнялось требование о недопущении конкуренции этих организаций. Контроль государства может осуществляться в различных формах, таких как лицензирование, аккредитация, создание специальных наблюдательных советов и т.п. В Республике Беларусь используемой формой контроля в отношении таких организаций является государственная аккредитация.

Организация по коллективному управлению имущественными правами выполняет следующие функции:

- заключает с пользователями объектов авторского права или смежных прав договоры об использовании произведений или объектов смежных прав;
- собирает вознаграждение с пользователей;
- распределяет и регулярно выплачивает собранное вознаграждение авторам или иным правообладателям, в отношении прав которых осуществляется коллективное управление имущественными правами;
- представляет в суде интересы авторов или иных правообладателей, правами которых она управляет.

На территории Республики Беларусь коллективное управление имущественными правами авторов и иных правообладателей осуществляет Национальный центр интеллектуальной собственности. В соответствии с полученной государственной аккредитацией в качестве организации по коллективному управлению имущественными правами на основе заключенных договоров с авторами, иными правообладателями, а также иностранными

организациями по коллективному управлению НЦИС осуществляет коллективное управление в следующих сферах:

а) в отношении музыкальных произведений – при их публичном исполнении, сообщении для всеобщего сведения, воспроизведении и распространении на материальных носителях;

б) в отношении литературных, драматических, музыкально-драматических, хореографических и других сценарных произведений – при их публичном исполнении в составе спектаклей и иных театрально-зрелищных представлений;

в) в отношении произведений изобразительного искусства, прикладного искусства и дизайна – при их публичном показе в составе спектаклей и иных театрально-зрелищных представлений;

г) в отношении постановок – при их публичном исполнении.

НЦИС также уполномочен осуществлять сбор вознаграждения за публичное исполнение, передачу в эфир или передачу по кабелю аудиовизуальных произведений, включающих в себя музыкальные произведения с текстом или без текста, в интересах авторов этих музыкальных произведений.

На текущий момент свыше 5 тысяч белорусских авторов и иных правообладателей непосредственно передали свои имущественные права в управление НЦИС. На основе действующих договоров о взаимном представительстве интересов, заключенных с иностранными организациями по коллективному управлению, НЦИС представляет на территории Республики Беларусь интересы более одного миллиона авторов и иных правообладателей из разных стран мира.

НЦИС является полноправным членом Международной конфедерации обществ авторов и композиторов CISAC, в состав которой входят 232 авторских общества в 120 странах и охватывают все географические регионы и художественные репертуары, включая музыку, аудиовизуальные, театральные, литературные и визуальные искусства. Членство в CISAC дает многочисленные преимущества обществам авторов. Это позволяет им участвовать в комитетах CISAC, в деятельности по глобальной политике и правовым вопросам, а также в семинарах и учебных мероприятиях, организуемых CISAC и его партнерскими организациями.

Тема 3 Основы правового регулирования промышленной собственности

Цель занятия: изучить основы правового регулирования промышленной собственности, включая определение понятия и сущности промышленной собственности, характеристику каждого объекта промышленной собственности, особенности их правовой охраны.

Структура занятия:

3.1 Понятие и сущность промышленной собственности.

3.2 Правовая охрана технико-конструкторских решений и селекционных достижений.

3.3 Правовая охрана топологий интегральных микросхем, рационализаторских предложений, нераскрытой информации.

3.4 Правовая охрана средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг.

3.5 Противодействие недобросовестной конкуренции.

3.6 Служебные объекты промышленной собственности.

3.1 Понятие и сущность промышленной собственности

Право промышленной собственности – это права на результаты творческой деятельности человека в производственной и научной областях. Понятие «промышленная собственность» распространяется не только на промышленность, но и на иные виды экономической деятельности: сельское хозяйство, добычу полезных ископаемых, сферу услуг. Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 года предусматривает исключительные права на весьма широкий круг объектов: патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также меры пресечения недобросовестной конкуренции. С 70-х гг. XX в. в понятие промышленной собственности включают и такой объект, как ноу-хау (секреты производства, производственный опыт).

По характеру регулируемых отношений исключительные права промышленной собственности подразделяются на две основные группы:

– права, связанные с созданием материальных объектов (право на изобретение, право на промышленный образец);

– права, связанные с реализацией созданных материальных объектов (право на товарный знак, фирменное наименование, знак обслуживания,

указание места происхождения товара, пресечение недобросовестной конкуренции).

К объектам промышленной собственности относятся:

– технико-конструкторские решения (изобретения, полезные модели, промышленные образцы);

– средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг (товарные знаки и знаки обслуживания; географические указания, к которым относятся наименование места происхождения товара и географическое указание; фирменные наименования);

– селекционные достижения (сорта растений и породы животных);

– топологии интегральных микросхем;

– нераскрытая информация, в том числе секреты производства, ноу-хау;

– противодействие недобросовестной конкуренции;

– рационализаторские предложения.

На рисунке 3.1 представлены статистические данные о количестве зарегистрированных в Республике Беларусь объектов промышленной собственности по состоянию на 01.01.2019 г.



Рисунок 3.1 – Действующие в Республике Беларусь патенты и свидетельства на объекты промышленной собственности на 01.01.2019 г.

Имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов промышленной собственности на территории Республики Беларусь регулируются:

– Законом Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»;

– Законом Республики Беларусь от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХІІ «О патентах на сорта растений»;

- Законом Республики Беларусь от 13 апреля 1995 г. «О патентах на сорта растений»;
- Законом Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. «О правовой охране топологий интегральных микросхем»;
- Законом Республики Беларусь от 5 января 2013 года № 16-3 «О коммерческой тайне»;
- Законом Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. «О товарных знаках и знаках обслуживания»;
- Законом Республики Беларусь от 17 июля 2002 г. «О географических указаниях»;
- Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции».

Специфические особенности прав промышленной собственности заключаются в необходимости их регистрации, ограниченности их действий по территориальному и временному признакам. Право на изобретение, полезную модель, промышленный образец, сорта растений удостоверяется *патентом*. Срок действия патента в зависимости от объекта промышленной собственности составляет: на изобретение – 20 лет с возможностью продления не более чем на 5, на полезную модель – 5 лет с возможным продлением не более чем на 5 лет, на промышленный образец – 10 лет с возможным продлением не более чем на 5 лет, на сорт растения – 25 лет. Товарные знаки и знаки обслуживания, географические указания, топологии интегральных микросхем охраняются с помощью *свидетельства*. Регистрация товарного знака и знака обслуживания, наименования места происхождения товара действует в течение 10 лет, по истечению может быть продлена неограниченное число раз по заявлению владельца, поданному в течение последнего года ее действия, каждый раз на 10 лет. Срок действия свидетельства на топологию интегральных микросхем также составляет 10 лет.

Субъектами права промышленной собственности являются граждане и юридические лица. К их числу относятся авторы, правообладатели (патентообладатели), патентные поверенные, Национальный центр интеллектуальной собственности. *Автором* объекта промышленной собственности признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Если объект создан совместным творческим трудом двух и более физических лиц, они признаются *соавторами*. Не признаются соавторами физические лица, не внесшие личного творческого вклада в создание изобретения, полезной модели, промышленного образца, а оказавшие автору (соавторам) только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовавшие оформлению прав на созданный объект и его использованию. Автору принадлежат *личные неимущественные* и связанные с

ними *имущественные права*. Право авторства (т.е. право признаваться автором) является личным неимущественным правом и охраняется бессрочно, оно неотчуждаемо и непередаваемо.

Правообладатель (патентообладатель) – это физическое или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на объект промышленной собственности, полученным в силу закона или договора.

Правообладателем может стать:

- автор объекта промышленной собственности;
- работодатель автора, в случае, если объект относится к служебным объектам промышленной собственности;
- заказчик по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ;
- любое физическое или юридическое лицо, которым право на регистрацию объекта промышленной собственности передано автором или иным лицом, обладающим правом на регистрацию объекта промышленной собственности, до даты его регистрации – правопреемник лиц, указанных выше.

Правообладателю принадлежит исключительное право на объект промышленной собственности, включающее право использовать его по своему усмотрению (если это не нарушает прав других лиц), разрешать или запрещать использование другим лицам. Исключительное право ограничено временными рамками действия правоохранных документов (патента, свидетельства) и территорией государств, выдавших эти документы. После прекращения действия исключительного права объект промышленной собственности переходит в общественное достояние и может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия и без выплаты вознаграждения, но с соблюдением права авторства.

3.2 Правовая охрана технико-конструкторских решений и селекционных достижений

Имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов регулируются Законом Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы».

Изобретением признается техническое решение в любой области, относящееся к продукту или способу, а также к применению продукта или способа по определенному назначению, которое является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Под продуктом понимается некий предмет как результат человеческого труда, под способом –

процесс, прием или метод выполнения взаимосвязанных действий над материальным объектом с помощью материальных средств. В качестве *изобретения в виде продукта* может выступать:

– *устройство*, т.е. конструкция или изделие (например, искусственный клапан сердца, пресс-форма для сухого изостатического прессования, станок для обработки длинномерного изделия, продольный конвейер, электростанция для плавучей базы);

– *вещество*, к которым относятся химические соединения, в том числе нуклеиновые кислоты и белки, фармакологические композиции – составы и смеси, продукты ядерного превращения (например, композиция для изготовления гипсокартонных листов с повышенной гибкостью; термостойкая литийалюмосиликатная керамика, состав антибактериального косметического туалетного мыла, композиция для приготовления стоматологического геля);

– *штамм микроорганизма*, к которым относятся дрожжи, бактерии, высшие грибы, актиномицеты, бактериофаги, одноклеточные водоросли, вирусы, простейшие и т.д., к микроорганизмам приравниваются линии клеток растений, животных, в том числе перевиваемые соматические клеточные линии позвоночных (например, пенициллин);

– *культура клеток растений или животных*, т. е. линии клеток тканей, органов растений или животных, консорциумы соответствующих клеток.

В качестве примеров *изобретения в форме способа* можно привести следующие: способ получения покрытия гиперзвуковой металлизацией, способ оценки болевой чувствительности, способ диагностики дисфункции трансплантата почки, способ комплексного лечения рака желудка, способ прессования порошкового материала, способ производства фруктового или фруктово-ягодного натурального столового виноматериала.

Для того, чтобы изобретение получило правовую охрану, оно должно соответствовать трем критериям патентоспособности:

- во-первых, оно должно быть *новым*;
- во-вторых, иметь *изобретательский уровень*;
- в-третьих, быть *промышленно применимо*.

Изобретение признается новым, если оно не является частью уровня техники, под которым подразумеваются любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Республике Беларусь другими лицами неотозванные заявки на выдачу патента.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники, то есть логически и явным образом не следует из знаний, которыми может обладать такое лицо на дату приоритета

изобретения. При анализе очевидности изобретения сначала выявляется самый близкий аналог (прототип) того же назначения и определяются отличия изобретения от прототипа, затем выявляются дополнительные источники информации, из которых известны эти отличия. Если отличия выявлены и позволяют достичь того же результата, что и в заявленном изобретении, оно является очевидным из уровня техники, и т.е. не имеет изобретательского уровня. Проверить изобретательский уровень изобретения – означает проверить, насколько такое изобретение является результатом и выражением творческого интеллектуального труда, определяющего вклад у в уровень техники, насколько оно отличается от простого решения, которое могло бы быть создано любым лицом, не имеющим отношения к данной области техники как таковой. Такая проверка не может быть полностью объективной, и субъективный элемент всегда присутствует. В связи с возможной субъективностью оценки очевидности изобретательский уровень является самым неоднозначным критерием патентоспособности. Во всем мире ежегодно выдается около 750 000 патентов. Хотя многие из них относятся к одним и тем же изобретениям, патентуемым во многих странах, трудно вообразить, что ежегодно осуществляется такое количество научных открытий. Большинство патентов выдаются на менее значительные изобретения, включая усовершенствования, делающие продукты или способы более эффективными или более пригодными для сбыта на рынке.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности. В рамках оценки промышленной применимости проводится анализ возможности осуществления изобретения по описанию объекта в материалах заявки. Для этого в тексте заявки должны быть описаны средства и методы, с помощью которых решение может быть реализовано в том виде, как оно описывается в формуле с учетом знаний специалиста в данной области техники.

Не считаются изобретениями: открытия, а также научные теории и математические методы (они охраняются авторским правом, а их промышленную применимость еще предстоит разработать), решения, касающиеся только внешнего вида изделия и направленные на удовлетворение эстетических потребностей (в силу того, что такой объект будет относиться к промышленному образцу); планы, правила и методы интеллектуальной деятельности, проведения игр или осуществления деловой деятельности, а также программы для электронно-вычислительных машин (также относятся к объектам авторского права); простое представление информации. Не признаются патентоспособными изобретения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Полезная модель – техническое решение, относящееся к *устройствам* и являющееся новым и промышленно применимым. В отличие от изобретения, которое может быть в различных формах (устройство, вещество, способ) правовую охрану в качестве полезной модели может получить только устройство. К устройствам как объектам полезной модели относятся конструкции и изделия, а именно конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Примеры полезных моделей: широкозахватная дисковая борона, устройство для механического уничтожения сорняков, устройство для подбора и плющения скошенных трав, нагревательное устройство для саун и бань, установка для обезвреживания медицинских отходов, мобильный сварочный агрегат, накладка антибликовая на приборную панель автомобиля или трактора.

Критериями патентоспособности полезной модели выступают новизна и промышленная применимость. По аналогии с изобретением, полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не является частью уровня техники, а промышленно применимой – если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности. Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели решениям, касающимся только внешнего вида изделия и направленным на удовлетворение эстетических потребностей, и решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Полезная модель – сходный с изобретением объект права промышленной собственности, однако к ней не предъявляются требования изобретательского уровня. Ввиду отсутствия необходимости проводить оценку изобретательского уровня, для полезной модели установлены менее строгие условия патентоспособности, сокращенные сроки и упрощенные процедуры рассмотрения заявки. Патент на полезную модель также называют «малым» или «инновационным» патентом.

Промышленный образец – художественное или художественно-конструкторское решение изделия, *определяющее его внешний вид* и являющееся новым и оригинальным. Под изделием понимается предмет промышленного или кустарного (индивидуального и мелкосерийного с использованием ручного труда) производства. Промышленный образец может состоять из трехмерных элементов, например формы изделия, или двухмерных элементов, например орнамента, конфигурации или сочетания цветов. Промышленные образцы используются для охраны широкого ассортимента изделий промышленного и ремесленного производства: от упаковки и тары до предметов мебели и домашнего обихода, от осветительных приборов до ювелирных изделий, от электронного оборудования до текстиля. Промышленные образцы могут использоваться для графических символов, графических интерфейсов

пользователя и логотипов. Традиционно подлежащие охране образцы относятся к таким изделиям, как форма туфель, сережек или орнамент чайника. Однако в цифровой среде такая охрана в некоторых странах постепенно распространяется на ряд других товаров и видов промышленных образцов. Это, например, «иконки» на экране компьютерных мониторов, созданные компьютерными кодами, шрифты, графическое изображение на мониторах, мобильных телефонах и т.д.

Как правило, промышленные образцы подразделяются на:

- *объемные*, такие как форма продукта;
- *плоскостные*, такие как орнамент, рисунок, контуры, линии и расцветка продукта;
- *смешанные* представляют собой сочетание одного или нескольких объемных или плоскостных промышленных образцов.

К промышленным образцам предъявляются два критерия патентоспособности: новизна и оригинальность. Промышленный образец признается новым, если он неизвестен из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Оригинальность предполагает, что внешний вид изделия обусловлен творческим трудом автора (соавторов) промышленного образца, а не является копией или имитацией уже существующих промышленных образцов.

В отличие от изобретения, патент на которое охраняет новое техническое решение, право на промышленный образец обеспечивает охрану только внешнего вида или эстетических особенностей изделия. Право на промышленный образец не обеспечивает охрану технических или функциональных особенностей изделия. Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленных образцов решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия (такие объекты могут быть зарегистрированы в качестве изобретения или полезной модели); объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), поскольку они охраняются в рамках авторского права; печатной продукции как таковой; объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и им подобных веществ, а также решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

К **селекционным достижениям** как объектам промышленной собственности относятся сорта растений и породы животных. Отношения, возникающие в связи с созданием либо выявлением и усовершенствованием, правовой охраной и использованием сортов растений регулируются Законом Республики Беларусь от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХІІ «О патентах на сорта растений». В отличие от законодательного обеспечения селекционной деятельности в растениеводстве, специальное правовое регулирование и правовая охрана селекционной деятельности в животноводстве в Республике

Беларусь отсутствует. Требования, предъявляемые к новым породам животных, кроме тех, что установлены Гражданским кодексом Республики Беларусь, в законодательстве не определены.

Сорт растения представляет собой группу растений в рамках низшего из известных ботанических таксонов, которая может быть определена степенью проявления признаков, являющейся результатом реализации данного генотипа или комбинации генотипов, отличима от любой другой группы растений степенью выраженности по крайней мере одного из этих признаков и может рассматриваться как единое целое с точки зрения ее пригодности для воспроизводства в неизменном виде целых растений этой группы

Сорту растения предоставляется правовая охрана, если он является новым, отличимым, однородным и стабильным. Сорт растения считается новым, если на дату подачи заявки на выдачу патента на сорт растения семена растений или растительный материал этого сорта растения не продавались либо не передавались иным образом. Отличимым признается такой сорт растения, который отличается по крайней мере одним из существенных признаков от любого другого сорта растения, существование которого на момент подачи заявки является общеизвестным. Требования к однородности сорта растения предполагает, что с учетом особенностей размножения растения этого сорта достаточно однородны по своим существенным признакам. И наконец, сорт растения считается стабильным, если его существенные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого цикла размножения (в случае особого цикла размножения).

Исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец, сорт растений охраняется государством и удостоверяется патентом. Патент на изобретение действует в течение 20 лет с даты подачи заявки на выдачу патента. В случае, если изобретение относится к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, то по ходатайству патентообладателя срок действия патента может быть продлен, но не более чем на 5 лет. Патент на полезную модель действует в течение 5 лет с даты подачи заявки на выдачу патента и по ходатайству патентообладателя может быть продлен не более чем на 5 лет. Патент на промышленный образец действует в течение 10 лет с даты подачи заявки и также может быть продлен еще на 5 лет по ходатайству патентообладателя. Патент на сорт растения действует в течение 25 лет с даты его регистрации в Государственном реестре охраняемых сортов растений Республики Беларусь, возможность продления законодательством Беларуси не предусмотрена.

Объем правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение или полезную модель, определяется формулой изобретения или полезной модели. Формула изобретения (полезной модели) представляет собой логическое

определение изобретения (полезной модели) совокупностью всех его (ее) существенных признаков. Значение имеет только словесное определение, описание и чертежи служат только для толкования формулы. В качестве примера формулы полезной модели приведем формулу «ружья для подводной охоты и промежуточный корпус для него»: «Ружье для подводной охоты, содержащее корпус с рабочей средой, ствол, размещенный по оси корпуса, рукоятку со спусковым крючком и неподвижно закрепленный на стволе промежуточный корпус с полостями для установки навесного оборудования, отличающееся тем, что указанные полости промежуточного корпуса равномерно распределены по его поверхности, а ружье дополнительно снабжено хотя бы одним переходником, посадочный элемент которого предназначен для плотной посадки в любую из указанных полостей, а приемный элемент выполнен для удержания хотя бы одного элемента навесного оборудования».

Объем правовой охраны, предоставляемой патентом на промышленный образец, определяется графическими изображениями изделия (макетом, рисунком). Например, правовая охрана «специальной защитной обуви пожарного» предоставляется исходя из изображений, приведенных на рисунке 3.2.



Рисунок 3.2 – Пример промышленного образца

Объем правовой охраны, предоставляемой патентом на сорт растения, определяется совокупностью существенных признаков этого сорта. Например, «картофель (*Solanum tuberosum* L. *señesu lato*)» описывается следующим образом: «Время созревания растения от среднего до позднего. Интенсивность антоциановой окраски основания светового ростка сильная. Интенсивность антоциановой окраски внутренней стороны венчика цветка сильная. Клубень овальной формы, с мелкой глубиной глазков, кожа красная, мякоть кремевая».

Исключительное право на объекты промышленной собственности принадлежит патентообладателю и включает право использовать их по своему усмотрению, если это не нарушает прав других лиц, разрешать или запрещать их использование другим лицам. По общему правилу, использованием объекта промышленной собственности будет считаться изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором применено изобретение, полезная модель или промышленный образец. Поскольку изобретение является более сложным и разнообразным по форме объектом промышленной собственности, то к способам использования изобретения относятся совершение перечисленных выше действий в отношении устройства, при функционировании или эксплуатации которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется способ, охраняемый патентом, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в гражданский оборот либо хранение для этих целей продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение. В отношении сора растения помимо описанного выше общего правила использованием также будет считаться производство или воспроизводство (размножение) и доведение до посевных кондиций в целях размножения сорта растения.

Важно учитывать, что объект промышленной собственности будет признаваться примененным в продукте или способе только в том случае, если использован каждый признак данного объекта, включенный в запатентованную формулу изобретения или полезной модели. Изделие признается содержащим запатентованный промышленный образец, если его внешний вид не отличается от внешнего вида изделия, представленного на изображениях, или если изделие производит такое же общее впечатление, какое производит запатентованный промышленный образец, при условии, что изделия имеют сходное назначение.

Любое физическое или юридическое лицо, желающее использовать объект промышленной собственности, обязано заключить с патентообладателем лицензионный или иной договор, предусматривающий предоставление права на использование данного объекта. Однако законодательством предусмотрены случаи, когда использование объекта промышленной собственности не будет признаваться нарушением исключительных прав.

К таким случаям относятся:

– применение средств, в которых использованы защищенные патентами изобретения, полезные модели, промышленные образцы, в конструкции или при эксплуатации транспортных средств (морских, речных, воздушных, наземных и космических) других стран при условии, что указанные средства временно или случайно находятся на территории Республики Беларусь и используются для нужд соответствующего транспортного средства;

- проведение научного исследования продукта или способа либо эксперимента над такими продуктом, способом или изделием;
- проведение доклинических исследований и клинических испытаний лекарственного средства, содержащего изобретение, или эксперимента над таким лекарственным средством;
- проведение исследования пестицида или агрохимиката, содержащих изобретение, или эксперимента над такими пестицидом или агрохимикатом в целях их государственной регистрации;
- использование изобретения, полезной модели, промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии, эпидемии, эпизоотии и т.п.) с уведомлением патентообладателя о таком использовании в кратчайший срок и выплатой ему соразмерной компенсации;
- в целях создания других сортов растений с применением в качестве исходного материала сорта растения, которому предоставлена правовая охрана;
- использование объектов промышленных собственности для удовлетворения личных, семейных, домашних и иных не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности нужд, если целью такого использования не является получение прибыли или дохода;
- разовое изготовление лекарственных средств в аптеках по рецепту врача с применением защищенного патентом изобретения;
- применение, предложение к продаже, продажа, ввоз или хранение для этих целей продукта, содержащего защищенные патентом изобретение, полезную модель, промышленный образец и введенного в гражданский оборот в Республике Беларусь без нарушения прав патентообладателя.

3.3 Правовая охрана топологий интегральных микросхем, рационализаторских предложений, нераскрытой информации

Правовое регулирование охраны топологий интегральных микросхем осуществляется в соответствии с Законом Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. «О правовой охране топологий интегральных микросхем» (в редакции Закона Республики Беларусь от 18 декабря 2018 г. № 151-3 «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам правовой охраны топологий интегральных микросхем»).

Топология интегральной микросхемы представляет собой зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Правовая охрана распространяется только на оригинальную топологию, т.е. топологию, созданную в результате творческого труда автора. Идеи, способы, системы, технологии или информация как таковая, даже если они

могут быть воплощены в топологии, не охраняются в рамках законодательства о правовой охране топологий интегральных микросхем.

Правовая охрана топологии в Республике Беларусь предоставляется на основании регистрации этой топологии в Государственном реестре топологий интегральных микросхем Республики Беларусь. На зарегистрированную топологию правообладателю выдается свидетельство на топологию, срок действия которого составляет десять лет. Свидетельство на топологию удостоверяет авторство, приоритет топологии и исключительное право на нее. Объем правовой охраны, предоставляемой топологии, определяется совокупностью ее элементов и связей между ними, представленных в депонируемых материалах. Исключительное право на топологию включает право использовать эту топологию по своему усмотрению, разрешать или запрещать ее использование другим лицам. Использование признается воспроизведением топологии в целом или ее части путем включения этой топологии в интегральную микросхему или иным образом, за исключением воспроизведения только той части топологии, которая не является оригинальной, а также ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в гражданский оборот топологии, или интегральной микросхемы с такой топологией, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему. Не признаются нарушением исключительного права на топологию:

- действия по использованию топологии, совершаемые для удовлетворения личных и иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, в том числе в целях исследования или обучения, и не связанные с получением прибыли или дохода;

- использование идентичной топологии, независимо созданной третьим лицом;

- использование интегральной микросхемы с топологией, защищенной свидетельством на топологию, если эта интегральная микросхема введена в гражданский оборот где-либо в мире правообладателем или иным лицом с разрешения правообладателя;

- совершение действий, которые признаются использованием, в отношении интегральной микросхемы, в которую включена незаконно воспроизведенная топология, а также в отношении любого изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему, в случае, если лицо не знало и не должно было знать, что в интегральную микросхему включена незаконно воспроизведенная топология. При этом, однако, указанное лицо оно обязано выплатить правообладателю компенсацию за использование топологии, соразмерную тому вознаграждению, которое могло бы быть выплачено при сравнимых обстоятельствах за такую топологию.

Для оповещения о своем исключительном праве на топологию правообладатель имеет право указывать на охраняемой топологии, а также на изделиях, включающих в себя такую топологию, прописную букву «Т», дату, с которой действует свидетельство на топологию, и информацию, позволяющую идентифицировать правообладателя.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17 февраля 2010 г. № 209 утверждено Положение о рационализаторстве в Республике Беларусь, регулирующее правовую охрану рационализаторского предложения. **Рационализаторским предложением** признается техническое решение, предусматривающее создание или изменение конструкции изделия, технологии производства и применяемой техники, состава материала, являющееся новым и полезным для юридического лица, в адрес которого оно поступило, а также новое для него организационное решение, предусматривающее экономию и рациональное использование трудовых, топливно-энергетических и материальных ресурсов или иной положительный эффект.

Принципиальным отличием рационализаторского предложения от иных объектов промышленной собственности является уровень новизны: предложение должно быть новым для юридического лица (а не относительно уровня техники). Новым для юридического лица является рационализаторское предложение, которое ранее не использовалось юридическим лицом (кроме случаев, когда оно использовалось по инициативе автора в течение не более 3 месяцев до подачи заявления), не было неизвестно юридическому лицу и не предусматривалось обязательными техническими нормативными правовыми актами. Кроме новизны, к рационализаторскому предложению предъявляется требование полезности, в соответствии с которым предложение должно позволить получить любой положительный эффект для юридического лица. Не признается рационализаторским предложение:

- снижающее надежность, долговечность, другие показатели качества продукции или ухудшающее условия труда, качество работ;
- ставящее только задачу или определяющее только эффект, который может быть получен от применения предложения, без указания определенного решения;
- созданное в порядке выполнения конкретного служебного задания или в соответствии с договором;
- предусматривающее замену лишь одних известных конструкций изделий, технологии производства и применяемой юридическим лицом техники, а также состава материалов на другие равноценные и известные в данной области.

Для признания предложения рационализаторским автор составляет в письменной форме заявление, которое принимается юридическим лицом, если

содержание предложения относится к его деятельности, независимо от того, является ли автор работником данного юридического лица. Зарегистрированное заявление направляется на заключение тем подразделениям и службам, к деятельности которых непосредственно относится указанное в заявлении предложение. В течение одного месяца со дня его поступления заявление принимается одно из следующих решений: предложение признается рационализаторским и принимается к использованию; проводится опытная проверка предложения либо предложение отклоняется. В случае принятия рационализаторского предложения к использованию в течение одного месяца автору выдается удостоверение на рационализаторское предложение. Факт внедрения рационализаторского предложения подтверждается актом о его использовании. Размер вознаграждения за рационализаторское предложение и порядок его выплаты определяются локальными нормативными правовыми актами юридического лица, а также договором между юридическим лицом и автором.

Отношения, возникающие в связи с правовой охраной секретов производства (ноу-хау), регулируются Законом Республики Беларусь от 5 января 2013 года № 16-З «О коммерческой тайне». Под **коммерческой тайной** понимаются сведения любого характера (технического, производственного, организационного, коммерческого, финансового и иного), в том числе секреты производства (ноу-хау), соответствующие требованиям законодательства, в отношении которых установлен режим коммерческой тайны. Режим коммерческой тайны может устанавливаться в отношении сведений, которые одновременно соответствуют следующим требованиям:

- не являются общеизвестными или легкодоступными третьим лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобными сведениями;
- имеют коммерческую ценность для их обладателя в силу неизвестности третьим лицам (т.е. обладание ими позволяет лицу при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, сократить расходы, сохранить положение на рынке товаров, работ или услуг либо получить иную коммерческую выгоду);
- не являются объектами исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности;
- не отнесены в установленном порядке к государственным секретам.

Коммерческую тайну не могут составлять следующие сведения: содержащиеся в учредительных документах юридического лица, а также внесенные в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей; содержащиеся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности; являющиеся врачебной, адвокатской, банковской, налоговой или иной охраняемой законом

тайной; о недвижимом имуществе, правах и ограничениях (обременениях) прав на недвижимое имущество, содержащиеся в едином государственном регистре недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним; о составе имущества государственных юридических лиц и юридических лиц, акции (доли в уставных фондах) которых принадлежат государству; об использовании средств республиканского и (или) местных бюджетов; о состоянии окружающей среды, противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих или способных оказать негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и населения в целом; о подлежащих уплате суммах налогов, сборов (пошлин) и других обязательных платежей; о численности и составе работников, об условиях и охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, а также о наличии свободных рабочих мест (вакансий); о задолженности нанимателей по выплате заработной платы и по социальным выплатам; о нарушениях законодательства и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений; об условиях аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и конкурсов по передаче принадлежащих Республике Беларусь или ее административно-территориальной единице акций открытых акционерных обществ в доверительное управление, в том числе с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления, а также о проданных объектах приватизации, об условиях их продажи и о покупателях; о финансовом состоянии лица, предоставляемые в соответствии с требованиями законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве); иные сведения, определенные законодательными актами.

Правовая охрана коммерческой тайны возникает с момента установления режима коммерческой тайны и не прекращается до тех пор, пока охраняемые сведения соответствуют требованиям и действует установленный режим коммерческой тайны. Режим коммерческой тайны считается установленным после определения состава сведений, подлежащих охране в режиме коммерческой тайны, и принятия совокупности мер, необходимых для обеспечения их конфиденциальности. К таким мерам относятся: ограничение доступа к коммерческой тайне путем установления порядка обращения с носителями коммерческой тайны, а также контроля за соблюдением такого порядка; учет лиц, получивших доступ к коммерческой тайне; регулирование отношений, связанных с доступом работников и контрагентов к коммерческой тайне; определение работников, ответственных за принятие мер по обеспечению конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую тайну. Помимо перечисленных мер владелец коммерческой тайны вправе применять не

запрещенные законодательством технические средства и методы защиты информации, а также другие меры, не противоречащие законодательству. Владелец коммерческой тайны может на носителях коммерческой тайны применять гриф «Коммерческая тайна» с указанием владельца коммерческой тайны (для юридических лиц – полное наименование и место нахождения, для физических лиц – фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) гражданина и место его жительства).

Правовая охрана секретов производства (ноу-хау) в режиме коммерческой тайны зачастую используется в качестве альтернативы патентованию, поскольку имеет ряд преимуществ. Во-первых, имущественные права в отношении сведений, составляющих секрет производства (ноу-хау), формально не ограничены каким-либо сроком и действуют, пока сохраняются названные условия. Во-вторых, в качестве коммерческой тайны могут охраняться незапатентованные технологии, устройства, практический опыт, любые решения и сведения, в том числе и непатентуемых, которые имеют для него коммерческую ценность. На практике нередки случаи комбинирования этих двух способов правовой охраны объектов промышленной собственности, например, правообладатель может защитить существенное решение патентом, а в качестве секрета производства (ноу-хау) охранять сведения, полезные для его реализации.

3.4 Правовая охрана средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг

Выделяют следующие средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг: товарные знаки и знаки обслуживания, географические указания, фирменные наименования.

Законом Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. «О товарных знаках и знаках обслуживания» регулируются отношения, возникающие в связи с регистрацией, правовой охраной и использованием товарных знаков и знаков обслуживания. **Товарным знаком (знаком обслуживания)** признается обозначение, способствующее отличию товаров, работ и услуг одного лица от однородных товаров других лиц. Термин знак обслуживания применяется в отношении работ и услуг.

Основная цель товарного знака состоит в том, чтобы дать потребителям возможность индивидуализировать товары какой-либо организации или гражданина и отличить их от идентичных или однородных товаров, предлагаемых конкурентами. Потребители, которых вполне удовлетворяет качество конкретных товаров, скорее всего снова будут покупать или использовать эти товары и в будущем. Для этого им необходимо иметь

возможность легко отличать их от других идентичных или сходных товаров. Выбор или создание товарного знака является ответственным шагом, поскольку это является важнейшим элементом маркетинговой стратегии предприятия. Имидж и репутация создают доверие, которое служит основой для появления постоянных клиентов. Кроме того, зарегистрированный товарный знак может являться дополнительным источником дохода для владельца товарного знака в случае выдачи разрешения (лицензии) на его использование другими лицами.

Товарный знак может иметь различную форму:

- словесные обозначения, включая имена собственные;
- сочетания цветов;
- буквенные;
- цифровые;
- изобразительные;
- объемные обозначения, включая форму товара или его упаковку;
- комбинации таких обозначений.

Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании. В международной практике регистрируются также невизуальные обозначения, такие как звуки или запах, используемые в качестве отличительных элементов.

Например, СП ОАО «Спартак» зарегистрировало товарный знак «EXCLUSIVE, Chocolate», который охраняется в черном, коричневом, бежевом, желтом и красном цветовом сочетании (рисунок 3.3) и используется в отношении кондитерских изделий. Объемный товарный знак, зарегистрированный резидентом Армении, изображен на рисунке 3.4. Данный товарный знак охраняется в черном, белом, коричневом, розовом, красном и бежевом цветовом сочетании и используется для индивидуализации игрушек и спортивных товаров, а также растительных пищевых продуктов. На рисунке 3.5 приведен пример знака обслуживания, охраняемого в желтом, белом и черном цветовом сочетании и используемого Республиканским центром олимпийской подготовки конного спорта и коневодства для обозначения услуг в сфере управления бизнесом (реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба).



Рисунок 3.3 – Пример товарного знака



Рисунок 3.4 – Пример объемного товарного знака



Рисунок 3.5 – Пример знака обслуживания

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений:

- не имеющих признаков различия;
- вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида;
- являющихся общепринятыми символами и терминами;
- доминирующее положение в которых занимают знаки и (или) указания, используемые для обозначения вида, качества, количества, свойства, назначения, ценности товаров, а также времени, места и способа их производства или сбыта;
- представляющих собой форму товара или его упаковку, определяющиеся исключительно или главным образом сущностью или природой товара, необходимостью достижения технического результата, существенной ценностью товара;
- являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара, места его происхождения или его производителя;

- представляющих собой или содержащих указание места происхождения вин или крепких спиртных напитков, охраняемых в силу международных договоров Республики Беларусь, для обозначения вин или крепких спиртных напитков, не происходящих из данного места;
- противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Не допускается регистрация товарных знаков, состоящих только из обозначений, представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, флаги, эмблемы и 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. Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца.

Кроме перечисленных абсолютных оснований для отказа в регистрации товарного знака, законодательством предусмотрены иные основания для отказа в регистрации. Такие основания не считаются абсолютными, поскольку их установление требует проведения экспертных оценок, а значит высоко влияние субъективного фактора. Речь идет об обозначениях, тождественных или сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками в отношении однородных товаров, с охраняемым наименованием места происхождения товара, с промышленным образцом, наименованием селекционного достижения или фирменным наименованием, право на которые в Республике Беларусь принадлежит другому лицу, в отношении однородных товаров. И наконец, не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака обозначения, тождественные названию известного произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту (без согласия правообладателя), названию зарегистрированного средства массовой информации (без разрешения его учредителя) в отношении однородных товаров, фамилии, собственному имени, отчеству, псевдониму или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного лица (без согласия этого лица или его наследников).

На национальном уровне охрану товарного знака может получить как юридическое, так и физическое лицо посредством регистрации, подав заявку в НЦИС и уплатив требующиеся пошлины. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство, удостоверяющее приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, и содержит изображение товарного знака. Срок действия регистрации товарного знака составляет десять лет и может быть продлен неограниченное число раз по заявлению владельца, поданному в

течение последнего года ее действия, каждый раз на десять лет. Регистрация товарного знака, срок правовой охраны которого истек, на нового владельца допускается не ранее чем через 6 месяцев после истечения срока действия регистрации.

Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак, может распоряжаться этим исключительным правом, а также вправе запрещать использование товарного знака другими лицами. Любое обозначение, отличающее товары или услуги одного производителя от товаров или услуг конкурентов, является товарным знаком. Однако только государственная регистрация гарантирует исключительное право на него. Без регистрации товарного знака производитель не может запрещать его использование другими лицами, а также распоряжаться (заключать лицензионные соглашения, договора франчайзинга).

Использование товарного знака для индивидуализации товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, осуществляется в том числе путем применения товарного знака:

- на товарах, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются или иным образом вводятся в гражданский оборот, хранятся, перевозятся или ввозятся на территорию Республики Беларусь в целях введения в гражданский оборот, а также на этикетках, упаковках таких товаров;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- при выполнении работ и (или) оказании услуг;
- в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Республике Беларусь;
- в глобальной компьютерной сети Интернет (в том числе в доменном имени, при иных способах адресации).

Также использованием товарного знака может признаваться его использование с незначительными изменениями отдельных элементов, не влияющими на его различительную способность.

Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака без уважительных причин непрерывно в течение любых трех лет после его регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования может быть подано любым заинтересованным лицом в Верховный Суд Республики Беларусь по истечении указанных трех лет при условии, что вплоть до подачи такого заявления товарный знак не использовался.

Если товарный знак в результате интенсивного использования заявителем стал широко известен в Республике Беларусь среди соответствующих

потребителей в определенных отношении товаров, то по решению Апелляционного совета товарный знак может быть признаны общеизвестным в Республике Беларусь. По состоянию на декабрь 2019 г. в Республике Беларусь зарегистрирован 21 общеизвестный товарный знак, среди которых, например, комбинированное обозначение «Coca-Cola» (рисунок 3.6), используемое в отношении безалкогольных напитков. Правовая охрана общеизвестного товарного знака действует бессрочно.



Рисунок 3.6 – Пример общеизвестного товарного знака

Для обозначения товаров, работ или услуг, обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками, производимых и (или) реализуемых объединением лиц, может быть зарегистрирован коллективный товарный знак. К заявке на коллективный знак прилагается положение о коллективном знаке, которое содержит перечень лиц, имеющих право на использование этого знака, цель его регистрации, перечень и единые качественные или иные общие характеристики товаров, которые будут обозначаться коллективным знаком, условия его использования, порядок контроля за его использованием, ответственность за нарушение положения о коллективном знаке.

Владелец товарного знака может проставлять рядом с товарным знаком предупредительную маркировку в виде латинской буквы R или R в окружности (®) либо словесных обозначений «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак», указывающую на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, зарегистрированным в Республике Беларусь. Таким образом, предупредительная маркировка уведомляет о том, что данное обозначение является зарегистрированным товарным знаком, исключительное право на него принадлежит определенному правообладателю и его использование другими лицами без согласия владельца может привести к серьезным юридическим последствиям.

Отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием географических указаний, регулируются Законом Республики Беларусь от 17 июля 2002 г. «О географических указаниях».

Географическое указание – обозначение, которое идентифицирует товар как происходящий с территории страны либо из региона или местности на этой

территории, где определенные качество, репутация или другие характеристики товара в значительной степени связываются с его географическим происхождением. В отличие от товарного знака, идентифицирующего товар или услугу по признаку компании-производителя, географическое указание идентифицирует товар по признаку места происхождения. И если товарный знак часто состоит из вымышленного или произвольно выбранного обозначения, то название, используемое в географическом указании, напротив, обычно предопределяется названием географического района.

Географическое указание как объект промышленной собственности включает в себя понятия «указание происхождения товара» и «наименование места происхождения товара». **Наименование места происхождения товара** – обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. Наименование места происхождения товара указывает на происхождение продукта из определенной местности, а свойства товара, его характерные особенности или репутация продукта должны быть обусловлены преимущественно местом его происхождения. Поскольку свойства продукта зависят от географии производства, можно говорить о явно выраженной связи продукта с местом его исконного производства. Географические указания не только позволяют компаниям эффективно использовать уникальные в географическом отношении свойства своей продукции, но и информируют и привлекают внимание потребителей.

Наименование места происхождения товара обычно используются в отношении сельскохозяйственной продукции, продуктов питания, вин и крепких спиртных напитков, ремесленных и промышленных изделий. Качество или характеристики продукта, охраняемого наименованием места происхождения, должны быть исключительно или преимущественно связаны с географическим местом происхождения. Как правило, это означает, что источник сырья должен находиться в месте происхождения и обработка продукта должна также осуществляться в этом месте. Примерами наименований мест происхождения товаров могут служить минеральные воды («Нарзан», «Есентуки», «Минская», «Боржом»), сыры («Рокфор», «Пармиджано реджано», «Горгонзола»), грузинские вина («Киндзмараули», «Мукузани», «Манави»). Специфические свойства этих продуктов обусловлены климатическими условиями местности и традициями производства.

В качестве наименования места происхождения товара получил правовую охрану тульский пряник, имеющий специфическую технологию производства, обусловленную местностью. В официальном бюллетене данное наименование места происхождения товаров описывается следующим образом: «Тульский пряник отличается ярко выраженный медово-сливочный вкус, золотистый цвет мякиша и наличие фруктово-ягодной начинки, приготовленной из фруктов и ягод, произрастающих в Тульской области, в центре пряника. Цветофактурное оформление поверхности пряника выражено теплым коричневым цветом лицевой поверхности и темным цветом рисунка с четким выделением линий и граней, причем для усиления художественной выразительности пряника и придания ему оригинальности, эстетичности и нарядности он покрыт сахарной глазурью с образованием мраморно-глянцевой с изморозью корочки. Композиционное построение рельефного рисунка пряника выполнено в виде крупного центрального доминирующего изобразительного сюжетного мотива или надписи. Вдоль контура пряника расположен венцеобразный затейливый орнамент из завитков, кудрей, волюты, растительного ременно-плетеного узора из стилизованных веток, листьев, бутонов и цветов. Темы изобразительных сюжетов самые разнообразные: праздничные, бытовые, тематические, культурно-исторические. В рисунках на Тульском прянике удачно передано общее внешнее сходство с живой натурой, отражена присущая предмету грация, изящество. Композиция рисунка на прянике, разная высота, ширина и форма рельефа рисунка, чередующаяся ритмика его расположения, пластическая мягкость, плавность линий рельефной поверхности придают поверхности пряника необходимую живость, энергию, делают его необычайно декоративным. Ритуальная значительность композиции, завершенность ее орнаментального строя подчеркнуты мерным ритмом зубцов – фестонов, обрамляющих контур пряника. Пряник имеет самую разнообразную форму – прямоугольную, квадратную, круглую, овальную, фигурную и разные размеры – от мелкого до большого. Рисунок на пряник наносится с помощью деревянных резных пряничных досок. По способу изготовления Тульский пряник относится к сырцовым печатным».

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

Право пользования наименованием места происхождения товара предоставляется на основании его регистрации в Национальном центре интеллектуальной собственности и удостоверяется свидетельством. Срок действия свидетельства составляет 10 лет и может быть продлен по заявлению

его владельца, поданному в течение последнего года действия свидетельства, на десять лет при сохранении условий, дающих право на пользование наименованием места происхождения товара. Продление возможно неограниченное число раз.

Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано несколькими лицами совместно для обозначения производимого ими на территории определенного географического объекта товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. Право пользования наименованием места происхождения товара принадлежит каждому из этих лиц. Владелец (или владельцы) свидетельства на наименование места происхождения товара не обладает правом его монопольного использования, поскольку право пользования зарегистрированным наименованием места происхождения товара может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, находящемуся в том же географическом объекте и производящему товар с теми же свойствами.

Свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара удостоверяет исключительное право его владельца на использование наименования места происхождения товара. Использование географического указания считается применение его на товаре, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, а также иным образом в связи с введением товара в гражданский оборот. Например, в юрисдикциях, в которых обеспечивается охрана географического указания Darjeeli№g (Дарджилинг), производители чая Darjeeli№g могут воспрепятствовать использованию термина Darjeeli№g для чая, который не был выращен на их плантациях или произведен в соответствии со стандартами, изложенными в практическом руководстве для географического указания. Не допускаются использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими выражениями, как «вид», «род», «тип», «стиль», «имитация» и тому подобными, а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителя в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара.

Владелец свидетельства может проставлять рядом с наименованием места происхождения товара предупредительную маркировку в виде латинской буквы R или R в окружности (®) либо словесных обозначений – «наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное наименование места происхождения товара», указывающих на то, что применяемое обозначение

является наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в Республике Беларусь.

Вторым видом объектов промышленной собственности, относящихся к географическим указаниям, является **указание происхождения товара**, представляющие обозначение, прямо или косвенно указывающее на место действительного происхождения или изготовления товара. Указание происхождения товара может быть представлено в виде наименования географического объекта или изображения. Например, указание «Сделано в Беларуси», размещаемое на любых товарах отечественного производства. Правовая охрана указания происхождения товара осуществляется на основании его использования. Указание происхождения товара не подлежит государственной регистрации.

Особый характер права на использование географических указаний не допускает возможности их уступки или передачи права пользования ими по лицензионному договору лицу, производящему товары вне определенного места и не принадлежащему к группе уполномоченных производителей

Средствами индивидуализации участников гражданского оборота выступают фирменные наименования. **Фирменное наименование** – это наименование, являющееся частью полного или сокращенного наименования юридического лица, используемое для отличия его от других коммерческих организаций, осуществляющих свою деятельность в тождественной или сходной области предпринимательства или в других областях деятельности. Основная функция фирменного наименования – индивидуализация участника гражданского оборота среди других участников. Поэтому фирменное наименование должно обладать отличительными признаками, которые не допускали бы смешения одной организации с другими. Следует отметить, что граждане, занимающиеся предпринимательством, не имеют фирменных наименований, а выступают в гражданском обороте под своим собственным именем.

Фирменное наименование состоит из двух частей: обязательной и произвольной, выдуманной. Обязательная часть включает указание на организационно-правовую форму юридического лица (например, унитарное предприятие, общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество), а также в необходимых случаях указание на собственника (республиканское) и основное направление деятельности (предприятие общественного питания, услуги). Произвольная (закавыченная) часть представляет собой собственно название юридического лица (например, «Атлант»).

Фирменное наименование является особым объектом исключительного права. Оно не регистрируется самостоятельно, как, например, товарный знак.

Оно определяется при утверждении устава и регистрируется в рамках процедуры регистрации юридического лица. Сведения о юридическом лице, включая присвоенное ему наименование, включаются в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Министерство юстиции Республики Беларусь осуществляет предварительное согласование фирменных наименований и ведет названный регистр.

Следует учитывать, что фирменное наименование является самостоятельным объектом промышленной собственности и не тождественно товарному знаку. Регистрация предприятия и его фирменного наименования в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей автоматически не влечет за собой охрану этого наименования в качестве товарного знака. Товарный знак в отличие от фирменного наименования индивидуализирует товары или услуги предприятия от идентичной продукции других производителей.

В условиях усиливающейся роли Интернета в глобальном движении товаров и услуг растет значение **доменных имен** – символьное (буквенно-цифровое) обозначение, сформированное в соответствии с международными правилами адресации сети Интернет, предназначенное для поименованного обращения к интернет-ресурсу администратора домена и соответствующее определенному сетевому адресу. Вопрос о возможных конфликтах доменных имен и прав интеллектуальной собственности, включая товарные знаки, названия стран и географические указания, является актуальным не только на территории нашей республики, но и во всем мире. Исходя из норм законодательства Республики Беларусь доменное имя не является средством индивидуализации участников гражданского оборота и, в целом, не является объектом интеллектуальной собственности. Вместе с тем, в соответствии с законодательством при выборе доменного имени заявителю следует избегать названий, тождественных или сходных до степени смешения с наименованиями зарегистрированных средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг, если заявитель не является обладателем права на фирменное наименование, владельцем товарного знака и знака обслуживания, лицом, обладающим правом пользования географическим указанием. Администратор национальной доменной зоны вправе исключить доменное имя из реестра в случае наличия у правообладателя прав на зарегистрированные средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг и решения суда, подтверждающего нарушение его прав в доменном имени. В целях повышения уровня охраны товарного знака Национальный центр интеллектуальной собственности рекомендует регистрировать соответствующее доменное имя.

Специально уполномоченным государственным органом в сфере безопасности использования национального сегмента сети Интернет является Оперативно-аналитический центр при Президенте Республики Беларусь. Регистрация доменных имен осуществляется в целях их дальнейшего использования для поименованного обращения к интернет-ресурсу администратора домена, которым может быть физическое лицо, индивидуальный предприниматель, юридическое лицо, заключившие договор на регистрацию доменного имени и осуществляющие администрирование домена. Порядок регистрации определен Приказом Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь от 18.06.2010 № 47 «О некоторых вопросах регистрации доменных имен в пространстве иерархических имен национального сегмента сети Интернет».

Доменные имена могут быть первого, второго, третьего и последующих уровней. Уровень доменного имени определяется порядковым номером расположенной слева от доменного имени первого (верхнего) уровня «.by» или «.бел» последовательности символов, разделенных точкой. Доменное имя в доменной зоне «.by» должно содержать не менее двух и не более шестидесяти трех букв латинского алфавита, цифр, символов «дефис» («-»), не должно начинаться, заканчиваться символом «дефис» («-»), а также содержать символ «дефис» («-») в третьей и четвертой позициях одновременно. Доменное имя в доменной зоне «.бел» формируется с использованием букв белорусского или русского алфавита, цифр, символов «дефис» («-») и «апостроф» («'»), которые при их переводе в латинскую транслитерацию составляют в совокупности не менее двух и не более шестидесяти трех букв, цифр, символов, и не должно начинаться и заканчиваться символами «дефис» («-») и «апостроф» («'»). Не подлежат регистрации доменные имена, содержащие слова или фразы, не соответствующие общепринятым морально-этическим нормам, разжигающие межнациональную вражду, пропагандирующие насилие, жестокость и другие деяния, запрещенные законодательством Республики Беларусь.

3.5 Противодействие недобросовестной конкуренции

Организационные и правовые основы противодействия недобросовестной конкуренции регулируются Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции». В соответствии с данным законом под **недобросовестной конкуренцией** понимаются направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат антимонопольному законодательству или требованиям добросовестности и

разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

Недобросовестная конкуренция может принимать весьма разнообразные формы. Современным белорусским законодательством выделяются 6 основных форм недобросовестной конкуренции: дискредитация, введение в заблуждение, некорректное сравнение, незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности, создание смешения, незаконные действия с охраняемой законом тайной. Данный перечень не является закрытым: запрещаются также иные формы недобросовестной конкуренции.

Запрещается недобросовестная конкуренция путем **дискредитации**, то есть распространения хозяйствующим субъектом ложных, неточных или искаженных сведений, в том числе в отношении:

- качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления (производства) или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;

- количества товара, предлагаемого к продаже конкурентом, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;

- условий, на которых конкурентом предлагается к продаже товар, в частности цены (тарифа).

Распространение о конкуренте недостоверных сведений называется также прямой дискредитацией. Примером недобросовестной конкуренции в форме дискредитации может служить следующее судебное дело. Компания-продавец грилейбарбекю разместила на своем сайте информацию:

- 1) «На российском рынке грилей-барбекю сложилась ситуация, при которой существует огромное количество подделок под оригинальную продукцию из Финляндии».

- 2) «Также существует ряд организаций, которые производят копии и реализуют их как российский товар. Однако, это тоже копии с финских оригиналов без надлежащего контроля качества, соблюдения технологического процесса и с использованием низкокачественных комплектующих».

- 3) «Срок службы у этих грилей крайне низок, не более 1 года».

- 4) «Остальные бренды на российском рынке, включая похожие по названию, являются либо выдумкой, либо подделкой». При этом указанная информация сопровождалась фотографией товара конкурента с указанием на его товарный знак и словом «подделка». Данные действия были признаны судом недобросовестной конкуренцией. Несмотря на то, что размещенная информация носит общий характер и напрямую не связана с продукцией конкурента, суд оценил совокупность текстовой информации, размещенного фото, а также факта

размещения товарного знака конкурента на сайте нарушителя. В результате совокупность указанных обстоятельств позволила установить нарушение и восстановить права истца. Истцу удалось добиться судебного решения об опровержении данной информации, а также возмещения убытков в виде упущенной выгоды.

Не допускается недобросовестная конкуренция путем **введения в заблуждение** по поводу:

1) качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, его назначения, способов и условий изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования, пригодности для определенных целей;

2) количества товара и наличия на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса;

3) места производства товара, изготовителя, гарантийных обязательств;

4) условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности по поводу его цены.

Недобросовестной конкуренцией в данном случае могут считаться действия, которые способны создать у потребителя или потенциального контрагента ложное впечатление о товаре и его свойствах и повлиять на выбор в пользу недобросовестного конкурента. Например, аптека, осуществляющая реализацию лекарственных средств в розницу и не занимающаяся оптовой продажей лекарственных средств, в качестве фирменного наименования использовала ООО «Аптека оптовых цен № 1». Территориальный антимонопольный орган и суды сошлись во мнении, что это создает у потребителей неверное впечатление о неприменении аптекой розничных надбавок к цене лекарств, тем самым привлекая наименее обеспеченных потребителей. При этом суды указали, что право лица на выбор фирменного наименования в данном случае не должно приводить к нарушению прав других лиц, введению их в заблуждение. Для доказывания потенциального ущерба, который мог быть причинен конкурентам, антимонопольный орган провел лингвистическое исследование, опрос потребителей и хозяйствующих субъектов, работающих на рынке розничной реализации лекарственных средств. Кроме того, антимонопольный орган также провел сравнительный анализ розничных цен у нарушителя и ряда контрагентов для доказательства недостоверности информации, содержащейся в фирменном наименовании.

Приведем еще один пример недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение. В качестве нарушения были квалифицированы действия хозяйствующего субъекта по указанию на упаковке товара недостоверных сведений о его составе, проставлению знака соответствия ГОСТ. Хозяйствующий субъект-нарушитель осуществлял деятельность по продаже сливочного масла. Представителями общественных организаций были сделаны

пробы продукции, по результатам которых оказалось, что сведения о составе и о соответствии продукции ГОСТу являются недостоверными. Такие сведения были переданы в антимонопольный орган, который, в свою очередь, пришел к выводу о том, что недостоверная маркировка вводит потребителей в заблуждение относительно качества товара, тем самым потенциально ущемляя права конкурентов. С данными доводами согласились и суды, определив, что в результате указания недостоверных сведений о составе общество получило конкурентное преимущество, так как конкуренты лишаются возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на производство нефальсифицированного товара) реализовывать свой товар. Данное дело показывает, что запреты, посвященные недобросовестной конкуренции, могут применяться очень широко. При этом сами хозяйствующие субъекты имеют возможность проявлять инициативу и следить за поведением своих конкурентов.

Цель еще одной формы недобросовестной конкуренции – получить конкурентные преимущества за счет **дискредитации товаров (работ, услуг) конкурента в форме сравнения со своими товарами (работами, услугами)**. Это так называемая косвенная дискредитация. Она одновременно может сочетаться с введением в заблуждение и дискредитацией конкурента. Хозяйствующим субъектам запрещается проводить некорректное сравнение своих товаров с товарами других хозяйствующих субъектов. Обычно некорректное сравнение проявляется в сравнительной рекламе товаров с использованием слов, дискредитирующих производителей аналогичной продукции. Отметим, что данная норма не запрещает сравнения, построенного на использовании объективных критериев и информации, не способных ввести в заблуждение.

Например, недобросовестной конкуренцией путем дискредитации товаров конкурента в форме сравнения со своими товарами были признаны следующие действия. Хозяйствующий субъект направил контрагенту конкурента письмо, содержание которого указывало на «неоптимальную» и «нестабильную» работу оборудования конкурента, а также на гарантии долгой и безотказной работы оборудования, предлагаемого распространителем. Антимонопольный орган указал, что примененная форма сравнения предполагает принижение изделий конкурента, превозношение своих. Такое сравнение построено по формуле «мой товар лучше, чем аналогичный у конкурента», в связи с чем распространитель получает преимущества за счет использования репутации другого лица. В данном случае помимо некорректного сравнения, суды также применили запрет на распространение ложных, неточных сведений об оборудовании конкурента (дискредитацию). Эти нормы часто применяются вместе, так как при некорректном сравнении, как правило, также распространяется негативная информация о конкуренте.

Законодательством установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с **приобретением и (или) использованием объектов интеллектуальной собственности**. В качестве незаконного использования результатов интеллектуальной деятельности рассматриваются действия, связанные с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров. Кроме того, запрещается недобросовестная конкуренция, которая выражается во введении в оборот товаров с незаконным использованием объектов интеллектуальной собственности.

Недобросовестной конкуренцией признаются действия, способные **вызвать смешение** с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с его товарами, вводимыми в гражданский оборот на территории Республики Беларусь. Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара (товара одного производителя) отождествляет его с другим товаром (товаром другого производителя). Это также ситуация, когда, несмотря на заметные отличия, потребитель допускает, что два разных товара производит одно лицо. Действия, способные создать смешение:

– незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, наименованию места происхождения товара другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в соответствии с законодательством о товарных знаках и знаках обслуживания в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, а также путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени;

– копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот на территории Республики Беларусь другим хозяйствующим субъектом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих конкурента и (или) его товар.

Например, хозяйствующий субъект ввел в оборот продукции (пресервы), этикетки которой были скопированы с аналогичной продукции конкурента (имелось аналогичное композиционное построение, в том числе его отдельные словесные и изобразительные элементы, использовалось идентичное цветовое решение отдельных словесных и изобразительных элементов, повторялись характерные оригинальные изобразительные элементы). В результате проведенного анализа суды сошлись во мнении, что похожий дизайн упаковки

создает смешение, поскольку в соответствии с экспертным заключением потребители допускают, что эти два товара производит одно лицо.

Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с **незаконным получением, использованием или разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну**. Общий запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с нарушением режима охраняемой законом тайны, предусматривает три конкретных примера недобросовестных действий. В первом случае речь идет о совокупности недобросовестных действий, когда охраняемую тайну получает и использует лицо, которое не имело к ней законного доступа. Во втором случае речь идет о лице, которое имело доступ к тайне на основании договора с другим хозяйствующим субъектом, однако нарушило условия обращения с ней и использовало секретную информацию в своих интересах или разгласило третьим лицам. В третьем случае незаконные действия с охраняемой законом тайной связаны с получением конфиденциальной информации у лица, которое имело доступ к ней по воле обладателя, однако не было вправе разглашать эту информацию третьим лицам.

3.6 Служебные объекты промышленной собственности

Значительная часть объектов интеллектуальной собственности создается наемными работниками при выполнении ими трудовых обязанностей. В законодательстве об интеллектуальной собственности выделены специальные нормы, посвященные служебным объектам промышленной собственности, в частности: п. 3 ст. 6 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», ст. 10 Закона Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. «О правовой охране топологий интегральных микросхем», п. 6 ст. 5 Закона Республики Беларусь от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХП «О патентах на сорта растений».

Изобретение, полезная модель, промышленный образец считаются служебными, если они относятся к области деятельности нанимателя при условии, что деятельность, которая привела к их созданию, относится к служебным обязанностям работника, либо они созданы в связи с выполнением работником конкретного задания, полученного от нанимателя, либо при их создании работником были использованы опыт или средства нанимателя. Служебным считается сорт растения, созданный либо выявленный и усовершенствованный в результате деятельности, относящейся к области деятельности нанимателя, при условии, что деятельность, которая привела к созданию либо выявлению и усовершенствованию сорта растения, относится к трудовым обязанностям работника (работников) или сорт растения создан либо

выявлен и усовершенствован в связи с выполнением работником (работниками) задания, полученного от нанимателя. Топология считается служебной, если она создана автором в связи с выполнением им обязанностей, обусловленных трудовым договором, или конкретного задания, полученного от нанимателя, либо при ее создании автором были использованы средства нанимателя.

Как видно из приведенных определений, для признания изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и сортов растений служебными необходимо наличие нескольких условий. Во-первых, названные объекты в любом случае должны относиться к области деятельности нанимателя. Иными словами, созданный работником объект промышленной собственности может быть использован в соответствии с видами деятельности, определенными в учредительных документах юридического лица или в свидетельстве о государственной регистрации индивидуального предпринимателя. Во-вторых, для признания объекта служебным необходимо наличие одного из оснований, названных в патентных законах. Первым возможным основанием признания объекта промышленной собственности служебным является то, что его создание входит в служебные обязанности работника, определяемые в соответствии с трудовым договором или контрактом. Кроме выполнения служебных обязанностей самостоятельным основанием для признания статуса «служебные» за изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами законодатель называет их создание «в связи с выполнением работником конкретного задания, полученного от нанимателя». В качестве еще одного возможного основания для признания изобретений, полезных моделей, промышленных образцов служебными законодатель называет их создание работником «с использованием опыта или средств нанимателя». Вместе с тем, законодателем не определено содержание терминов «опыт нанимателя» и «средства нанимателя». Если говорить об опыте нанимателя, то в расширительной трактовке он не ограничивается только нераскрытой информацией (секретами производства) и включает любую совокупность практически усвоенных знаний, навыков, умения. Под средствами нанимателя следует понимать как денежные средства, так и любые средства производства, которые могут быть использованы работником.

Работник, создавший служебный объект промышленной собственности, обязан уведомить об этом нанимателя в письменной форме. Если наниматель в течение трех месяцев с даты уведомления его работником не подаст заявку в патентный орган, не уведомит работника о сохранении их в тайне или о передаче права на получение патента другому лицу, то право на получение патента переходит к работнику. В этом случае наниматель вправе использовать объект промышленной собственности на условиях, определяемых лицензионным договором.

Если наниматель получит патент (свидетельство), либо примет решение о сохранении объектов промышленной собственности в тайне или о передаче права на получение патента другому лицу, либо не получит патент по поданной им заявке по зависящим от него причинам, работник имеет право на вознаграждение. Вознаграждение выплачивается в размере и на условиях, определяемых соглашением между работником и нанимателем. В случае отсутствия соглашения между сторонами о размере и порядке выплаты вознаграждения спор рассматривается в судебном порядке. Порядок и условия выплаты вознаграждения, а также минимальный размер вознаграждения определяются Советом Министров Республики Беларусь. За несвоевременную выплату вознаграждения, определенного договором, виновный в этом наниматель несет ответственность в соответствии с законодательством.

Прекращение трудового договора не влияет на права и обязанности работника и нанимателя, возникшие в связи с созданием служебных объектов промышленной собственности. Заявка может быть также подана нанимателем до истечения одного года с момента прекращения трудового договора. По истечении одного года право на подачу заявки на служебные изобретение, полезную модель, промышленный образец переходит к работнику.

Тема 4 Патентная информация

Цель занятия: охарактеризовать содержание понятия, особенности стандартизации и классификации патентной информации и документации с учетом национального и международного опыта и законодательства.

Структура занятия:

- 4.1 Понятие, видовой состав, особенности патентной документации.
- 4.2 Стандартизация в патентной документации.
- 4.3 Электронные патентно-информационные ресурсы и базы данных.
- 4.4 Международная классификация объектов промышленной собственности.
- 4.5 Использование патентной информации.

4.1 Значение, понятие, видовой состав патентной документации, ее особенности

К патентной информации относятся сведения правового, технического, организационного и экономического характера о результатах научно-технической деятельности, которые содержатся в материалах заявок на объекты промышленной собственности, выданных патентах, а также в иной патентной документации. Патентная информация формируется в процессе патентования объектов промышленной собственности. Источниками патентной информации выступают описания потенциальных объектов промышленной собственности, патентные формулы, рефераты, библиографические указатели и др. Носителями патентной информации является патентный документ (патентная документация).

Патентный документ представляет собой официально публикуемый и непубликуемый документ, содержащий сведения о результатах научно-исследовательской, проектно-конструкторской и другой подобной деятельности, заявленных или признанных охраняемыми изобретениями, промышленными образцами, полезными моделями, сортами растений, а также сведения об охране прав изобретателей, патентообладателей, владельцев свидетельств о регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров.

К патентным документам относятся официальные публикации патентных ведомств, включающие: официальные бюллетени; описания к заявкам на изобретения; описания изобретений к патентам; описания полезных моделей к патентам; описания сортов растений к патентам; сведения о промышленных образцах; библиографические указатели патентных ведомств на объекты промышленной собственности; официальные публикации о регистрации

товарных знаков и знаков обслуживания; изменения в состоянии правовой охраны объектов промышленной собственности.

Патентная документация представляет собой совокупность патентных документов. Патентные документы разделяют на первичные и вторичные.

Первичный документ содержит первичную патентную информацию (описание изобретения к заявке, полное описание изобретения к патенту, полное описание полезной модели к патенту, полное описание сорта растения к патенту и т.д.).

Вторичный документ содержит сокращенную информацию о первичном документе (библиографическую, реферативную, обзорную). Ознакомление с вторичным документом позволяет принять решение о целесообразности или нецелесообразности обращения к первичному документу. К вторичным документам относятся рефераты или аннотации описаний к патентам, публикуемые в реферативных журналах, изданиях информационных центров, материалы аналитико-синтетической переработки в виде обзоров, справок и сообщений.

Систематизированная совокупность первичных и вторичных патентных документов со справочно-поисковым аппаратом составляет патентный фонд, который комплектуется в библиотеках, отраслях промышленности, на предприятиях, в научно-исследовательских и проектно-конструкторских организациях, в высших учебных заведениях в соответствии с профилем их деятельности.

Патентные ведомства помимо описаний издают официальные патентные бюллетени. Официальный бюллетень – это официальное издание патентного ведомства, содержащее публикации в отношении прав промышленной собственности в соответствии с национальным патентным законодательством или международными договорами и конвенциями в области промышленной собственности. Официальный бюллетень является текущим отчетом о деятельности патентного ведомства и отражает основные этапы процесса патентного делопроизводства. Бюллетень содержит сведения о поданных, опубликованных заявках, выданных охранных документах.

Официальный бюллетень является основным и единственным источником информации об изменениях правового статуса патентных документов на всех стадиях патентного делопроизводства, начиная с даты подачи заявки и заканчивая прекращением срока действия патента.

В Республике Беларусь официальный бюллетень издается с 1999 года по трем разделам:

- 1 «Изобретения, полезные модели, промышленные образцы».
- 2 «Товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров».

3 «Сорта растений».

Периодичность издания: первого и второго раздела бюллетеня – шесть номеров в год, третьего – один номер в год.

Государство при этом берет на себя обязанность публиковать сведения о выданном патенте в Официальном бюллетене, сообщать обо всех изменениях правового статуса за время действия патента. Эти изменения выражаются в:

- уступке патентообладателем права на использование изобретения другому лицу (на весь срок действия патента или на меньший оговоренный в договоре срок);
- прекращении действия патента по причине отказа патентообладателя от охраны (по его заявлению или при неуплате пошлины);
- признании патента недействительным, если находится оппонент, доказывающий отсутствие новизны, т.е. наличие технического решения с более ранним приоритетом или наличие публикации о таком техническом решении в технической литературе;
- заключении лицензионного договора и т.п.

Аналитические возможности использования патентных документов основываются на их специфических особенностях, на уникальности содержащейся в них информации, позволяющей успешно решать многие поисково-аналитические задачи.

Первая уникальная особенность заключается в необходимости обеспечения защиты новой разработки (технического решения) от использования другими лицами, что требует подачи заявки на получение патента прежде, чем подробности этого технического решения будут раскрыты. Как следствие, опубликованная патентная заявка является первым и нередко единственным источником сведений об изобретении. Второй особенностью патентного документа является то, что к описанию изобретения предъявляется требование обеспечения возможности воссоздания изобретения специалистом в данной области, т.е. описание должно быть достаточно подробным, проиллюстрированным чертежами и примерами осуществления, описано в статике и динамике. Третьей особенностью является унифицированная для всего мирового сообщества индексация патентных документов в соответствии с Международной патентной классификацией (МПК), что в значительной степени облегчает поиск нужных документов.

К другим не менее важным особенностям относятся:

- наличие в документе не только сведений о том, что защищается, но и о предшествующем уровне техники, так как описываются аналогичные ранее опубликованные технические решения, взятые из патентных документов или научно-технической литературы, имеющие прямую связь с предлагаемым решением;

- подача заявки на одно и то же изобретение для получения патента в различных странах и публикация описания на языках этих стран позволяет выбрать документ на знакомом языке;
- стандартная структура описания дает возможность быстро знакомиться с существом предложенного и легко сравнивать решения;
- обязательность представления большого числа библиографических сведений в патентном документе: по странам, годам приоритета, тематическим направлениям и т.д., создает условия для широкого применения статистических методов их обработки и проведения других видов исследований.

4.2 Стандартизация в патентной документации

За счет единообразия предоставления патентной информации стандартизация в патентной документации позволяет облегчить поиск технической информации, содержащейся в патентных документах, и отчасти правовой информации, как правило, содержащейся в документах по промышленной собственности.

Стандарты в сфере патентной документации подразделяются на следующие категории:

- стандарты общего характера, являющиеся общими для информации и документации, относящиеся к любому объекту промышленной собственности (например, относящиеся к библиографическим данным);
- стандарты, относящиеся к патентным документам в целом;
- стандарты, применяемые к вторичным публикациям, таким как официальные бюллетени, указатели и рефераты;
- стандарты, относящиеся к микроформам, являющимся носителями патентной информации;
- стандарты, относящиеся к машиночитаемым носителям (магнитным лентам, оптическим дискам) информации по промышленной собственности;
- стандарты, относящиеся к информации и документации по товарным знакам;
- стандарты, относящиеся к информации и документации по промышленным образцам.

В Республике Беларусь действует Государственный стандарт «Патентные исследования. Содержание и порядок проведения» (СТБ 1180-99). СТБ 1180-99 устанавливает единые требования к организации, проведению, оформлению результатов патентных исследований, применяется во всех отраслях хозяйственной деятельности и распространяется на деятельность участников гражданского оборота независимо от форм собственности при выполнении ими государственных заказов, хозяйственных договоров, инициативных работ.

Единообразная унифицированная структура патентных документов облегчает извлечение нужной информации. В большинстве стран патент обязательно имеет стандартизированную форму:

- титульный лист (включая реферат) (содержит номер документа, дату подачи заявки, дату приоритета, имена изобретателя и заявителя, информацию о названии изобретения, библиографические данные, такие как имя и адрес заявителя и изобретателя, а также реферат);

- реферат (резюмирует изобретение, которое охватывается патентом);

- описание изобретения (излагает предпосылки изобретения, содержит библиографическую и техническую информацию, которая ясно и четко раскрывает изобретение, что позволяет специалисту в определенной области понять заявленное изобретение и содержащуюся в нем техническую информацию, подробно объясняет разницу между существующей технологией и изобретением);

- формула изобретения (определяет то новое, что внесено изобретением т.е. объем правовой охраны);

- чертежи, иллюстрирующие изобретение (отражают технические детали изобретения в абстрактном визуальном виде). Чертежи не всегда являются обязательной частью патента. Если изобретение касается процесса или метода, обычно чертежи не требуются. Если же чертежи необходимы для понимания сущности изобретения, их представление регламентируется формальными правилами.

Многие патентные документы включают также отчет о поиске, дающий ссылки на релевантные документы.

Библиографические данные титульной страницы патентного документа представляются в соответствии со стандартами Всемирной организации интеллектуальной собственности для патентной документации.

Стандарты ВОИС – это разработанные государствами-членами ВОИС международные стандарты с техническими спецификациями, применяемые при подготовке, представлении и публикации патентных документов, а также документов по товарным знакам и промышленным образцам. Целью разработки данных стандартов является координация деятельности государств-членов ВОИС в области информации по промышленной собственности и дальнейшее содействие международному обмену данных, относящихся к документации по промышленной собственности.

В настоящее время для систематизации и унификации патентной документации используется около 40 стандартов ВОИС (WIPO ST.XX). Например, стандарт обозначения дат, стандарт нумерации патентных документов, стандарт, определяющий видовой состав патентных документов (А

– заявка. С – патент: код вида документа А1 – описание заявки на выдачу патента, С1 – описание патента и др.).

Согласно п. 5 стандарта ВОИС ST.1, минимальный набор элементов данных, которые должны быть указаны для однозначной идентификации всех типов патентных документов вручную или посредством компьютера, включает:

- код ведомства по промышленной собственности или организации, публикующей документ в соответствии со стандартом ВОИС ST.3;
- номер публикации в соответствии со стандартом ВОИС ST.6;
- код вида документа в соответствии со стандартом ВОИС ST. 16;
- дата публикации документа.

Представление календарных дат, идентифицируемых любым из соответствующих кодов ВОИС, должно соответствовать последовательности и формату, рекомендуемому стандартом ВОИС ST.2.

Стандарты ВОИС упрощают:

- доступ к патентной информации и ее процедуру ее поиска;
- международную передачу, обмен, совместное использование и распространение информации по промышленной собственности (тексты и изображения);
- гармонизацию практической деятельности ведомств промышленной собственности в вопросах электронной обработки данных, касающихся процедур подачи заявок, экспертизы, публикаций, предоставления и регистрации охраняемых документов в области промышленной собственности.

Стандарты ВОИС носят рекомендательный характер и позволяют ведомствам промышленной собственности и другим пользователям быть в курсе последних достижений в области информационных технологий, которые связаны с обменом, распространением и использованием информации по промышленной собственности, и реализовывать их на практике.

4.3 Электронные патентно-информационные ресурсы и базы данных

Национальные и международные патентные ведомства рассматривают развитие глобальных сетей коммуникаций не как угрозу, а как удобный инструмент для обработки больших объемов научно-технической информации и быстро растущего количества заявок на выдачу патентов. Чтобы справиться с огромным объемом работ и удовлетворить возросший спрос на международную систему интеллектуальной собственности, ВОИС способствовала более широкому применению информационных технологий в странах-участницах и Международном бюро ВОИС.

В соответствии со стратегическим планом развития информационных технологий ВОИС были решены задачи обеспечения малых патентных ведомств:

поисковыми системами и патентной информацией на CD и DVD в виде баз данных Европейского патентного ведомства (ЕПВ) ВОИС, патентных ведомств США Германии, Франции и др.; бесплатным доступом через сеть Интернет к поисковым серверам ЕПВ, патентных ведомств США и Японии.

В результате реализации данного плана патентный орган Республики Беларусь располагает фондом около 10 млн. полнотекстовых патентных документов на CD и DVD. В настоящее время государственный патентный фонд (ГПФ) РНТБ является крупнейшим в республике хранилищем документации. Он насчитывает более 42 млн. экз. и представлен документами 45 стран мира и 4 международных организаций. Глубина комплектования фонда отечественных изобретений составляет более 100 лет, зарубежных изобретений – около 50 лет. На основании соглашений о сотрудничестве с зарубежными патентными ведомствами ГПФ по обмену получает патентные бюллетени из 37 зарубежных стран и Европейского патентного ведомства и отправляет патентные бюллетени Республики Беларусь в 39 стран мира, ВОИС и ЕПВ. Кроме того, НЦИС передает в ГПФ полные описания к патентам на изобретения и полезные модели Республики Беларусь, официальный бюллетень, сборники нормативно-методических материалов и один экземпляр библиографических и реферативных баз данных на дисках, поступающих в НЦИС по международному обмену.

Кроме того, в патентном органе Республики Беларусь на основе поисковой базы данных GLOBAL PAT и PAJ в формате «первая страница» сформированы поисковые системы для оценки релевантности документов в ускоренном режиме (до 10 документов в секунду), предусмотрена возможность соединения с сервером ESP@CENET для доступа к полнотекстовым документам.

Для обеспечения доступа к мировой патентной документации в 1972 г. в Вене (Австрия) была создана международная справочная служба по патентной информации (ИНПАДОК) на основе договора между ВОИС и Австрией. С 1990 г. этот центр находится в ведении Европейского патентного ведомства и в настоящее время функционирует и оказывает услуги под названием «Европейские системы патентной информации и документации» (EPIDOS).

Ниже приведены некоторые наиболее популярные патентные базы данных:

- информационные ресурсы Национального центра интеллектуальной собственности (режим доступа: <http://belgopatent.org.by/>);
- база данных Российских патентных документов Роспатента (режим доступа: <http://www1.fips.ru/>) – содержит полнотекстовую и реферативную информацию об изобретениях;
- платформа официальной публикации Европейских патентных документов European Publication Server (режим доступа: epo.org/publicationserver);

- правовая информация по Европейским патентам и информация о процедурах European Patent Register (режим доступа: epo.org/register);
- официальные сообщения о статусе Европейских патентов European Patent Bulletin (режим доступа: epo.org/searchingforpatents/legal/bulletin);
- фонд исходных данных, охватывающий Европейские патентные документы EP full-text data (режим доступа: epo.org/searchingforpatents/technical/epfull-text/data);
- продвинутый поиск Европейских патентных документов EP full-text search (режим доступа: epo.org/searchingforpatents/technical/epfull-text);
- патентная информационная система ЕАПАТИС Евразийского Патентного Ведомства (режим доступа: <http://www.eapatis.com>) – предоставляет доступ к более чем 30 локальным базам данных на русском и других языках;
- базы данных ВОИС (режим доступа: <http://www.wipo.int>) – содержит информацию об опубликованных международных заявках, поданных в соответствии с договором о патентной кооперации;
- портал Европейского Патентного Ведомства Esp@cenet (режим доступа: <http://ea.espacenet.com>, [esp@cenet http://ru.espacenet.com](http://ru.espacenet.com)) – предоставляет свободный доступ к более 50 млн. документов большинства стран мира;
- база данных патентных документов США Патентного Ведомства США (режим доступа: <http://www.uspto.gov/patft>) – содержит информацию о патентах и опубликованных патентных заявках;
- информационные ресурсы Евразийской патентной организации (режим доступа: <http://www.eapo.org>);
- Global Dossier (режим доступа: fiveipoffices.org) – предоставляет доступ к делам по патентным заявкам в IP5 и патентных ведомствах других стран;
- фонд необработанных данных, охватывающий содержимое Европейского патентного бюллетеня EP bibliographic data (EBD) (режим доступа: epo.org/ebd);
- программное обеспечение для оценки патентного портфолио IPscore (режим доступа: epo.org/ipscore).

4.4 Международная патентная классификация

Классификация как понятие есть логическая операция, заключающаяся в разделении всего изучаемого множества предметов по обнаруженным сходствам или различиям на отдельные группы или подчиненные множества, называемые классами.

Целью классификации изобретений является распределение технических решений, содержащихся в патентной документации, по тематическим рубрикам для обеспечения поиска нужной информации. На основании принятой системы

классификации изобретений осуществляется индексирование и расстановка документации в патентных фондах.

Применяемые классификации представляют собой многоступенчатые системы распределения понятий, организованные по принципу от общего к частному. Это означает большую дифференциацию областей знания и сужение понятий, отражаемых каждой классификационной рубрикой.

В известных классификациях изобретений используются:

1 Предметно-тематический принцип, при котором объекты распределяются в зависимости от их применения в той или иной исторически сложившейся отрасли знаний. Например, машины орудия, способы и вещества, предназначенные для применения только в сельском хозяйстве, относятся к классу «сельское хозяйство».

По предметно-тематическому принципу упорядочения понятий построена германская система классификации, которая была принята в Германии в 1906 г. и длительное время использовалась в качестве основной в ряде европейских стран, в том числе до 1970 г. с небольшими изменениями в СССР.

2 Функциональный принцип, основанный на тождественности выполняемых функций.

При использовании этого принципа все объекты распределяются в зависимости от основных выполняемых ими функций или от производимого ими эффекта. Так, все приспособления для подачи деталей к станкам и агрегатам объединяются под основным функциональным признаком – подача изделий к станкам – независимо от отраслевого применения.

Функциональный принцип используется в американской системе классификации, которая впервые была опубликована в 1831 г. Индекс классификации выражен двумя числами, разделенными тире.

Например, индекс 430–23 означает, что изобретение относится к получению экранов электронно-лучевых трубок или их элементов: индекс 430 – класс «Получение изображений при излучении», индекс 23 – подкласс «Получение экранов электронно-лучевых трубок или их элементов». Индекс 935–86 – аналитическая аппаратура генетической инженерии: индекс 935 – класс «Генетическая инженерия», индекс 86 – подкласс «Аналитическая аппаратура генетической инженерии»;

3 Смешанный принцип построения понятий. Смешанный принцип классификации использован при разработке Международной патентной классификации (МПК). Международная патентная классификация (МПК) – это специальная система упорядочения патентных документов с целью распределения технических решений по тематическим рубрикам для обеспечения их последующего поиска. Основная цель создания МПК – это стремление унифицировать различные применяемые системы классификации

изобретений на базе единой классификации. Первый проект МПК утвержден в 1954 г., а с 1955 г. началось ее применение.

МПК охватывает все области знаний, патентоспособные объекты которых распределены в восьми разделах. Каждый из восьми разделов классификации помещен в отдельном томе. В комплект классификаторов входит также «Алфавитно-предметный указатель», облегчающий использование МПК.

Один раз в пять лет МПК пересматривается Межправительственным комитетом экспертов при Международном бюро ВОИС. Первая редакция МПК действовала в 1968–1974 гг., вторая – до 1980 г., третья – до 1985 г., четвертая – до 1990 г., пятая – до 1995 г., шестая – до 2000 г., седьмая – до 2006 г. С 1 января 2006 г. вступила в силу восьмая редакция МПК. Новая редакция базируется на предыдущих редакциях, но в нее добавлены существенно новые элементы.

Новая редакция МПК разделена на два уровня – базовый (укрупненный) и расширенный (более подробный). Базовый уровень включает в себя только наиболее крупные рубрики МПК: разделы, классы, подклассы и основные группы. Расширенный уровень включает в себя полностью рубрики базового уровня и их детализацию. На русском языке опубликованы сокращенная версия (МПК базового уровня) и полная версия (МПК расширенного уровня), в том числе на оптических дисках СД-РОМ и в Интернете.

Базовый уровень предназначен для общих информационных целей, например для поиска в небольших национальных патентных массивах.

Расширенный уровень предназначен для поиска в больших международных массивах. Более дробные подразделения расширенного уровня совместимы с базовым уровнем и представляют его более подробную разработку. Расширенный уровень по мере необходимости будет пересматриваться и пополняться новыми рубриками. В каждую новую редакцию вносится значительное количество изменений, вводятся новые рубрики в связи с развитием новых областей знаний, аннулируются рубрики, прекратившие свое существование. Пересмотр редакций сопровождается изданием «Указателя соответствия содержания рубрик МПК».

В МПК разделы обозначаются заглавными буквами латинского алфавита:

А – удовлетворение жизненных потребностей человека, медицина;

В – различные технологические процессы, транспортирование;

С – химия, металлургия;

D – текстиль, бумага;

Е – строительство, горное дело;

F – механика, освещение, отопление, двигатели и насосы, оружие, боеприпасы, взрывные работы;

G – физика;

H – электричество.

Разделы представляют собой высший уровень иерархии. Каждый из разделов может состоять из подразделов, не обозначенных индексами.

Разделы делятся на классы. Индекс класса состоит из индекса раздела и двузначного числа.

Классы являются вторым уровнем иерархии МПК. Классы в свою очередь подразделяются на подклассы (третий уровень иерархии). Индекс подкласса состоит из индекса класса и заглавной буквы латинского алфавита, например В 21 К – изготовление изделий ковкой или штамповкой.

Каждый подкласс разбит на рубрики, называемые группами, которые в свою очередь делятся на основные группы (четвертый уровень иерархии) и подгруппы (более низкий уровень иерархии).

Индекс основной группы состоит из индекса подкласса, за которым следует одно, двух или трехзначное число, наклонная черта и символ 00. Текст основной группы точно определяет область техники, в которой представляется наиболее целесообразным проведение поиска. Например, В 21 В 1/ 00 – способы и устройства для прокатки листового или профильного металла.

Подгруппы образуют рубрики, подчиненные основной группе. Индекс подгруппы состоит из индекса подкласса, одно, двух или трехзначного числа основной группы, наклонной черты и двух или более цифр, кроме 00.

Например: В 21 В 1/085 – рельсы.

Полный классификационный индекс состоит из комбинации символов, используемых для обозначения раздела, класса, подкласса и основной группы или подгруппы.

В ряде случаев заголовки класса, подкласса, текст группы, подгруппы содержат фразу, заключенную в скобки. Эта фраза является ссылкой к другой рубрике МПК. Отсылки используются для ограничения объема поиска, указания преимуществ конкретной рубрики по сравнению с другими или для информирования, где следует искать более близкую по содержанию тематику.

Например:

G 03 – фотография.

Подкласс G03D – устройства для обработки экспонированных фотоматериалов.

Основная группа G03D15/00 – устройства для обработки фотоотпечатков.

Подгруппа G03D15/02 – сушка, глянецование (устройства для сушки, глянецования, комбинированные с устройствами для обработки 3/00 – 13/00; сушка вообще F 26 B).

Отсылка ориентирует на проведение дополнительных поисков в подгруппах и в разделе F класс F 26, подкласс F 26B – сушка твердых материалов или предметов путем удаления из них влаги.

В МПК встречаются также примечания, разъясняющие значения употребляемых терминов и выражений, или указания, как следует классифицировать ту или иную тематику. Для облегчения применения МПК разработана подробная инструкция – «Введение в МПК», т. 9.

Кроме Международной патентной классификации также используют Международную классификацию товаров и услуг (МКТУ), предусматривающую распределение товаров и услуг в соответствии с алфавитным перечнем товаров и услуг, Международную классификацию изобразительных элементов товарных знаков, позволяющую систематизировать все товарные знаки и их элементы, включающие эмблемы, символы и рисунки, Международную классификацию промышленных образцов, учрежденную Соглашением, заключенным между странами-участниками Парижской конвенции по охране промышленной собственности на объединенной дипломатической конференции в Локарно (Швейцария) 8 октября 1968 г.

Международная классификация промышленных образцов (МКПО) включает перечень классов и подклассов; алфавитный перечень товаров; пояснительные примечания.

Все изделия, которые подпадают под правовую охрану в качестве промышленных образцов, разделены на 32 класса и 223 подкласса. Алфавитный перечень изделий включает 6600 наименований.

В соответствии с Соглашением об учреждении международной классификации промышленных образцов, подписанных в Локарно, ведомства по промышленной собственности стран, подписавших соглашение, должны включать в официальные документы о регистрации образцов и официальные публикации номера классов и подклассов Локарнской классификации, к которым принадлежат товары, признанные в качестве промышленных образцов. Республика Беларусь присоединилась к соглашению о международной классификации промышленных образцов в июле 1998 г.

4.5 Использование патентной информации

Аналитические возможности использования патентных документов основываются на их специфических особенностях, на уникальности содержащейся в них информации, позволяющей успешно решать многие поисково-аналитические задачи. Патентная информация выступает в качестве важного информационного ресурса для исследователей, изобретателей, бизнес-единиц, субъектов инновационной деятельности, специалистов в различных отраслях экономики. Содержащаяся в патентных документах информация может быть использована для того, чтобы:

- обеспечить правовую охрану создаваемой промышленной собственности (прямое функциональное назначение патентной документации и системы патентной информации);
- получить достоверную информацию об объеме прав патентообладателей (физических и юридических лиц) и авторов;
- избежать нарушения прав патентовладельцев на существующие и действующие патенты;
- избежать излишних расходов и дублирования усилий при проведении исследований;
- оценить возможности лицензирования технологий;
- найти альтернативные технологии, новые идеи для запуска инновационных процессов;
- преодолеть технологическое отставание;
- найти готовые решения технических проблем;
- оценить патентоспособность своих изобретений;
- оценить стоимость патента;
- определить ключевые тенденции в конкретных технических областях, представляющих интерес и т.д.;
- найти партнеров, готовых обеспечивать поставку высококачественных конкурентоспособных товаров и услуг или уступить соответствующую передовую технологию по лицензии;
- найти партнеров с целью кооперирования в выпуске продукции или проведения совместных НИОКР и др.;
- определить конкурентов в импорте новой зарубежной продукции;
- получить наиболее достоверные сведения о конкурентах;
- облегчить процесс проведения маркетинговых исследований, связанных с созданием новой продукции;
- исследовать изобретательскую активность различных фирм и организаций, выявить тенденции мирового развития науки и техники;
- изучить параметры перспективных образцов техники и потребности рынка, предпринимаемые технические, организационные и правовые меры по обеспечению конкурентоспособности товаров.

Анализ патентной информации позволяет аккумулировать необходимые технические и коммерческие сведения относительно целевой технологии и ее ценности до вступления в переговоры по вопросам лицензирования. При подготовке к получению лицензии на технологию анализ патентной информации позволяет:

- выявить возможности безвозмездного использования технологии на целевом рынке вследствие отсутствия ее охраны, истечения срока действия

патента, неуплаты пошлины за поддержание патента или признания патента недействительным в судебном порядке;

- оценить вероятности того, что кто-либо подаст иск о нарушении патентных прав;

- определить объективную стоимость технологии в сравнении с иными связанными или аналогичными технологиями.

При подготовке к выдаче лицензии на технологию патентная информация может прояснить следующие аспекты:

- круг потенциальных лицензиатов на рынке;

- ценность технологии и ее приоритет в бизнес-портфеле;

- ограничения дальнейшего использования технологии в случае предоставления лицензии.

При подготовке к кросс-лицензированию, т.е. заключению соглашения между двумя сторонами, где каждая сторона предоставляет права на свою интеллектуальную собственность другой стороне, патентный анализ:

- имеет значение для сравнения патентных портфелей двух компаний и выявления ключевых патентов, помогая, таким образом, решить, кто кому должен платить и какую сумму;

- дает представление о жизненном цикле целевой технологии и ключевых технологий в определенной области, что помогает в процессе принятия решений.

В случае целесообразности приобретения определенной технологии в составе других активов в результате слияний или поглощений, патентная информация позволяет получить сведения о всех бизнес-единицах, владеющих соответствующими патентами и связанными с ними активами. Поиск патентной информации помогает определить все патенты, относящиеся к интересующей области. После определения нескольких целевых технологий/компаний может быть проведен дополнительный патентный анализ для сужения возможностей выбора и принятия решения относительно того, какая из компаний является наилучшей целью для слияния или поглощения.

Использование патентной информации имеет стратегическое значения в научно-исследовательских и опытно-конструкторских разработках. Для того, чтобы начать новый бизнес или разработать новую продукцию, компания должна иметь представление о соответствующей области технологий и четко прогнозировать потребности рынка. Патентное исследование позволяет узнать о постепенном развитии технологии, начиная с элементарных технологий и их распространения, выявить тенденции технологических изменений, определить жизненный цикл технологии (находится ли она на стадии зарождения, развития, зрелости либо упадка), проблемы и существующие решения в развитии определенной технологии, оценить технологии конкурентов и найти решения возможных проблем.

Использование патентной информации позволяет повысить эффективность процесса управления человеческими ресурсами. Неоднократно подтверждалось, что в научно-исследовательских, опытно конструкторских, инновационных подразделениях организаций технологическое развитие реализуется небольшим количеством чрезвычайно талантливых изобретателей, в то время как результатом деятельности преобладающего числа исследователей является всего лишь один или два патента. Патентное исследование, связанное с поиском соавторов изобретений (построение «карт научных сотрудников»), позволяет осуществлять эффективный поиск ключевых изобретателей, жизненно важных для обеспечения устойчивого функционирования организации. С помощью таких «карт научных сотрудников» можно определить не только ведущих изобретателей в определенной организации, но также и ключевых изобретателей в других организациях, что может быть полезным для поиска кадров и привлечения новых сотрудников, а также построения эффективной стратегии слияний и поглощений.

Улучшение использования патентной информации является необходимым. Это может быть достигнуто проведением большего числа патентных ярмарок и выставок, публикацией информации о новшествах в мире патентных исследований, организацией научных семинаров и учебных курсов по патентной информации, созданием и увеличением числа патентно-информационных центров, связанных информационными сетями.

Тема 5 Патентные исследования

Цель занятия: рассмотреть механизм реализации патентных исследований с учетом особенностей национального законодательства и международной практики.

Структура занятия:

5.1 Понятие, цели, задачи, правовое регулирование патентных исследований.

5.2 Виды патентно-информационного поиска.

5.3 Основные составляющие патентных исследований: исследование технического уровня и тенденций развития объектов техники, оценка патентоспособности новых технических решений, проверка патентной чистоты, анализ конкурентоспособности.

5.4 Порядок проведения патентных исследований.

5.1 Понятие, цели, задачи, правовое регулирование патентных исследований

В условиях жесткой конкуренции на мировом рынке успешная реализация продукции зависит от степени ее новизны, качества и конкурентоспособности. Высокий изобретательский уровень технических решений, на основе которых разрабатывается продукция, является одним из основных условий достижения высоких технико-экономических показателей, но еще не гарантирует эффективную реализацию товара. Требуется углубленный анализ конъюнктуры рынка посредством комплексного изучения патентной, научно-технической и экономической информации, для чего и необходимы патентные исследования.

Патентные исследования представляют собой информационно-аналитическую деятельность, основой которой выступает патентная информация, зафиксированная в патентных документах с привлечением (при необходимости) некоторых других видов информации, направленную на определение технического уровня, тенденций и направлений развития объектов техники, их патентоспособности, конкурентоспособности и патентной чистоты.

Патентные исследования проводятся в процессе создания, освоения и реализации продукции с целью обеспечения высокого технического уровня и конкурентоспособности этой продукции, а также сокращения затрат на ее создание за счет исключения дублирования исследований и разработок.

Цели и задачи патентного исследования можно объединить в следующие группы:

- исследование технического уровня объекта техники;
- анализ научно-технической деятельности ведущих фирм;

- изучение тенденций развития данного вида техники;
- анализ патентно-лицензионной деятельности ведущих фирм на мировом рынке данного вида техники;
- технико-экономический анализ технических решений / изобретений, отвечающих задачам разработки;
- исследование новизны разрабатываемого объекта техники и его составных частей;
- исследования патентной чистоты объекта техники и его составных частей;
- изучение целесообразности правовой защиты объекта промышленной собственности.

В зависимости от стадий и этапов жизненного цикла продукта цели проведения патентных исследований меняются. Наиболее распространенными из них являются:

- установление требований потребителей к продукции;
- выявление и отбор наиболее эффективных (коммерчески значимых) научно-технических достижений, связанных с совершенствованием продукции;
- определение технического уровня промышленной продукции;
- определение патентоспособности объектов промышленной собственности;
- определение условий беспрепятственной реализации промышленной продукции на рынке конкретной страны;
- выявление тенденций и направлений развития рынка продукции конкретного вида;
- определение стоимостной оценки ОПС.

Цель установления требований потребителей к продукции ставится для обоснования технического задания на разработку новых или модернизированных видов продукции, проведения различных сопоставительных оценок продукции в целом и ее составных частей, технологии изготовления и др.

На основе анализа найденных технических решений принимаются управленческие решения – использовать или не использовать известные выявленные технические решения для создания или модернизации своей продукции. Если использовать, то определить, что может помешать использованию (действие патента на территории своей страны или на территории других стран, куда может поставляться продукция) и др.

Цели определения технического уровня промышленной продукции и патентоспособности объектов промышленной собственности присутствует постоянно при проведении патентных исследований на всех стадиях и этапах ЖЦП. По существу, именно эта цель обязывает проводить непрерывное

отслеживание как сегодняшних, так и будущих изменений, которые происходят или будут происходить с продукцией, поставляемой на рынок. Зная и предвидя эти изменения, которые содержатся, предлагаются в появляющихся новых технических решениях, выстраивается своя собственная стратегическая политика и тактические действия, принимаются соответствующие обоснованные управляющие решения. В рыночных условиях обеспечение конкурентоспособности продукции происходит за счет ее постоянной модернизации, снижения издержек производства (сырья, энергии, трудовых затрат), повышения качества продукции и удовлетворения повышающихся потребностей. В основе всего этого лежат новые технические, экономические, организационные и др. решения. Если экономические и организационные решения не являются ОПС и охраняются как «ноу-хау», то технические решения могут быть защищены получением охранных документов. Отсюда определение патентоспособности разработанных технических решений с целью их открытой защиты становится просто необходимостью. По существу сегодняшней практики эту цель должен преследовать каждого изобретателя, который приступил к оформлению заявки (на изобретение, полезную модель, промышленный образец, сорт растения). Достижение этой цели при постоянном и надлежащем проведении патентных исследований обеспечивается автоматически. Мало того, именно патентные исследования позволяют творческому человеку находить новые патентоспособные решения, потому что они дают возможность видеть идеи созданных решений, близкие аналоги, выбрать прототип.

Достижение цели определения условий беспрепятственной реализации промышленной продукции на рынке конкретной страны связано с исследованием патентной чистоты продукции, т.е. с сопоставлением использованных в вашей продукции технических решений с теми техническими решениями, которые охраняются в данной стране на момент выхода вашей продукции на рынок этой страны. Этим определяется, нарушите вы или не нарушите права третьих лиц, которые владеют патентами на объекты промышленной собственности, действующими на территории данной страны.

Достижение цели выявления тенденций и направлений развития рынка продукции конкретного вида обеспечивается проведением анализа технических решений (изобретений, полезных моделей, промышленных образцов), которые могут быть отобраны, для дальнейшего совершенствования конкретных видов продукции. Одновременно выясняется, какие организации, фирмы, занимаются этими вопросами и по каким направлениям, выявляются конкуренты, определяется их активность по странам, выявляются намерения расширения или сужения своего участия на рынке с данным видом продукции.

Цель определения стоимости объекта промышленной собственности, как правило, ставится при решении вопросов продажи или покупки лицензий, при постановке ОПС на баланс предприятия в качестве нематериальных активов, при включении их в уставной капитал организуемых новых или совместных предприятий, при покупке предприятий или их слиянии и др.

Основным руководящим документом для всех субъектов хозяйствования независимо от формы собственности является Государственный стандарт Республики Беларусь СТБ 1180-99 «Патентные исследования. Содержание и порядок проведения».

Стандарт утвержден постановлением Госстандарта РБ от 30.09.1999 г. Введен в действие с 01.01.2000 г. Стандарт относит патентные исследования к прикладным НИР, которые являются обоснованием принимаемых решений, как на уровне правительственных органов, так и на уровне субъектов хозяйствования (научно-исследовательских институтов, предприятий, вузов и др.) СТБ 1180-99 содержит Общие положения, содержание и порядок исследований, построение, изложение и оформление отчета, устанавливает ряд обязательных и рекомендуемых форм для отчета.

Другими источниками нормативно-правового регулирования в сфере патентных исследований являются:

- Закон Республики Беларусь от 16.12.2002 № 160-3 (ред. от 24.12.2007) «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы».
- Правила составления, подачи и предварительной экспертизы заявки на выдачу патента на изобретение в редакции постановления ГКНТ от 16.06.2003г. № 13.
- Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на полезную модель, утвержденные постановлением Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 16.06.2003 № 17.
- Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец, утвержденные постановлением Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 16.06.2003 № 18.

5.2 Виды патентно-информационного поиска

Одна из важнейших частей патентного исследования – патентно-информационный поиск, который состоит в отборе документов и сведений из них, соответствующих виду исследования.

Основными видами патентно-информационного поиска являются: предметный (тематический), именной (фирменный), нумерационный, поиск патентов-аналогов, исследование на патентную чистоту.

Тематический или предметный поиск проводится по ключевым словам или индексам патентной классификации. Для этого используются терминологические словари, справочники, алфавитно-предметный указатель Международной патентной и иных классификаций. После установления предмета поиска и соответствующего индекса можно найти все необходимые патентные документы, имеющие этот индекс, и, таким образом, получить искомую информацию.

Именной поиск, иногда еще называемый фирменным, осуществляется по известным фамилиям и именам авторов, патентообладателей, наименованиям организаций. Зная точные реквизиты, можно определить перечень охранных и заявочных документов, принадлежащих данному лицу.

Нумерационный поиск проводится по номерам охранных документов. Так, по номеру заявки устанавливается номер патента или по номеру патента – имя автора и патентообладателя и т.д.

Как правило, именной и нумерационный поиск эффективен в узкой области деятельности. Например, конкурентами отслеживается деятельность инновационно активной организации в целях принятия собственных стратегических решений.

При исследовании технического уровня и тенденций развития объектов техники проверяется степень реализации в изучаемом (исследуемом, разрабатываемом) объекте техники прогрессивных технических решений в сравнении с аналогами.

Оценка технического уровня объекта техники состоит в установлении его соответствия мировому, региональному, национальному техническим уровням или техническому уровню отрасли.

Анализ тенденций развития объекта техники позволяет решить две основные задачи. Первая состоит в выявлении направлений разработки объекта в целом и его составных частей. Вторая — в обосновании наиболее перспективного направления разработки, реализация которого позволила бы повысить технический уровень объекта настолько, чтобы на момент завершения процесса разработки технический уровень объекта не уступал техническому уровню наилучших мировых достижений в этой области.

5.3 Основные составляющие патентных исследований: технический уровень, тенденции развития объектов техники, патентоспособность, патентная чистота, конкурентоспособность

Цели патентных исследований предопределяются задачами использования патентной информации, соответствующими отдельным стадиям жизненного цикла продукции созданию, освоению, реализации продукции. На стадии

создания продукции целью патентных исследований являются выявление имеющихся технических решений, определение их уровня, установление патентоспособности созданного объекта техники. На стадии освоения и реализации продукции целью патентных исследований являются контроль над изменением уровня техники, а также определение патентной чистоты создаваемой и реализуемой продукции.

Под техническим уровнем понимается достижение определенных технико-экономических показателей за счет воплощения в объектах техники перспективных научно-технических решений. Технический уровень объекта техники – это его относительная характеристика, основанная на сопоставлении значений показателей оцениваемого объекта с показателями соответствующей базы сравнения (базового образца, лучшего аналога или другого объекта, взятого за базу сравнения). Значения показателей базового образца определяются головной (ведущей) организацией отрасли на основании анализа лучших мировых достижений и утверждаются в отрасли на определенный срок. Если в отрасли отсутствуют утвержденные показатели базового образца, то при проведении патентных исследований на стадии начала разработки утверждают значения показателей перспективного образца, а при проведении патентных исследований на стадии промышленного освоения – значения показателей лучшего аналога. При выборе промышленно освоенных объектов техники необходимо, чтобы они имели наилучшие значения показателей по сравнению с другими, по дате выпуска относились к последним годам и были однородными. При выборе лучших объектов-аналогов следует исходить не только из однородности номенклатуры их потребительских свойств, но и полноты и величины 6 показателей свойств, воплощенных в объекте. Лучшим среди аналогов объектом является тот, который превосходит остальные по одному или нескольким основным показателям, либо имеет дополнительные полезные свойства, либо то и другое вместе взятое. Объектом анализа является также деятельность ведущих фирм по техническому совершенствованию тех образцов выпускаемой продукции, которые характеризуют уровень лучших мировых достижений.

Под тенденцией понимается выявленная закономерность развития техники. Тенденции характеризуются направлениями и темпами развития.

При определении тенденций принимается во внимание следующее:

- направленное изменение потребительских свойств продукции;
- наличие научно-технического задела, в частности патентов, развивающих первоначальное техническое решение;
- изменения в технической политике и другие факторы.

В соответствии с изменением потребностей общества изменяются и потребительские свойства техники за счет использования новых технических

решений. По темпам изменения потребительских свойств техники можно судить о прогрессивности той или иной тенденции. Потребительские свойства выражаются в количественных показателях, определяющих научно-техническую, экономическую и социальную эффективность объекта техники данного вида. Поэтому для определения тенденции развития данного вида техники необходимо: во-первых, определить номенклатуру потребительских свойств объекта, во-вторых, собрать данные по достигнутым значениям этих свойств и, в-третьих, собранную информацию распределить по направлениям развития, а внутри каждого направления – по годам публикации. Затем для каждого потребительского свойства (показателя) строят кривые динамики роста во времени. При определении перспективности той или иной тенденции развития техники необходимо сравнить выявленные направления развития по динамике изобретательской активности, оценить возможную степень улучшения каждым направлением потребительских свойств, а также учесть факторы, определяющие конкретные условия производства.

Для проведения анализа тенденций развития технических направлений требуется обращение ко всем базам данных – с осуществлением поиска, прежде всего, по ключевым словам и индексам МПК. Только по классификационным рубрикам МПК отбор достаточно релевантных документов не обеспечивается. Проведение анализа с использованием Интернет упрощается тем, что компьютер обеспечивает систематизацию документов в хронологическом порядке, что упрощает процедуру построения динамических рядов патентования.

Патентоспособность объекта техники – это свойство технического решения, относящегося к объекту в целом и (или) его составным частям, быть признанным соответствующим объектом патентного права (изобретением, полезной моделью, промышленным образцом). Исследование патентоспособности объекта техники направлено на определение допустимости последующего получения в его отношении охраноспособного документа.

Патентная чистота – это юридическое свойство технических объектов (машин, оборудования и т.п. изделий) и технологических процессов, определяемое совокупностью признаков, обеспечивающих возможность использования этих объектов, не нарушая действующих патентов на изобретения и промышленные образцы. Таким образом, патентная чистота – это возможность товара, созданного с использованием изобретений, быть проданным, поставленным для продажи, выставки, производства на территории государств, куда он поставляется без нарушения прав патентообладателей этих изобретений. Установление патентной чистоты объекта техники позволяет избежать ответственности за возможное нарушение исключительных прав из патентов, действующих на территории той страны, где предполагается реализовывать продукцию, содержащую указанный объект техники.

Патентная чистота объекта представляет собой понятие, неразрывно связанное с существованием патента, предоставляющего его владельцу исключительное право на использование изобретения. Объекты – машины, приборы, оборудование, инструменты, материалы, технологические процессы и другие, которые не подпадают под действие патентов в данной стране, обладают на территории этой страны патентной чистотой. Если хотя бы на один элемент продукции действует патент, то вся продукция в целом не удовлетворяет требованиям патентной чистоты. Понятие «патентная чистота» не следует смешивать с понятием «патентоспособность». Патентная чистота касается непосредственно объекта техники, а патентоспособностью обладают технические решения. Изделие обладает патентной чистотой и в том случае, если подпадет под патенты, срок действия которых истек. Патентная чистота является понятием относительным, она определяется только в отношении конкретных стран и только на определенную дату.

Проверка патентной чистоты изделий, выпускаемых предприятиями, является обязательной на стадии постановки продукции на производство как минимум по патентам, выданным на территории Республики Беларусь, в связи с экспортными поставками и продажей лицензий на территории стран предполагаемого экспорта товаров и лицензий, при оказании технического содействия в строительстве предприятий и других технических объектов за рубежом, а также при экспонировании объектов на международных выставках и ярмарках. Для обеспечения патентной чистоты объектов техники необходимо проводить целенаправленную работу на всех стадиях разработки и постановки продукции на производство. Экспертиза на патентную чистоту требует обращения к патентному фонду нужных стран на глубину, равную сроку действия патентов. Суть этой работы состоит в выявлении всех действующих патентов, имеющих отношение к разрабатываемому объекту, изучении патентной ситуации, принятии мер по обходу действующих патентов или закупке лицензий на право производства продукции, защищенной патентами, а также выработке других рекомендаций по дальнейшей разработке и постановке продукции на серийное производство.

Исследование конкурентоспособности объектов техники основывается на результатах проводимых исследований технического уровня объектов техники, тенденций их развития, их патентоспособности и патентной чистоты. Комплекс указанных исследований является одним из критериев определения конкурентоспособности интересующего объекта техники.

Конкурентоспособность товара – это совокупность характеристик продукта и сопутствующих его продаже и потреблению услуг, отличающих его от продуктов-аналогов по степени удовлетворения, по уровню затрат на его потребление и эксплуатацию. Это способность товара соответствовать

ожиданиям потребителей, способность товара быть проданным с получением прибыли.

5.4 Порядок проведения патентных исследований

Работы по проведению патентных исследований проводят в следующей последовательности:

- 1) разработка задания на проведение патентного исследования;
- 2) разработка регламента поиска;
- 3) поиск и отбор патентной и другой научно-технической информации, в том числе конъюнктурно-экономической;
- 4) систематизация и анализ отобранной информации;
- 5) обобщение результатов и составление отчета о патентном исследовании.

В задании указываются наименование темы и ее шифр, задачи патентных исследований, подразделения – исполнители работ, краткое содержание работ, которое формируется в зависимости от задач патентного исследования, ответственные исполнители, сроки исполнения и формы отчетности.

Задание подписывается руководителями патентного и информационного подразделений, подразделения исполнителя работы и подразделений-соисполнителей с расшифровкой подписей и указанием даты подписания.

Задание утверждается руководителем работы (темы).

Особое внимание на подготовительном этапе к проведению патентных исследований следует обратить на разработку регламента поиска и поискового предписания для исполнителей поиска, т.е. на понимание предмета интереса, формулировку предмета поиска, на выработку поискового предписания.

Если такое понимание есть, предмет интереса обозначен, ясен, предмет или предметы поиска сформулированы, можно приступать к составлению Регламента поиска, т.е. программы поиска и поискового предписания.

Регламент поиска – это общая программа проведения поиска нужных документов, разработка его должна вестись руководителями ответственным исполнителем этапа патентных исследований.

Регламент поиска представляет собой программу, определяющую область проведения поиска по фондам патентной, научно-технической и конъюнктурно-экономической информации.

С практической точки зрения составление регламента поиска необходимо начинать с изучения технического задания на работу и собеседования с руководителем работы (темы). Одновременно с разработкой регламента поиска необходимо вести и разработку поискового предписания, которое будет являться руководящим документом для конкретных исполнителей поиска.

В регламенте поиска определяют следующие данные:

- предмет поиска (технический объект в целом, его составные части, узлы или элементы, т. е. устройство, технический процесс, вещество);
- страны поиска;
- ретроспективность;
- классификационные индексы объекта техники, технического процесса или вещества по МПК, НПК и УДК, а также по международной классификации промышленных образцов (МКПО).

Предмет поиска должен быть четко сформулирован, поскольку от этого зависит качество и длительность поиска.

Если темой патентных исследований является устройство, то предметами поиска могут быть:

- устройство в целом (общая компоновка, принципиальная схема);
- принцип (способ) работы устройства;
- узлы и детали;
- материалы (вещества), используемые для изготовления отдельных элементов устройства;
- области возможного применения.

Если темой патентных исследований является технологический процесс, то предметами поиска могут быть:

- технологический процесс в целом;
- его этапы, если они представляют собой самостоятельный охраноспособный объект;
- исходные продукты;
- промежуточные продукты и способы их получения;
- конечные продукты и области их применения;
- оборудование, на базе которого реализуется данный способ.

Если темой патентных исследований является вещество, то предметами поиска могут быть:

- само вещество (его качественный и количественный состав);
- способ получения вещества;
- исходные материалы;
- области возможного применения.

Формулировать предмет поиска следует, по возможности, с использованием терминологии, принятой в соответствующей системе классификации изобретений.

В перечень стран, по которым следует проводить поиск, включаются наиболее развитые в промышленном отношении страны и страны, занимающие ведущее место в данной отрасли. Выбор стран поиска информации зависит от задачи патентного исследования. Так, при проверке новизны технического решения поиск должен проводиться как минимум по фондам следующих стран:

России, Беларуси, США, Франции, Великобритании, ФРГ, Японии, Швейцарии, а также стран, в которых наиболее развита данная область техники. При экспертизе объектов техники на патентную чистоту поиск проводится по фондам стран, в которые будет осуществляться экспорт продукции или продажа лицензий, т. е. по тем странам, в отношении которых не должны быть нарушены права патентообладателей.

Глубина (ретроспективность) поиска информации зависит от задач патентных исследований на различных этапах разработки. При определении технического уровня и тенденций развития вида техники, к которой относится разрабатываемый объект, глубина поиска может быть ограничена 15 годами. При определении новизны разработок поиск проводится, как правило, на глубину 50 лет, а при проверке объекта на патентную чистоту глубина поиска определяется сроком действия патента в стране поиска. Глубина поиска по источникам конъюнктурно-экономической информации обычно составляет 5 лет.

Разработка регламента поиска сопровождается кратким его обоснованием, которое формируется по результатам собеседования с заказчиками, руководителями, ответственными исполнителями работ. В обосновании объясняется, почему в каждой графе регламента по каждому предмету поиска произведена соответствующая запись, т.е. обосновывается эта запись. Краткое обоснование регламента поиска является разъяснением исполнителям поиска тех вопросов, которые могут возникнуть в процессе поиска, а также объяснением процесса поиска тем специалистам, которые будут обращаться к отчету о патентных исследованиях в дальнейшем. Регламент поиска должен быть подписан лицами, которые указаны в Государственном стандарте Республики Беларусь СТБ 1180-99 «Патентные исследования».

Следующим шагом подготовительного этапа проведения патентных исследований является поиск и отбор информации в соответствии с регламентом поиска и поисковым предписанием и составление отчета о поиске по установленной форме. Особое внимание здесь следует уделить на запись отбираемых для последующего анализа материалах формы В1, В.2, В.3. Запись должна быть структурирована, краткая и четкая, без лишних пояснений.

Подготовительный этап к непосредственному проведению патентных исследований заканчивается получением отобранных материалов и распределением их по предметам поиска в хронологическом порядке, как они и будут записаны в отчете о поиске. Заключительной частью этого подготовительного этапа является написание отчета – справки о выполнении регламента поиска. В справке отражаются все те непредусмотренные в первоначальном регламенте поиска изменения, которые пришлось вносить и пояснения к этим изменениям. Справка служит ориентиром для исполнителей патентных исследований, которые будут продолжаться на последующих этапах,

будет являться исходным моментом для составления регламента поиска на продолжающиеся исследования.

Поиск и отбор информационных материалов является наиболее трудоемким этапом патентных исследований. Он имеет свои особенности в зависимости от задач патентных исследований. Поиск информации проводится по всем видам источников, указанным в регламенте. Для проведения поиска целесообразно обратиться к первичным источникам – описаниям изобретений. Поскольку в РНТБ фонды описаний на бумажных носителях хранятся в папках и систематизированы в соответствии с МПК, поиск доступен и не вызывает трудностей практически для всех пользователей. Кроме того, поиск можно провести с использованием дисков CD-ROM и DVD.

Результаты патентных исследований оформляются отчетом, который не подлежат передаче за границу в составе комплектной документации. Отчет о патентных исследованиях, как правило, хранится у того, кто их проводил, или устанавливается соответствующим договором. Согласно п. 7.4. СТБ 1180-99 отчет о патентных исследованиях регистрируется в НЦИС.

Структура отчета о патентных исследованиях определена п. 7.2 СТБ 11-80-99:

- задание на проведение патентных исследований и календарный план (приложение А);
- регламента поиска с его обоснованием по обязательной форме (приложение Б);
- отчет о поиске, представляется по обязательной форме (приложение В).

В отчете отмечается выполнение регламента поиска полностью или с отступлением и указанием причин отступлений, предложений по дальнейшему проведению патентных исследований с комментарием, отобранных документов, на которые обращено внимание при поиске. Результаты систематизации и анализа отобранной информации в соответствии с рекомендуемыми формами (приложение Г и Д). В заключении делаются выводы и рекомендации, которые кладутся в основу принимаемых решений.

В основной части отчета особое внимание обращается на исследование патентно-лицензионной ситуации (Приложение Д.2). На данном этапе форма Д.2.1 динамики изобретательской активности патентования должна использоваться как для определения ситуации в целом по отрасли, по предмету поиска, так и по странам, фирмам, направлениям, целям, задачам. Использование именно этой формы позволяет формулировать ответы на многие вопросы, делать выводы и рекомендации. Представленные по этой форме сведения легко преобразуются в графики, интерпретация которых позволяет определять как тенденции развития, так и страны, и ведущие фирмы, и конкретных лиц – изобретателей, вплоть до определения страны их проживания.

Статистическая часть патентных исследований завершается заполнением форм Д.2.2 (взаимное патентование позволяет выявлять политику стран, фирм, их роль на международном рынке, их намерений действовать на рынках стран или отказаться от рынка этой страны с их анализом и выводами) и Д.2.4 (лицензионная деятельность). Сведения для заполнения данных форм можно взять из публикаций патентных ведомств в Официальном бюллетене, раздел «Извещения». В этом же разделе публикуются сведения о действии или прекращении действия патентов. Содержательная часть патентных исследований заключается в выяснении целей и задач, которые преследовались в изобретениях.

Если проведение патентных исследований организовано правильно, в отчетах приведены и пояснены табличные формы, то их результаты имеют большую ценность. Использовать эти результаты нужно всегда и на всех этапах жизненного цикла продукции при: обосновании программ и планов, технических заданий на НИР, ОКР и ОТР; оценке технического уровня разработанной продукции, выпускаемой, экспортируемой продукции; выявлении патентоспособности созданных новых изобретений, полезных моделей, промышленных образцов; сопоставлении своей продукции, предлагаемой на рынок, с продукцией конкурентов.

Тема 6 Введение объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот

Цель занятия: охарактеризовать основные способы введения объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот, рассмотреть особенности постановки объектов интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов, изучить подходы к оценке их стоимости.

Структура занятия:

6.1 Основные способы введения объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот.

6.2 Постановка объектов права интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов.

6.3 Оценка стоимости объектов права интеллектуальной собственности.

6.1 Основные способы введения объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот

Основные способы введения объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот включают следующие:

- применение в собственном производстве или для собственных нужд;
- внесение стоимости имущественных прав в качестве неденежного вклада в уставный капитал юридического лица;
- уступка прав;
- передача прав на использование по лицензионному договору, договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) или договору о предоставлении права использования секретов производства (ноу-хау);
- залог прав;
- передача во временное пользование (аренда или лизинг).

Применение объектов права интеллектуальной собственности для нужд собственного производства способствует повышению добавленной стоимости, качества бизнес-процессов, конкурентоспособности, тем самым формируя существенные конкурентные преимущества бизнес-единицы, что позволяет успешно конкурировать на рынке. С применением объекта права интеллектуальной собственности реализуются организационные изменения (совершенствуются техника и технология, методы организации и управления), создаются и вводятся в гражданский оборот продукты (средства производства, предметы потребления и т.д.).

Согласно ч. 1 ст. 29 Закона Республики Беларусь от 09.12.1992 № 2020-ХІІ «О хозяйственных обществах» и ст. 47-1 Гражданского Кодекса Республики

Беларусь, имущественные права на объекты интеллектуальной собственности, имеющие оценку их стоимости, могут выступать в качестве неденежного вклада в уставный фонд. Необходимость внесения имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности в уставный фонд коммерческой организации может возникнуть как на этапе организации бизнеса, так и в процессе его функционирования вследствие вхождения в бизнес новых участников, финансирования участниками деятельности бизнеса, соблюдения требований законодательства (например, если организация планирует заниматься лицензируемым видом деятельности и для этого необходим определенный размер уставного фонда). Формирование уставного фонда с использованием интеллектуальной собственности позволяет получить следующие преимущества: преодолеть финансовые ограничения и сформировать уставный фонд значительного размера без привлечения денежных средств или иного имущества; амортизировать интеллектуальную собственность и заместить реальными денежными средствами; использовать в дальнейшем интеллектуальную собственность в своей деятельности, в том числе в качестве обеспечения кредитов, или путем предоставления прав на использование третьим лицам.

Необходимость стоимостной оценки такого неимущественного вклада приводит к обязательности проведения экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде не денежного вклада в уставный фонд юридического лица. В дополнение к включению в учредительные документы специального указания на характер вклада заключается либо лицензионный договор, либо договор уступки исключительного права в соответствии с законодательством.

Передача прав на объекты права интеллектуальной собственности другим лицам может осуществляться на основании лицензионного договора или на основании договора уступки исключительного права.

Уступка прав на объекты интеллектуальной собственности представляет собой переход имущественных прав новому правообладателю.

Уступка имущественных прав третьим лицам обоснована в случаях:

- отсутствия необходимой производственной базы для использования объекта интеллектуальной собственности и планов по ее созданию в будущем;
- экономической нецелесообразности производства и реализации продукции, содержащей объект интеллектуальной собственности на производственной базе правообладателя;
- отсутствия возможности осуществлять контроль лицензиата по объему выпуска и стоимостным характеристикам продукции при передаче прав на объект интеллектуальной собственности по лицензионному договору;

– на территории правовой охраны объекта интеллектуальной собственности имеется единственное предприятие, на котором возможна организация и выпуск продукции, содержащей объект интеллектуальной собственности.

Договор уступки прав на объект промышленной собственности подлежит обязательной регистрации в Национальном центре интеллектуальной собственности.

Передача прав на использование объектов интеллектуальной собственности по лицензионным договорам, договорам о предоставлении права использования секретов производства (ноу-хау) и договорам комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) осуществляется в рамках реализации патентно-лицензионной стратегии НИОКР с целью получения организацией-правообладателем дополнительного финансового дохода от лицензионных сделок, а организацией-лицензиаром – дополнительных конкурентных преимуществ от приобретенного объекта лицензии. Если предприятие или организация приняли решение передать права на использование объектов интеллектуальной собственности по лицензионному или иному договору, то им необходимо совершить следующие действия:

– убедиться, что они являются единственными правообладателями объекта интеллектуальной собственности;

– при наличии нескольких правообладателей объекта интеллектуальной собственности – получить от каждого правообладателя письменное согласие на лицензирование;

– оценить стоимость прав на объект интеллектуальной собственности и стоимость лицензии, для чего пригласить опытного оценщика;

– поставить стоимость прав на объекты интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов, если они не были учтены ранее;

– подготовить лицензионный или иной договор, для чего пригласить опытного специалиста (обычно патентного поверенного) или заказать подготовку договора консалтинговой фирме, специализирующейся в этой области; подготовка договора на право использования объекта интеллектуальной собственности своими силами целесообразна только при наличии у правообладателя большого опыта;

– зарегистрировать подписанный сторонами лицензионный договор на право использования объектов промышленной собственности в Национальном центре интеллектуальной собственности (без регистрации он не действителен).

Залог прав на объекты интеллектуальной собственности может быть осуществлен в целях получения правообладателем заемных средств. В Республике Беларусь такая практика пока не получила широкого применения.

Например, в 2018 г. в Национальном центре интеллектуальной собственности было зарегистрировано всего 2 договора залога прав на объекты интеллектуальной собственности.

Введением в гражданский оборот продукта, содержащего объект права интеллектуальной собственности, выступает также передача исключительного права на патент или иной объект промышленной собственности, используемый в производственных или коммерческих целях во временное пользование (аренду или лизинг) на определенной территории.

Необходимыми условиями для введения объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот являются их оценка и постановка на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов.

6.2 Постановка объектов права интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов

Бухгалтерский учет объектов права интеллектуальной собственности осуществляется в соответствии с действующим законодательством о бухгалтерском учете. Он представляет собой формирование информации, отражающей движение (поступление, выбытие, получение (передачу) прав по лицензионным или авторским договорам) объектов нематериальных активов в организации; формирование на счетах бухгалтерского учета их первоначальной стоимости; отражение в бухгалтерском учете амортизации нематериальных активов; определение результатов реализации и прочего выбытия нематериальных активов.

Действующее хозяйственное право предусматривает две разновидности поступления активов к субъекту хозяйствования: изготовление и приобретение. Создание объектов интеллектуальной собственности (в большей мере это касается объектов промышленной собственности) собственными силами организаций в основном представляет собой процесс выполнения ими научно-исследовательских, опытно-конструкторских и опытно-технологических работ (далее НИОКР), результатом которых становится новая разработка, пригодная для промышленного освоения.

Зафиксировав полученный результат, организация может включить его в состав своего имущества в качестве объекта нематериальных активов. Под нематериальными активами для целей бухгалтерского учета понимаются активы, не имеющие материально-вещественной формы, при выполнении следующих условий признания:

- активы идентифицируемы, то есть отделимы от других активов организации;

– активы предназначены для использования в деятельности организации, в том числе в производстве продукции, при выполнении работ, оказании услуг, для управленческих нужд организации, а также для предоставления в пользование;

– организация предполагает получение экономических выгод от использования активов и может ограничить доступ других лиц к данным выгодам;

– активы предназначены для использования в течение периода продолжительностью более 12 месяцев;

– организацией не предполагается отчуждение активов в течение 12 месяцев с даты приобретения;

– первоначальная стоимость активов может быть достоверно определена.

При этом объектом нематериальных активов объект интеллектуальной собственности становится только после подтверждения исключительных прав, вытекающих из правоустанавливающих документов, то есть при получении патентов, свидетельств и заключении договоров.

Созданный в организации веб-сайт принимается к бухгалтерскому учету в качестве нематериального актива если организацией дополнительно к перечисленному предполагается завершение его создания.

Организацией в качестве нематериальных активов принимаются к бухгалтерскому учету имущественные права на результаты научно-технической деятельности (далее – НТД) при выполнении помимо вышеуказанного следующих условий:

– организацией предполагается завершить создание нематериального актива;

– организацией определена возможность использования создаваемого нематериального актива в своей деятельности, его реализации или передачи по лицензионным (авторским) договорам;

– документально подтверждены затраты на создание нематериального актива и приведение его в состояние, пригодное для использования;

– организация предполагает получение экономических выгод от использования нематериального актива в своей деятельности, его реализации или передачи по лицензионным (авторским) договорам и может ограничить доступ других лиц к данным выгодам.

При отсутствии любого из указанных критериев произведенные затраты не признаются нематериальными активами и являются расходами организации.

Стоимость создаваемых объектов нематериальных активов формируется на основе затрат предприятия, осуществленных за счет собственных источников финансирования – чистой прибыли и амортизационного фонда предприятия.

К нематериальным активам относятся имущественные права в отношении объектов интеллектуальной собственности:

- объектов авторского права, включая литературные, драматические, музыкально-драматические, музыкальные, аудиовизуальные, фотографические и иные произведения, компьютерные программы, базы данных или их экземпляры, приобретенные по лицензионным (авторским) договорам или иным основаниям, предусмотренным законодательством, иные объекты авторского права;

- объектов смежных прав, включая исполнения, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания, иные объекты смежных прав;

- объектов права промышленной собственности, включая изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, товарные знаки и знаки обслуживания, полученные при совершении сделки по приобретению предприятия как имущественного комплекса, секреты производства (ноу-хау), иные объекты права промышленной собственности;

- иных объектов интеллектуальной собственности.

Объекты интеллектуальной собственности принимаются на бухгалтерский учет в составе нематериальных активов (счет 04 «Нематериальные активы») по первоначальной стоимости, которая формируется на счете 08 «Вложения в необоротные активы» (субсчета 08/6 «Приобретение и создание нематериальных активов» и 08/9 «Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических затрат»).

В процессе работ организация-исполнитель отражает расходы на их выполнение по дебету счета 08 «Вложения во внеоборотные активы» и кредиту счетов затрат: счета 70 «Расчеты с персоналом по оплате труда», счета 69 «Расчеты по социальному страхованию и обеспечению», счета 10 «Материалы», счета 60 «Расчеты с поставщиками и подрядчиками» и других. После того, как первоначальная стоимость объекта нематериальных активов сформирована и объект введен в эксплуатацию, его первоначальная стоимость отражается на счете 04 «Нематериальные активы»: Дебет 04 – Кредит 08/6 (08/9).

Активный счет 04 «Нематериальные активы» предназначен для учета наличия и движения нематериальных активов организации, а также для отражения информации о научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работах, признанных нематериальными активами. Для более детального учета нематериальных активов по их видам к счету 04 могут открываться субсчета.

Экономический оборот интеллектуальной собственности в качестве нематериальных активов осуществляется в различных формах. Нематериальные активы зачисляются в состав нематериальных активов на основании акта

приемки по мере создания или поступления их на предприятие или окончания работ по доведению их до состояния, пригодного к использованию в запланированных целях. При наличии охранного документа, выданного уполномоченным государственным органом и подтверждающего права на нематериальные активы, в качестве учетной единицы может быть указан охранный документ как эквивалент прав, вытекающих из этого охранного документа.

Нематериальные активы могут поступать в организацию следующими способами:

- приобретение нематериальных активов за плату;
- создание нематериальных активов самой организацией;
- поступление нематериальных активов от учредителей в счет их вклада в уставный капитал организации;
- безвозмездное получение нематериальных активов от других организаций и физических лиц;
- поступление нематериальных активов в обмен на другое имущество.

Когда предприятие покупает тот или иной нематериальный актив, то оно несет в этих целях определенные расходы. Например, помимо платежей в пользу предыдущего правообладателя может понадобиться оплатить услуги посредника, консультанта, чьими услугами воспользовались при составлении текста договора, стоимость регистрации приобретенных прав, а также осуществить иные подобные затраты, непосредственно связанные с покупкой данного имущества. В результате определяется сумма, отдельные части которой объединяет общее целевое назначение – приобретение нематериального актива. Именно эту сумму предписано принять на баланс в качестве первоначальной стоимости нематериального актива, приобретенного за плату.

Если нематериальные активы создаются самой организацией, то состав связанных с этим процессом расходов может быть достаточно широким и разнообразным: израсходованные материальные ресурсы, заработная плата задействованного в этом процессе персонала, включая всю совокупность начислений на фонд оплаты труда, оплата услуг сторонних организаций по контрагентским и (или) соисполнительским договорам.

Нематериальный актив, полученный в качестве вклада учредителя в уставный капитал организации, не оплачивается. Однако в этом случае нет острой необходимости учитывать рыночную ситуацию и конъюнктуру спроса и предложения. Взнос учредителя оценивается, и, следовательно, первоначальная стоимость нематериального актива формируется по согласованию между учредителями (кроме случаев, когда законодательством Республики Беларусь предусмотрен иной порядок).

При получении нематериального актива безвозмездно расходы по уплате регистрационных сборов, государственных пошлин, оценке объектов нематериальных активов и другие непосредственно связанные с получением нематериальных активов и доведением до состояния, в котором они пригодны к использованию, расходы учитываются в составе затрат на капитальные вложения.

Единицей бухгалтерского учета нематериальных активов является инвентарный объект. Инвентарным объектом нематериальных активов считается совокупность прав, возникающих из одного патента, свидетельства, договора уступки и т.п. Основным признаком, по которому идентифицируется инвентарный объект, служит выполнение им самостоятельной функции в производстве продукции, выполнении работ или оказании услуг либо использование для управленческих нужд организации.

Инвентаризации подлежит все имущество организации, в том числе и нематериальные активы. Основными целями инвентаризации нематериальных активов являются:

- выявление фактического наличия нематериальных активов;
- сопоставление фактического наличия нематериальных активов с данными бухгалтерского учета;
- проверка полноты отражения в учете.

Немаловажным аспектом учета нематериальных активов является их амортизация, обеспечивающая равномерный перенос на стоимость выпускаемой продукции одномоментных расходов, имевших место при получении нематериальных активов, используемых в процессе выпуска этой продукции.

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;
- в других случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

Предприятие может передать права на использование нематериальных активов любому юридическому или физическому лицу; при этом оформляется лицензионный договор исключительного или неисключительного характера. За предоставление прав лицензиат может выплачивать единовременное вознаграждение (паушальный платеж) и (или) периодические платежи (роялти).

Порядок отражения этих платежей зависит от того, является ли деятельность по предоставлению исключительных прав для лицензиара основной или нет.

Нематериальные активы подлежат списанию с баланса, если они больше не используются для целей производства продукции (выполнения работ, оказания услуг) либо для управленческих нужд организации, т.е. в связи с прекращением срока действия патента, свидетельства, других охранных документов, в связи с уступкой исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности либо по другим основаниям. Доходы и расходы от списания нематериальных активов подлежат отнесению на финансовые результаты организации.

6.3 Оценка стоимости объектов права интеллектуальной собственности

Оценка стоимости объектов интеллектуальной собственности проводится в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь», Государственным стандартом Республики Беларусь СТБ 52.5.01-2011 «Оценка стоимости объектов гражданских прав. Оценка стоимости объектов интеллектуальной собственности», другими нормативными правовыми актами, которые определяют порядок внутренней, независимой и обязательной оценки объекта интеллектуальной собственности. Результаты оценки объектов интеллектуальной собственности оформляются отчетом об оценке, в котором указываются: цель оценки; база оценки (вид оцениваемой стоимости); используемый метод оценки; параметры оценки (исходные и рассчитываемые показатели, характеризующие объект и результаты его использования); стоимость объектов интеллектуальной собственности. Величина стоимости прав на объект интеллектуальной собственности, указываемая в отчете об оценке, представляет собой балансовую стоимость объекта, отражаемую в бухгалтерской документации при его постановке на учет.

Оценка стоимости объектов интеллектуальной собственности необходима:

- при постановке на бухгалтерский учет созданных или приобретенных инвентарных единиц;
- внесении их в уставный капитал субъектов хозяйствования, уступке прав на объект интеллектуальной собственности;
- передаче прав пользования на лицензионной основе;
- разгосударствлении и приватизации предприятий;
- ликвидации субъектов хозяйствования;
- залоге объекта интеллектуальной собственности и др.

Существуют следующие подходы к оценке объектов промышленной собственности, выступающих в форме нематериальных активов: затратный, рыночный, доходный.

Затратный подход основан на учете расходов, связанных с созданием объектов промышленной собственности или с их заменой. Он имеет следующие разновидности:

– метод определения начальных затрат: базируется на данных бухгалтерского учета об издержках работы творческого коллектива по заданной теме научных исследований, зафиксированных за весь период. Сложность этого метода расчета состоит в том, что зачастую расходы по теме дают различные научные результаты, а изобретение является их составной частью. По этой причине прямое определение затрат на конкретный объект промышленной собственности, как правило, затруднено. Необходимы расчеты, позволяющие вычленил размер затрат на каждый из полученных научных результатов;

– метод стоимости замещения: состоит в попытке приобретения аналогичного объекта на рынке интеллектуальной собственности;

– метод восстановительной стоимости: заключается в том, чтобы определить расходы на воспроизводство конкретного объекта промышленной собственности научным персоналом в нынешних условиях.

Стоимость объекта интеллектуальной собственности на основе затратного подхода может быть определена по формуле 6.1:

$$\text{Стоимость} = \text{Затраты} \cdot K_i \cdot K_{\text{фи}} \cdot 100K_{\text{ви}} \cdot 100K_{\text{ву}}, \quad (6.1)$$

где Затраты – затраты на создание (замещение, восстановление) объекта интеллектуальной собственности;

K_i – коэффициент компаундирования (дисконтирования) затрат на создание (замещение, восстановление) объекта интеллектуальной собственности;

$K_{\text{фи}}$ – коэффициент функционального износа объекта интеллектуальной собственности, рассчитываемый как соотношение фактического срока использования к периоду действия патента;

$K_{\text{ви}}$ – коэффициент внешнего износа объекта интеллектуальной собственности;

$K_{\text{ву}}$ – коэффициент внешнего удорожания объекта интеллектуальной собственности.

Рыночный подход к оценке объектов интеллектуальной собственности возможен тогда, когда у покупателя и продавца есть возможность выбора. В рамках рыночного подхода выделяют методы:

– мультипликатора, основанного на сравнении технико-экономических показателей и финансовых результатов от использования оцениваемого объекта интеллектуальной собственности с параметрами аналогичного объекта;

– сравнительных продаж, предполагающего поиск информации о рыночной стоимости аналогичных по полезности объектов.

Доходный подход к оценке объектов интеллектуальной собственности подразделяется на метод дисконтирования и метод капитализации.

Алгоритм применения метода дисконтирования состоит в следующем:

– ценность (стоимость) объекта интеллектуальной собственности определяется размером объема продаж или прибыли, ожидаемых в будущем, а также ставкой роялти;

– ставка роялти устанавливается продавцом и покупателем по соглашению сторон, среднестатистический размер роялти от прибыли составляет 25 – 30 %, а от объема продаж – 3 – 10 %;

– объект интеллектуальной собственности характеризуется различной стоимостью во времени, которая определяется с помощью коэффициентов компаундирования или дисконтирования;

– размер ставки дисконтирования зависит от процентной ставки банка по долгосрочным кредитам.

Стоимость объекта интеллектуальной собственности на основе метода дисконтирования может быть определена по формуле 6.2:

$$\text{Стоимость} = \text{Прибыль} \cdot \text{Выручка} \cdot \text{Ставка роялти} \cdot K_i, \quad (6.2)$$

где Ставка роялти устанавливается продавцом и покупателем по соглашению сторон, среднестатистический размер роялти от прибыли составляет (25 – 30) %, а от объема продаж (3 – 10) %.

Метод капитализации предполагает перевод прибыли от активов в реинвестицию, то есть в прирост новых активов. Стоимость объекта интеллектуальной собственности методом капитализации может определена как отношение потенциального (фактического) дохода от использования объекта к ставке капитализации.

Обоснование стоимости объекта интеллектуальной собственности предполагает разработку бизнес-плана инвестиционного проекта с расчетом годовой прибыли, которая будет получена от его использования. С целью обоснования определяются чистая текущая стоимость проекта, срок окупаемости, внутренняя норма доходности, индекс доходности проекта.

Тема 7 Коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности

Цель занятия: изучить особенности рынка объектов интеллектуальной собственности, механизмы коммерциализации объектов интеллектуальной собственности, структуру и существенные условия договоров в области интеллектуальной собственности, ознакомиться с содержанием лицензионного договора.

Структура занятия:

- 7.1 Мировые тенденции и особенности развития рынка интеллектуальной собственности.
- 7.2 Основные формы передачи интеллектуальной собственности.
- 7.3 Понятие лицензии, виды и условия лицензионных договоров.
- 7.4 Структура и содержание лицензионного договора.
- 7.5 Франчайзинг.

7.1 Мировые тенденции и особенности развития рынка интеллектуальной собственности

В современных условиях стратегические конкурентные преимущества на рынке товаров и услуг обеспечиваются за счет наращивания количества создаваемых объектов интеллектуальной собственности, обеспечения их правовой охраны, формирования портфелей исключительных прав на результаты научных исследований и разработок. С возрастанием конкуренции на мировых рынках все более актуальной становится проблема ускоренной коммерциализации ИС и других результатов интеллектуальной деятельности, направленных, прежде всего, на развитие отечественных наукоемких производств.

Коммерциализация как важнейший элемент инновационного процесса в настоящее время превратилась в самостоятельную сферу предпринимательской деятельности, конечной целью которой является производство и продажа товаров и услуг с максимальным экономическим эффектом.

Коммерциализация – это продажа имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности на договорной основе.

Бурный рост числа патентных заявок в мире приводит к наращиванию объемов работы и загруженности большинства крупнейших патентных ведомств мира. В результате в Европейском патентном ведомстве средний срок от подачи заявки до получения патента составляет около 10 лет, между тем, как, например, в Великобритании менее 50% выданных патентов возобновляются по истечении десятилетнего срока. По оценкам британского исследователя И. Харгривса,

каждый дополнительный год рассмотрения патентных заявок в масштабах мировой экономики ведет к потерям (от замедления инновационной и предпринимательской активности) в сумме 7,6 млрд ф. ст. Экстраполяция тенденций последних лет позволяет предположить, что в перспективе поток патентных заявок будет возрастать, особенно из таких стран, как КНР (где государством поставлена амбициозная цель удвоить ежегодное число выдаваемых патентов) и Индия. Многие зарубежные обозреватели высказывают озабоченность снижением качества выдаваемых патентов вследствие высокой загрузки экспертов в патентных ведомствах. В свою очередь, наличие патентов низкого качества создает условия для роста числа сомнительных исков о защите прав на интеллектуальную собственность (такое явление получило название «троллинг») во многих патентных юрисдикциях за последние два десятилетия.

Повсеместный переход к экономике знаний, а уже в ближайшей перспективе – к цифровой экономике, обуславливает новое значение технологий на международном уровне. Технологии и инновации в форме объектов интеллектуальной собственности все больше становятся таким же важным активом как труд или капитал и являются неотъемлемой составной частью международных торгово-экономических отношений.

В последние десятилетия происходят существенные изменения в структуре сделок по продаже объектов интеллектуальной собственности. Все большее число заключаемых контрактов содержат условие продажи материальных активов в дополнение к основной части – нематериальной. В практике международного бизнеса проявляется тенденция к замещению прежней формулы – «оборудование + услуги + технологические знания» новой, обратной формулой: «знания + услуги + оборудование», то есть оборудование и материалы все чаще сопутствуют поставкам знаний и услуг.

Важной особенностью современного этапа развития международного трансфера технологий является то, что ТНК, число и зарубежная сеть предприятий которых постоянно растут, все активнее вовлекают в проведение НИОКР свои зарубежные отделения, научные центры и лаборатории. Использование ими внутрикорпоративного обмена технологиями является одним из средств внешнеэкономической экспансии. Основным каналом осуществления этой политики ТНК – передача лицензий собственным филиалам и дочерним компаниям по трансфертным ценам, т. е. предоставление новейших достижений на льготных условиях. Такие лицензии позволяют ТНК быстрее налаживать производство конкурентоспособных товаров на принадлежащих им предприятиях и сбывать их на рынках как стран местонахождения предприятий, так и сопредельных государств. В результате ТНК получают возможность не только минимизировать издержки и срок освоения изобретения, но и обходить таможенные барьеры и валютные ограничения других стран. Около 2/3

совокупной стоимости международных сделок с объектами ИС приходится, по оценкам экспертов ОЭСР, на сделки между аффилированными корпоративными структурами, что свидетельствует о преобладании в международной торговле объектами ИС внутрикорпоративных сбытовых каналов. Количественное определение объема международных операций в сфере технологий и близких к ним объектов интеллектуальной собственности осложняет конфиденциальный характер большинства таких сделок. Важным показателем интенсивности трансграничного технологического обмена является объем роялти и других лицензионных отчислений (включая платежи за пользование интеллектуальной собственностью по лицензионным договорам в области промышленной собственности, авторских и смежных прав, в том числе по договорам об использовании программ для ЭВМ и баз данных, фонограмм, эфирных и кабельных передач).

7.2 Основные формы передачи интеллектуальной собственности

В соответствии с Гражданским Кодексом Республики Беларусь обладателю имущественных прав на объект интеллектуальной собственности принадлежит право правомерного использования объекта по своему усмотрению в любой форме и любым способом. (п. 1 ст. 983 ГК РБ). Обладатель исключительных прав на интеллектуальную собственность может передать другому лицу эти права полностью или частично (п. 2 ст. 983 ГК РБ). Независимо от целей интеллектуальной собственности, ее результаты могут быть использованы самим владельцем либо проданы другим лицам. Продажа прав широко распространена для большинства объектов авторского права, смежных прав, промышленной собственности. Причем, чаще всего, объектом продажи становятся права, подтвержденные охранным документом.

Продажа прав, т.е. их *коммерциализация* может осуществляться в *двух основных формах*:

- в виде уступки прав;
- в виде передачи прав.

При уступке прав продается охранный документ, а при уступке авторского права или смежных прав – все имущественные права или его делимая часть. При передаче прав продается все или часть делимого имущественного права одному или нескольким владельцам. Коммерческая форма передачи результатов интеллектуальной собственности реализуется посредством лицензионных, инжиниринговых, франчайзинговых, и других видов соглашений. Как показывает мировой опыт, успешную деятельность в сфере инновационного бизнеса, в том числе наукоемкой продукции, осуществляют, как правило, те компании, исключительные права которых на результаты интеллектуальной

деятельности защищены патентами. Только в том случае, если компания имеет портфель патентов, ноу-хау и других ОИС, позволяющих контролировать сектор товарного рынка, она в состоянии эффективно конкурировать на этом рынке.

7.3 Понятие лицензии, виды и условия лицензионных договоров

Лицензионный договор – это гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (*лицензиар*) передает другой стороне (*лицензиату*) право (разрешение) на использование объекта интеллектуальной собственности на условиях, предусмотренных договором. Торговля лицензиями в системе экономических отношений возникла как форма товарообмена, как производная от системы привилегий, введенной правительствами, для поощрения и защиты предпринимательской деятельности. Патенты и свидетельства позволяли предпринимателям в течение некоторого времени монополизировать рынок, повышая норму прибыли. Однако такое положение противоречило растущим интересам общества, выражаемым через повышенный спрос на определенную продукцию. На рынке лицензий всегда существовал спрос со стороны промышленников, стремящихся модернизировать производство и укрепить свои позиции. Лицензионные сделки часто заключаются в тех случаях, когда без них потребовались бы большие капиталовложения, чем на покупку лицензии.

Следует различать понятия некоторых типов лицензий. Так, предоставление лицензии широко используется в мировой практике в качестве административной меры для регулирования предпринимательской деятельности. В отличие от лицензии – разрешения, выдаваемого на ведение конкретного вида деятельности, лицензии на объект интеллектуальной собственности представляет собой торговую сделку в виде договора. Основой такого обмена для осуществления коммерческих операций является патентная система.

Лицензионная торговля, охватывающая сделки с ноу-хау и патентами на изобретения, является основной формой коммерческого трансфера технологий. В современных условиях подавляющая часть лицензионной торговли приходится на продажу беспатентных лицензий. Это связано с экономией на проведении дополнительных НИОКР и расходов на внедрение в производство. Поэтому наибольшее распространение в международном трансфере получили лицензионные соглашения, предусматривающие комплексный технологический обмен с представлением ноу-хау и инжиниринговых услуг по промышленной реализации передаваемой технологии. Второе место занимают лицензии на ноу-хау и только третье – чисто патентные лицензии, не предусматривающие передачи ноу-хау. Это объясняется, в частности, тем, что при современном уровне развития техники освоение большей части изобретений без

предоставления ноу-хау, т. е. опыта и знаний, которыми располагает фирма-продавец, либо вообще невозможно, либо ведет к непроизводительным затратам времени и средств. Поэтому ноу-хау являются основным объектом не только лицензий, но и других форм передачи технологии.

Динамизм лицензионной торговли объясняется следующим: приобретение лицензий и сопутствующих инжиниринговых услуг ускоряет технический прогресс предприятий на 7-8 лет; покупка лицензии позволяет снизить затраты на собственные НИОКР; каждый доллар, затраченный на приобретение лицензии, дает экономический эффект в 3-6 долларов (в зависимости от страны и без учета фактора времени), а в Японии – 16 долларов; экономический эффект от использования лицензий в течение срока действия лицензионных соглашений в 10 раз превышает расходы на их приобретение.

Данные тенденции в мире свидетельствуют об использовании всех видов договоров, выработанных правоприменительной практикой.

Основной формой передачи имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности является договор. Согласно п.1 ст. 390 ГК РФ, *договором* признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор должен содержать: предмет договора, определять участников соглашения, их права и обязанности, ответственность за нарушение условий договора, сроки действия, т.е. все положения, которые позволяют выполнить и обеспечить достижение целей обеими сторонами.

Правовой формой использования ОИС заинтересованными лицами являются договоры об уступке прав, лицензионные и авторские договоры.

В договоре также указывается стоимость передаваемых прав ОИС (исключительных или неисключительных), которая является основой для определения стоимости будущего актива. К ней добавляются необходимые платежи, связанные с регистрацией и оценкой их стоимости. Договоры этих видов необходимо регистрировать в НЦИС, без регистрации они недействительны, а следовательно, по ним нельзя осуществлять платежи. Лицензионные договоры заключаются с целью получения дохода, который в зависимости от вида договора, может представлять собой: выручку от реализации нематериального актива, лицензионные или авторские платежи. Все они облагаются НДС.

Договор уступки исключительных прав является разновидностью купли-продажи объекта с тем отличием, что предметом купли-продажи является не материальный объект, а исключительные права на объекты интеллектуальной собственности. Это означает, что продавец полностью отказывается от принадлежащих ему исключительных прав на РИД и передает их покупателю.

Существуют и другие способы передачи прав, например, договоры подрядного типа – договоры на еще не созданные объекты интеллектуальной собственности, предметом которых является создание и передача объекта творческой деятельности заказчику (договоры на еще не созданные произведения). В соответствии со статьей 986 ГК РФ, автор может по договору принять на себя обязательство создать в будущем произведение, изобретение или иной результат интеллектуальной деятельности и предоставить заказчику, не являющемуся его работодателем, исключительное право на использование этого результата.

Особого внимания в организации и проведении лицензионной работы заслуживают договоры на выполнение инжиниринговых работ. Понятие инжиниринг означает выполнение на коммерческой основе услуг научно-технического, экономического и финансового характера. *Инжиниринг* включает в себя предоставление *комплекса или отдельных видов услуг инженерно-технического характера*: исследование, проектирование, разработка и освоение новых технологических процессов, поставка комплектного оборудования.

По инжиниринговым соглашениям, которые в настоящее время рассматриваются как системные, разрабатываются проекты, производятся расчеты, экспертиза проектов, испытание образцов, консультации по выбору поставщиков оборудования, услуги по купле-продаже новой техники, реализуется контроль и технологический аудит выполненных работ, приемка готовых объектов и другие виды работ. В договорах предусматривается, как правило, не только поставка техники, но и предоставление необходимых лицензий на использование объектов промышленной собственности. Сотрудничество в рамках инжиниринговых соглашений становится ключевым фактором конкурентоспособности на мировом рынке. Различные формы совместного участия в реализации проектов пользуются приоритетом среди инвесторов.

По объему передаваемых прав лицензии подразделяются на неисключительные, исключительные и полные. При простой неисключительной лицензии лицензиар предоставляет лицензиату право на изготовление и продажу определенной продукции. Но в то же время такие же права он оставляет и за собой. Это означает, что лицензиар может выдать несколько простых лицензий на одной и той же территории и, кроме того, может осуществлять все права по распоряжению объектом интеллектуальной собственности. При исключительной лицензии право монопольного использования предоставляется одному лицу на конкретном рынке в рамках территории. При этом лицензиар не вправе использовать лицензии на данной территории в течении указанного в договоре срока, а также предоставлять лицензии другим лицам.

Полная лицензия дает лицензиату все права на использование объекта лицензии без ограничения территории и срока действия, практически на весь срок действия патента. В правоприменительной практике используются и другие классификации лицензионных договоров:

– *патентная лицензия* – это лицензия на объекты интеллектуальной собственности, защищенные патентом (изобретения, полезные модели, промышленные образцы) или свидетельством (товарные знаки и проч.);

– *беспатентная лицензия* – это лицензия на передачу незапатентованных решений (коммерческая тайна, техническая документация и проч.);

– *чистая лицензия* – это лицензия, предоставляемая в рамках самостоятельного лицензионного договора;

– *сопутствующая лицензия* – такая лицензия передается в рамках комплексного договора (например, договора на оказание инжиниринговых услуг);

– *сублицензия* – такая лицензия может передаваться третьим лицам при согласии лицензиара и на условиях, оговоренных в основном лицензионном договоре между лицензиаром и лицензиатом;

– *открытая лицензия (публичная оферта)* означает, что лицензиар информирует всех заинтересованных лиц о готовности предоставить им неисключительную лицензию на свой объект интеллектуальной собственности (пошлина – 50%);

– *принудительная лицензия*, которая выдается по решению суда заинтересованному лицу, если лицензиар не использует (3-5 лет) или недостаточно использует объект интеллектуальной собственности и добровольно не представляет неисключительную лицензию.

При заключении лицензионного договора применяются следующие *формы выплаты лицензионного вознаграждения*: роялти – вознаграждение в форме периодических отчислений (доли от прибыли или суммы продаж продукции, произведенной по лицензируемой технологии), паушальный платеж – твердо зафиксированная сумма лицензионного вознаграждения выплачиваемая единовременно или в 2-3 приема, а также комбинированный платеж.

Безусловно, конкретные типы лицензионных договоров и реализация, воплощенных в них прав, по-разному влияют на возможности роста конкурентоспособности организации. Так, при воплощении объекта интеллектуальной собственности в товаре обладатель исключительной лицензии получает монопольное право на производство, продажу и распространение данного товара. В этом случае гарантируется монопольное положение производителя товаров в которых воплощены объекты интеллектуальной собственности. Из-за низкой эффективности монопольного производства и подавления конкуренции во многих странах действует антимонопольное

законодательство для ограничения монополизма производителей и сговоров между ними (картелей, синдикатов и др.).

Стратегическое значение для роста эффективности производства и системы распределения исключительных лицензий не следует переоценивать, поскольку в условиях конкурентного рынка только отдельные разработчики могут предоставить другому субъекту данную лицензию, особенно если намерены продолжать выпускать продукцию, которая имеет устойчивый и неудовлетворенный спрос на рынке. Новые разработки постоянно ведутся для производства новых или усовершенствованных товаров, что и позволяет производителю сохранять и расширять свое монопольное положение, а не создавать условия для роста конкуренции со стороны других производителей на основе исключительной лицензии. В этой связи, в мире происходит увеличение продаж лицензий на устаревшие технологии и технические решения. Безусловно, покупка по лицензии объектов интеллектуальной собственности может при определенных условиях усиливать риски. Но, с другой стороны, она способна содействовать реализации инвестиционных проектов на приемлемом уровне, поскольку позволяет организовывать производство качественной продукции без существенных затрат на фундаментальные и прикладные исследования. Этот путь интенсивного использования многих преимуществ мировой лицензионной торговли позволил ряду стран Центральной и Восточной Европы, странам Юго-Восточной Азии существенно усилить конкурентоспособность своих экономик.

7.4 Структура и содержание лицензионного договора

Эффективная реализация целей и задач лицензиара и лицензиата по реализации своих интересов лицензиара и лицензиата обусловлена содержанием лицензионных договоров, в рамках которых стороны должны определить все проблемы и пути их решения на основе двусторонних договоренностей и норм законодательства.

В этой связи рассмотрим *типовые условия лицензионного договора*.

Определение терминов. В этой статье перечисляются термины, используемые в договоре. Во избежание двоякого толкования определяются понятия «патент», «продукция по лицензии», «специальная продукция», «территория» и др.

Предмет договора. В разделе указывается предмет договора, объект лицензии, ее вид, территория, зоны экспорта, право продажи сублицензии и т. д. При этом лицензиату, как правило, предоставляется право: на изготовление, применение, ввоз предложение к продаже и иное введение в гражданский оборот продукции по лицензии. В случае исключительной лицензии лицензиар

сохраняет за собой право самому использовать объект интеллектуальной собственности в части, не передаваемой лицензиату по договору. В случае неисключительной лицензии лицензиар сохраняет за собой право самому использовать вышеуказанные объекты интеллектуальной собственности. Лицензиар передает лицензиату и иную техническую документацию, необходимую и достаточную для использования объекта интеллектуальной собственности.

Техническая документация. В статье оговариваются условия передачи Лицензиату технической документации, необходимой и достаточной для производства продукции по лицензии (следует указать адрес места передачи, язык документации, количество экземпляров, требования к стандартам).

Усовершенствования и улучшения. В течение срока договора обе стороны обязуются незамедлительно информировать друг друга обо всех произведенных улучшениях, касающихся патентов, продукции по лицензии и специальной продукции.

Обязательства и ответственность. Раздел содержит патентно-правовые, технические и экономические гарантии, предоставляемые лицензиаром. Лицензиат обязуется производить продукцию по лицензии в полном соответствии с полученной документацией и инструкциями лицензиара.

Техническая помощь. В разделе определяются виды и объемы технической помощи в производстве продукции по лицензии. Для оказания технической помощи в освоении производства продукции персонал лицензиата обучается методам и приемам работы, Лицензиар может командировать на предприятие лицензиата необходимое количество специалистов.

Платежи. За предоставление прав, предусмотренных договором, и за техническую информацию, лицензиат выплачивает лицензиару вознаграждение по двум вариантам платежей. Первый вариант предусматривает единовременные и поэтапные платежи заранее оговоренной сторонами суммы, обычно в три или четыре приема. Второй вариант предусматривает единовременные или поэтапные платежи и дальнейшие текущие отчисления в виде роялти.

Информация и отчетность. Устанавливается обязанность, порядок предоставления лицензиатом информации об использовании лицензии, включая сводный бухгалтерский баланс, данные о реализации продукции, продажные цены.

Обеспечение конфиденциальности. В разделе предусматриваются обязательства сохранять конфиденциальность полученных от партнеров сведений, технической документации, знаний и опыта.

Защита передаваемых прав. В разделе оговаривается признание действительности прав лицензиара, вытекающих из патентов, других охранных

документов, а также обязательства по принятию сторонами мер в случае противоправного использования объектов интеллектуальной собственности.

Реклама. В разделе предусматривается обязанность лицензиата рекламировать за свой счет продукцию, производимую на основе лицензии.

Разрешение споров. Стороны определяют порядок и берут на себя обязательства принимать все меры к разрешению их путем переговоров между собой. При невозможности разрешения споров путем переговоров они должны решаться в судебном порядке или в арбитражном порядке.

Срок действия договора. В разделе приводятся срок действия договора, условия вступления его в силу, порядок расторжения и последствия окончания срока договора.

7.5 Франчайзинг

В странах с рыночной экономикой во многих отраслях производственной, торговой, банковской, страховой и иной деятельности используются франчайзинговые договоры, которые рассматриваются как разновидность международной торговли лицензиями. История развития франчайзинга за рубежом насчитывает уже полтора века – с тех пор, когда Зингер впервые применил его для сбыта швейных машин. Законодательство Республики Беларусь рассматривает *франчайзинг как договор комплексной предпринимательской лицензии*, поскольку его предметом является предоставление технологического комплекса и деловых услуг, обеспечивающих предпринимательскую деятельность, включая права на объекты ИС, ноу-хау и другую информацию.

Франчайзинг или «франшиза» является определенным типом организации бизнеса путем создания широкой сети однородных предприятий, имеющих единый товарный знак, одинаковые организационно-технологические условия, методы и формы продажи, контроль за качеством, управление персоналом.

Франшизу можно определить как договор, по которому владелец, имеющий разработанную систему ведения определенной деятельности, разрешает другому лицу использовать эту систему прав на объекты интеллектуальной собственности на определенных условиях, предусмотренных договором. Основой договора на франшизу является лицензия на пользование системой франшизы.

Франчайзинг – это комплексная лицензия на передачу технологии производства товаров или предоставлении услуг с учетом опыта и репутации лицензиара.

По существу, продавец и покупатель в этом случае действуют как вертикально интегрированная фирма, филиалы которой взаимосвязаны и

производят для потребителя часть товаров и услуг. Особенно характерно это для комплексного франчайзинга, который предусматривает полное обеспечение дилера, включая маркетинг, руководство эксплуатацией предприятия, стандарты и контроль качества продукции.

Различают три типа франчайзинга.

Производственный франчайзинг – поставка франчайзером своим франчайзи основных элементов (комплектующих) для изготовления продукции, реализуемой под лицензируемым фирменным наименованием (товарным знаком). Чтобы качество товара сохранялось на высоком уровне, франчайзер также предоставляет технологии и проводит обучение сотрудников франчайзи, осуществляя контроль за соблюдением технологической дисциплины.

Торговый (товарный) франчайзинг – фирмы покупают у известной компании право на продажу ее товаров с ее товарным знаком.

Лицензионный (деловой) франчайзинг – франчайзер выдает лицензию на право открытия магазинов для продажи покупателям товаров и услуг под именем франчайзера.

Франчайзинг часто используется при эксплуатации ресторанов, предприятий общепита быстрого обслуживания, продажи мороженого. Среди *преимуществ франчайзинга* следует назвать: сохранение у франчайзи статуса юридического лица и права собственности на принадлежащее ему имущество даже при фактическом превращении этого ранее независимого предприятия в своеобразную дочернюю фирму известной компании; возможность получения небольшой фирмой поддержки от франчайзера при обращении за кредитом в банк или при временных трудностях в расчетах с кредиторами (франчайзер может выступить поручителем); использование имиджа фирмы, уже завоевавшей авторитет у клиентов, гарантирует быстрое признание у клиентов; гарантированная помощь в менеджменте, маркетинге, исследованиях и разработках; бесплатная взаимная поддержка рекламой и осуществление помощи друг другу при осуществлении поставок сырья и компонентов, запчастей, сбыта готовой продукции.

Таким образом, договор комплексной предпринимательской лицензии предусматривает использование комплекса прав исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме, с указанием или без указания территории использования применительно к конкретной сфере предпринимательской деятельности (продажа товаров, торговая деятельность, оказание услуг). Сторонами могут быть как индивидуальные предприниматели, так и организации. Договор регистрируется по месту регистрации правообладателя, в случае, если правообладатель – иностранное лицо, договор регистрируется по месту нахождения пользователя – белорусского резидента.

Оценочная стоимость продукции, выпускаемой в различных странах мира по иностранным лицензиям, составляет 350 – 400 млрд. долл. США. Лидирующее положение в качестве экспортеров лицензий занимают экономически развитые страны, на которые приходится более 80% мирового экспорта лицензий. При этом на США приходилось около 2/3 указанного экспорта, далее следуют страны ЕС. В последние годы Япония из нетто-импортера лицензий превратилась в экспортера технологий. На нее приходится уже более 5% мирового экспорта технологий. Подавляющая часть лицензий импортируется также экономически развитыми странами. На развивающиеся страны приходится лишь менее 20% мирового экспорта лицензий, что объясняется малой емкостью их технологического рынка. Что касается отраслевой структуры мирового рынка технологий, то большая часть мировой торговли лицензиями приходится на: электротехническую и электронную промышленность – 19%, общее машиностроение – 18%, химическую промышленность – 17,4%, транспортное машиностроение – 10,2% всего объема коммерческих операций. Влияние международного обмена технологиями на развитие обрабатывающей промышленности в 3 раза выше, чем на развитие экономики в целом. Франчайзинг выгоден как мелкому, так и крупному бизнесу. Малый бизнес заинтересован во франчайзинге по следующим причинам: имидж авторитетной фирмы гарантирует быстрое признание у потребителей; уменьшается объем капиталовложений; возможность владеть и управлять собственным предприятием при ограниченном предварительном опыте; гарантия постоянной помощи в менеджменте, маркетинге, исследованиях; возможность обучаться ведению дела по схеме, эффективность которой проверена на практике.

Заинтересованность крупных корпораций в распространении и продаже лицензий объясняется следующим: они расширяют сбыт продукции, проникая на малые и отдаленные рынки, быстрее реагируют на изменение спроса, не затрачивая средств на реализацию товаров и услуг, строительство и организацию собственной сбытовой сети; получают возможность привлечения дополнительного капитала за счет средств мелких и средних предпринимателей; компания имеет право на строгий контроль за качеством продукции, производимой и реализуемой франчайзи для сохранения своего имиджа на рынке.

Тема 8 Защита прав авторов и правообладателей. Разрешение споров о нарушении прав в области интеллектуальной собственности

Цель занятия: изучить механизмы и инструменты защиты прав в соответствии с международными соглашениями и национальным законодательством.

Структура занятия:

8.1 Международные соглашения в сфере защиты прав на объекты интеллектуальной собственности и формы их защиты.

8.2 Нарушение прав интеллектуальной собственности. Контрафактные товары.

8.3 Досудебный порядок рассмотрения споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности.

8.4 Судебный порядок рассмотрения споров в области интеллектуальной собственности.

8.1 Международные соглашения в сфере защиты прав на объекты интеллектуальной собственности и формы их защиты

Обеспечение защиты прав на объекты интеллектуальной собственности – наиболее важная часть законодательства в области интеллектуальной собственности. Во всех законодательных актах Республики Беларусь, регулирующих отношения в области создания и использования объектов интеллектуальной собственности, содержатся нормы, регламентирующие защиту прав авторов и владельцев прав интеллектуальной собственности (Гражданский кодекс Республики Беларусь, законы о патентах, товарных знаках, Закон об авторском праве и смежных правах). Кроме того, меры таможенного контроля, административного и уголовного характера предусмотрены в соответствующих кодексах (таможенном, административном, уголовном).

Нарушение прав интеллектуальной собственности – это давнее явление в истории человечества, которое стало массовым после изобретения в 1440 г. Гуттенбергом книгопечатания и возникновения полиграфической промышленности. Обычным явлением стало массовая перепечатка уже изданных книг, которые продавались по более низким ценам, что вело к снижению доходов и прибыли правообладателя. Для защиты своих экономических интересов издатели и другие правообладатели обращались за защитой к государству. В результате в странах, где полиграфическая промышленность достигла высокого уровня, стала появляться правовая охрана интересов издателей. Патент на использование произведения представлял собой

договор между обществом и изобретателем (автором): общество защищает правообладателя, гарантируя ему вознаграждение за обнаружение изобретения (произведения искусства) и обеспечивает беспрепятственное и монопольное использование в промышленных или коммерческих целях. Охрана издателей от перепечатки их книжной продукции в начале осуществлялась предоставлением особых государственных привилегий, а впоследствии – национальным законодательством об авторском праве.

С конца XIX века охрана и защита объектов авторского права и права в области промышленной собственности и их правообладателей стала осуществляться международными соглашениями. Так, *Бернская конвенция* об охране литературных и художественных произведений, принятая в 1886 г., содержит ряд положений, посвященных защите авторского права. В частности, предусматривается арест контрафактных произведений, которые без разрешений правообладателя ввезены в другую страну, копий произведений, изготовленных с нарушением авторских прав, т. е. контрафактных экземпляров (ст. 16). В *Парижской конвенции* по охране промышленной собственности, принятой в 1883 г., были сформулированы не только важнейшие принципы развития эффективной патентной системы – принцип национального режима, право приоритета и административные положения, которые впоследствии стали базой международного патентного законодательства, но и ряд положений в отношении защиты прав на объекты промышленной собственности. В ст. 9 установлено, что на любой продукт, незаконно снабженный товарным знаком или фирменным наименованием, налагается арест при ввозе или в странах, в которых этот знак или фирменное наименование охраняются свидетельствами. Кроме того, арест налагается в стране, где была осуществлена незаконная маркировка. Эти же положения применяются в случае использования ложных указаний о происхождении товаров или подлинности их производителя.

Однако по мере ужесточения конкуренции и увеличения масштабов нарушения прав в мировой торговле, ряд стран, в том числе США как основной производитель ИС, инициировали принятие Соглашения по торговым аспектам прав на объекты интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС). Принятие данного соглашения рассматривается как важнейший этап развития взаимодействия стран по разрешению споров по объектам промышленной собственности, авторского права и смежных прав. В Соглашении ТРИПС сформулированы стандарты и обязательства правительств стран-участниц предусмотреть в национальных законодательствах процедуры и гарантии, направленные на обеспечение эффективной реализации прав интеллектуальной собственности, включая административные меры и средства судебной защиты, а также пограничный контроль. Исполнение стандартов ТРИПС потребовало у стран-участниц соответствующего законодательства и исполнительных органов,

для чего национальное законодательство должно предусмотреть процедуры по защите прав, осуществлять эффективные действия против любого акта их нарушения, включая срочные меры по предотвращению нарушений, а также средства судебной защиты, направленные на сдерживание в отношении дальнейших нарушений. Меры пресечения включают тюремное заключение и (или) денежные штрафы, достаточные для того, чтобы служить средством сдерживания. В соответствующих случаях имеющиеся в наличии меры пресечения включают также наложение ареста, конфискацию и уничтожение контрафактной продукции, любых материалов и оборудования, которые использовались при совершении правонарушений (ст. 61).

Соглашение ТРИПС занимает особое место среди международных соглашений в сфере интеллектуальной собственности, поскольку впервые объединило требования к обеим группам объектов промышленной собственности, авторскому и смежным правам, предложило странам основные меры борьбы с нарушением прав на объекты интеллектуальной собственности. Для Республики Беларусь присоединение к ТРИПС имеет стратегическое значение, вследствие вступления нашей страны во Всемирную торговую организацию, контролирующую 95% объема мировой торговли. Одним из основных условий вступления – безусловное выполнение положений ТРИПС, и в связи с этим законодательство Республики Беларусь должно соответствовать требованиям этого соглашения.

В целях установления эффективного взаимодействия в сфере охраны и защиты интеллектуальной собственности на постсоветском пространстве в 1999 г. странами бывшего Советского Союза было подписано Соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности. Оно также имело целью «осуществлять сотрудничество в вопросах предупреждения, выявления, пресечения и расследования правонарушений в этой области на основе соблюдения принципов равноправия взаимной выгоды и в соответствии с международными договорами и своим национальным законодательством». В рамках данного соглашения сотрудничество осуществлялось путем: обмена информацией о пресечении правонарушений в области интеллектуальной деятельности; создания общей информационной базы данных по вопросам пресечения правонарушений, предоставления по запросам сторон нормативных актов, регламентирующих деятельность в области интеллектуальной собственности. Страны, присоединившиеся к данному соглашению также взяли на себя обязательства ввести в действие соответствующие процедуры, которые дадут таможенным органам право приостановки пропуска через таможенную границу сторон соглашения товаров, изготовленных и (или) приобретенных с нарушением прав на объекты интеллектуальной собственности, и /или содержащих в себе какие

либо нарушений указанных прав (ст. 5), а также разработают и введут в действие нормы гражданского, уголовного и административного законодательства, предусматривающие согласованные меры по предупреждению и пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности (ст. 6).

Основные положения по защите авторского права и смежных прав содержатся в Законе Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». Данный закон устанавливает перечень законодательных актов, регулирующих отношения в области авторского и смежных прав (ст. 2), приоритет норм международных договоров над национальным уровнем (ст. 3), а также определяет основные формы защиты (4 раздел).

Защита интеллектуальной собственности – государственная система мер, направленная на обеспечение реализации (соблюдения) прав правообладателей.

В современных условиях развитие интернета как эффективного средства размещения информационных ресурсов обуславливает формирование новых подходов к защите объектов интеллектуальной собственности. В свободном размещении и использовании информационных ресурсов правообладатели часто видят нарушение своих исключительных прав. Исходя из того, что авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в любой объективной форме, под действие Закона «Об авторском праве и смежных правах» попадают сетевые произведения. Автор произведения обнародованного сайта вправе рассчитывать на соблюдение его имущественных и неимущественных прав. При этом способы защиты авторского права в Интернете должны соответствовать традиционным методам, лица, нарушающие имущественные или неимущественные права могут быть подвергнуты административной или уголовной ответственности. Однако проблема защиты авторских прав в Интернете состоит в сложном обеспечении доказательной базы. Автор или правообладатель, выявив нарушения его прав на объект интеллектуальной собственности, вынужден самостоятельно отслеживать использование охраняемых объектов в цифровых сетях. Для охраны своих прав авторы могут самостоятельно использовать опережающие публикации на бумажных носителях до появления в Интернете, программно-технические средства, исключая свободный доступ и несанкционированное копирование, нотариальное заверение рукописи.

Цифровизация образовательного пространства предполагает дальнейшее развитие норм защиты авторского права. Так, реализация образовательных программ с применением электронного обучения и дистанционных образовательных технологий требуют соблюдения специального условия – функционирования электронной информационно-образовательной среды, включающей в себя электронные информационные ресурсы, электронные

образовательные ресурсы, совокупность информационных технологий. В этих условиях законодатель делает попытки упорядочить новые отношения, обеспечить их правовое регулирование и защиту прав авторов произведений. В качестве примера можно назвать опыт США, где приняты Закон «Об авторском праве в цифровую эпоху» и Закон «О гармонизации авторского права в интересах технологии и образования».

Университетское сообщество в силу своего предназначения в большей степени представляют создатели произведений науки, литературы, искусства, аудиовизуальных произведений, компьютерных программ и других объектов авторского права. Особенно велик удельный вес произведений науки (монографии, статьи, отчеты, научные лекции и доклады, диссертации, конструкторская документация и др.). В современных университетах значительная часть учебного материала не только хранится, но и изначально создается в цифровом формате. Как правило, в таком же формате учебный материал становится доступным обучающимся. С точки зрения потребностей авторского права в каждом конкретном случае всегда необходимо знать ответы на следующие вопросы:

- а) действительно ли создано произведение;
- б) обеспечивается ли доступ к произведению таким образом, что соблюдаются права автора.

Успешность использования произведений в цифровом формате с точки зрения права означает безусловное соблюдение всех норм авторского права или, иными словами, указывает на законность использования произведения.

8.2 Нарушение прав интеллектуальной собственности. Контрафактные товары

Современный опыт противодействия нарушениям в области нарушения прав в области интеллектуальной собственности позволяет выявлять значительное число видов нарушения прав во всех сферах, число которых с учетом развития цифрового пространства постоянно увеличивается. Наиболее распространенные правонарушения в этой сфере связаны с нарушением личных неимущественных прав, присвоением чужого произведения в различных сферах деятельности, имущественных прав, нарушением смежных прав, патентных прав. Плагиа́т означает по своей сути присвоение и самовольное обнародование физическим лицом под своим именем чужого произведения. В римском праве плагиа́т означал преступную продажу в рабство свободного человека, за что полагалось бичевание. За более чем тысячелетнюю историю охраны интеллектуальной собственности содержание этого понятия трансформировалось. Однако, суть не изменилась, с плагиа́том связывается

деятельность, нарушающая не только личные неимущественные права автора, но и его имущественные права. Это означает, что нарушение прав авторства – лишь часть плагиата. Существенной стороной плагиата является присвоение нарушителем его имущественных прав. Бурное развитие плагиата наблюдается в различных областях деятельности: в музыкальной и литературной сфере, в компьютерных сетях. К нарушениям права авторства относят принуждение к соавторству, особенно в отношении служебных произведений. Весьма распространены нарушения права на защиту репутации автора или исполнителя, осуществление переработки и переводов произведений, которые могут нанести не только материальный, но и моральный ущерб автору.

Возможные виды нарушений имущественного права прямо устанавливаются в законодательстве. Любое использование произведения правомерно только с разрешения правообладателя. Нарушения авторского права и смежных прав установлены соответствующим законом, в соответствии с которым определены виды использования произведений литературы искусства и науки, которые требуют разрешения правообладателя. Нарушениями авторского права могут быть: воспроизведение произведения, переработка произведения, распространение произведения, импорт и прокат, публичный показ произведения, публичное исполнение, сообщение произведения для всеобщего сведения. Нарушениями патентного права могут быть действия, совершаемые без разрешения правообладателя: изготовление продукции, осуществление способа, введение в гражданский оборот, импорт продукта. Для всех объектов патентного права нарушения относятся по существу по сходным категориям. Право на вознаграждение за использование служебных объектов патентного права также может нарушаться. В таком случае лицо, совершившее данное деяние, является нарушителем норм патентного законодательства.

В мировой практике нарушений прав на объекты интеллектуальной собственности наиболее распространены нарушения права на маркетинговые обозначения. Несмотря на то, что большая часть нарушений относится к сфере использования товарных знаков и знаков обслуживания, однако нарушаются права и на иные маркетинговые инструменты, в том числе на фирменные наименования, на наименования мест происхождения товаров. Нарушения прав на фирменные наименования заключаются в их неправомерном использовании. Поскольку фирменные наименования не подлежат регистрации как объекта интеллектуальной собственности, доказать факт нарушения не представляется простым. На рынке существует множество организаций, имеющих весьма сходные до степени смешения фирменные наименования. Такие действия могут быть признаны нарушением патентного права при отсутствии лицензии на право использования фирменного наименования.

Нарушения прав на наименование мест происхождения товаров относятся в основном к неправомерному использованию наименований винно-водочной продукции, а также к некоторым товарам сельскохозяйственного производства, продукции народных промыслов. Неразрешенные использования мест происхождения товаров могут считаться нарушением национального законодательства, если соответствующее наименование зарегистрировано в стране использования.

В отношении нарушении прав интеллектуальной собственности в большинстве стран используют понятие «контрафактный товар», имеющих множество близких значений: поддельный, подложный, фальсифицированный, вводящий в заблуждение.

Контрафактный товар – это товар, произведенный без разрешения правообладателя объектов интеллектуальной собственности, воплощенных или использованных в этом товаре.

Нарушением авторского права и смежных прав являются любые противоправные действия, осуществляемые в основном с коммерческой целью, включая импорт или продажу, прокат устройств или предоставление услуг, устранение или изменение любой электронной информации об управлении правами без разрешений правообладателя, распространение, импорт, передачу в эфир для всеобщего сведений без разрешения правообладателя. Любые экземпляры произведений, распространяемых без разрешения и с которых устранена или изменена информация об управлении правами, являются контрафактными.

Например, контрафактные копии представляют собой практически точные копии звуковых, видеокассет, в такой же упаковке, как и оригинал, с использованием товарного знака, принадлежащего правообладателю оригинальной записи.

По версии ВОИС, наиболее распространенными объектами контрафактной индустрии являются звукозаписи, компьютерные программы, трансляции, книги. Ежегодный ущерб только производителям компьютерных программ в результате копирования оценивается в 20 млрд. долл. США. Товары этой категории легко копируются, причем цифровое копирование не ухудшает качество оригинала. В цифровой среде такие товары легко распространяются, имеют низкую цену, а принимаемые меры по сокращению контрафактной продукции в основном не дают существенных результатов. Наименее распространены контрафактные товары с воплощенным правом промышленной собственности. Наиболее распространенной категорией являются контрафактные товары с использованием маркетинговых обозначений. К ней относятся товары в основном легкой, пищевой и фармацевтической промышленности. Значительные объемы контрафакта в этой сфере объясняются

легкостью производства и нанесения маркетинговых обозначений. Подделки такой категории чаще всего обнаруживаются, возможностей достаточно быстро выявить нарушения прав, как правило, больше, в том числе и со стороны правообладателя. Контрафактные копии значительно дешевле оригинальных, что стимулирует насыщение рынка популярными товарами по низким ценам, в результате чего ущерб несут не только корпорации, но и государства и общество в виде упущенных доходов от налогов, снижения инвестиционных возможностей. Ввиду исключительной распространенности контрафакта товаров законодательство всех стран предусматривает меры административно-уголовной ответственности к нарушителям, определенные еще Парижской конвенцией 1883 г.

Основная мера борьбы с контрафактной продукцией – наличие достаточной законодательной базы, предусматривающей различные уголовно-штрафные санкции за нарушение патентных, авторского и смежных прав. Важное значение имеет также применение сдерживающих мер по нераспространению контрафактной продукции. К этим мерам в ряде стран относят законодательное введение применения защитных идентификационных кодов и знаков для и маркировки произведений. Например, в странах Европейского союза экземпляры аудиовизуальных произведений и фонограмм перед выпуском маркируются защитными знаками, в противном случае их распространение или экспорт запрещены. Важной организационной мерой по предотвращению производства контрафактной продукции является создание эффективной системы коллективного управления авторскими и смежными правами. Эта система должна формировать оптимальные механизмы и быть связующим звеном между правообладателями и пользователями, что будет способствовать сокращению контрафакта.

Большая роль в борьбе с пиратством отводится правоохранительным органам. В ряде стран созданы специальные подразделения, основной функцией которых является борьба с нарушителями авторских и смежных прав. Им предоставлено право инициировать расследования и подавать иски в суд.

8.3 Досудебный порядок рассмотрения споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности

В гражданских кодексах стран с переходной экономикой устанавливаются основания для возникновения гражданских прав и обязанностей. В ст. 7 ГК РБ установлено, что гражданские права и обязанности возникают в результате создания произведения науки, литературы и искусства и иных результатов интеллектуальной собственности. Создание объектов авторского и смежных прав или государственная регистрация объектов промышленной собственности

ведет к возникновению прав у одних лиц, и обязанностей у других лиц. В числе этих обязанностей ст. 139 ГК РБ установлено, что использование результатов интеллектуальной деятельности может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя. Нарушение указанных требований рассматривается как нарушение 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 большинства объектов промышленной собственности возникает вследствие предоставления правовой охраны уполномоченным государственным органом в случаях и в порядке, предусмотренным законом. Для правовой охраны других объектов интеллектуальной собственности необходимо получение охранного документа (для изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений – патента; для топологий 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).

Притязание на права промышленной собственности в гражданском обороте вызывает необходимость разрешения споров и возражений:

- в связи с получением охранных документов;
- по поводу реализации прав авторов и правообладателей в гражданском обороте.

Действующим законодательством нашей страны установлено, что рассмотрение споров, возникающих в процессе использования объектов интеллектуальной собственности, может рассматриваться и в административном и судебном порядке. В административном порядке рассматриваются административные правонарушения. В соответствии со ст. 9.21 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях «незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов права промышленной собственности, а также сорта растений или топологии интегральных микросхем влекут наложение штрафа в размере от 20 до 50 базовых величин с конфискацией предмета административного нарушения или без конфискации, на индивидуального предпринимателя – до 100 базовых величин с конфискацией предмета административного нарушения или без конфискации, а на юридическое лицо – до 300 базовых величин с конфискацией предмета правонарушения или без конфискации.

Административный порядок рассмотрения споров относится к компетенции патентного органа, при котором, начиная с 1999 г, действует Апелляционный совет, созданный при Национальной центре интеллектуальной собственности. К компетенции совета относится рассмотрение жалоб и возражений и заявлений от физических и юридических лиц. В связи с реализацией прав на защиту в совет могут быть поданы жалобы: на решения предварительной экспертизы; на решение патентной экспертизы об отказе в выдаче патента на изобретение, промышленный образец, полезную модель, на решение экспертизы об отказе в регистрации товарного знака; на решение экспертизы по заявке на регистрацию наименования места происхождения товара, предоставления права пользования наименования места происхождения товара.

8.4 Судебный порядок рассмотрения споров в области интеллектуальной собственности

Судебная защита прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации участников гражданского оборота являются наиболее эффективными, о чем свидетельствует мировой опыт защиты. Во многих странах функционируют либо самостоятельные суды, либо соответствующие судебные инстанции в составе судов традиционных юрисдикций. Принимая этот факт и особенности осуществляемой судебной реформы, предусматривалось, начиная с 2000 г., создание специализированных судов. С учетом требований международных соглашений в Республике Беларусь была создана Судебная коллегия по патентным делам Верховного суда Республики Беларусь (далее – Коллегия), а с 2003 г. она стала рассматривать также споры по всем объектам интеллектуальной собственности, включая авторское право и смежные права. В настоящее время Коллегия является единственным в Республике Беларусь судебным органом, рассматривающим в первой инстанции гражданские дела по спорам в области интеллектуальной собственности.

В перечень рассматриваемых Коллегией споров входят: споры в области промышленной собственности: жалобы на решения Апелляционного совета, иски об установлении авторства, об установлении патентообладателя, о признании незаконным досрочное прекращение действие патента, о взыскании авторского вознаграждения, за использование рационализаторского вознаграждения, о расторжении лицензионного договора, о прекращении исключительного права и о взыскании убытков, о наложении штрафа в связи с незаконным применением товарного знака и др. Споры в области авторского права и смежных прав касаются: признания авторства, оспаривания авторства,

прекращения нарушения авторского права и смежных прав, взыскания авторского вознаграждения, взыскания компенсации в связи с нарушением авторских прав и др.

В гражданских кодексах стран с переходной экономикой устанавливаются основания для возникновения гражданских прав и обязанностей.

Наиболее опасные посягательства на авторские права, права на объекты промышленной собственности рассматриваются как преступления и влекут за собой уголовную ответственность. Уголовный кодекс Республики Беларусь содержит ряд статей, посвященных преступлениям против интеллектуальной собственности. УК РБ оперирует категорией «преступление», которым признается общественно опасное деяние, действия или бездействия, характеризующееся признаками, предусмотренными УК РБ и запрещенное им под угрозой наказания (ст. 11 УК РБ).

Уголовный кодекс предусматривает наказание за следующие опасные действия:

- присвоение авторства или принуждение к соавторству (ст. 201 УК РБ) (наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет);

- 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);

- незаконное использование деловой репутации (ст. 248 УК РБ);

- распространение ложной информации о товарах и услугах (ст. 250 УК РБ);

- дискредитация деловой репутации (ст. 249 УК РБ);

- коммерческий подкуп или шпионаж (ст. 254 УК РБ), разглашение коммерческой тайны (ст. 255 УК РБ).

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.

Согласно ст. 167 КоАП РБ, 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.

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.

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 авторского права 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.

Одним из наиболее распространенных типов судебных споров, связанных с нарушением исключительного права, охраняемого патентом или свидетельством, является промышленное или коммерческое использование объекта без разрешения патентообладателя. Эти действия означают нарушение имущественных прав. Использование изобретения, полезной модели, промышленного образца признается введением в гражданский оборот продукта, изготовленного с применением запатентованного изобретения, полезной модели, промышленного образца или изделия, содержащего запатентованный промышленный образец. За незаконное использование товарного знака, а также обозначений, сходных с ним до смешения для однородных товаров, владелец знака вправе потребовать:

- прекращения нарушения и возмещения причиненных убытков;
- удаления с товара или упаковки незаконно используемых товарных знаков;
- ареста или уничтожения товара, в отношении которых был применен товарный знак;
- наложение штрафа в размере стоимости товара или передачи его в пользу потерпевшей стороны.

В соответствии с Кодексом об административных правонарушениях (ст. 155-19 КоАП РБ) умышленное использование субъектами предпринимательства товарного знака, знака обслуживания, фирменного наименования, наименования места происхождения товаров, с применением предупредительной маркировки о товарном знаке, не зарегистрированном в Республике Беларусь, либо копирование промышленных образцов конкурента, влекущие смешения продукции (товаров, работ, услуг) влекут наложение штрафа с конфискацией этой продукции.

Уголовная ответственность за нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав предусмотрена Уголовным кодексом Республики Беларусь (ст. 201 и 248 УК РБ). Так, согласно указанным статьям кодекса присвоение авторства либо принуждение к соавторству, а также разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца до официальной публикации наказывается общественными работами, штрафом или исправительными работами. Незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав и объектов промышленной собственности, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение или сопряженное с получением дохода в крупном размере, наказываются общественными работами, или ограничением свободы на срок до 3 лет, или лишением свободы на срок до 2 лет.

Проблемы нарушения исключительных прав и их защиты в рыночном обороте регулируются также Законом Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в рамках которого незаконное использование или введение в гражданский оборот интеллектуальной собственности отнесено к формам недобросовестной конкуренции, которые подлежат пресечению в соответствии с нормами законодательства.

Одной из основных функций таможенных органов государств-членов ЕАЭС является обеспечение защиты прав на объекты интеллектуальной собственности в пределах своей компетенции. Таможенные органы каждого государства-члена ЕАЭС ведут свои национальные таможенные реестры объектов интеллектуальной собственности. Государственный таможенный комитет Республики Беларусь (далее – ГТК) ведет национальный таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности в соответствии с главой 44 Закона Республики Беларусь «О таможенном регулировании в Республике Беларусь» (далее – Закон). Для включения товарного знака или иного объекта интеллектуальной собственности (п. 2 ст. 251 Закона) в национальный реестр правообладателю или его представителю необходимо подать в ГТК заявление о принятии таможенными органами мер по защите прав на объект

интеллектуальной собственности. Срок защиты прав на объекты интеллектуальной собственности не может превышать двух лет со дня включения ОИС в национальный реестр и может продлеваться неограниченное количество раз, но каждый раз не более чем на два года.

В случае если при совершении таможенных операций, связанных с помещением под таможенные процедуры товаров, содержащих ОИС, включенные в национальный реестр, таможенным органом обнаружены признаки нарушения прав правообладателя на ОИС, срок выпуска таких товаров приостанавливается на 10 рабочих дней. После этого таможенный орган уведомляет декларанта и правообладателя о таком приостановлении, причинах и сроках приостановления. В течение установленного срока приостановления срока выпуска товаров (10 рабочих дней) правообладатель или его представитель может обратиться в уполномоченные органы (таможенные органы, органы внутренних дел, судебную коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь и др.) за защитой своих прав в соответствии с законодательством.

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.

Ответственность за нарушение прав на наименование места происхождения товара предусмотрена ст. 10 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.

С учетом положений международных соглашений и национального законодательства выделяют следующие меры защиты правообладателей на объекты интеллектуальной собственности:

1) административные меры (решения, выносимые Апелляционным советом Национального центра интеллектуальной собственности). К основным функциям Апелляционного совета НЦИС относят досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности; обеспечение прав заявителей, патентообладателей, владельцев товарного знака и знака обслуживания и других заинтересованных лиц при рассмотрении жалоб, возражений, заявлений; признание товарного знака общеизвестным;

2) судебное рассмотрение споров о нарушениях в сфере интеллектуальной собственности осуществляет Судебная коллегия по патентным делам Верховного суда Республики Беларусь. Данная Коллегия рассматривает дела по вопросам защиты авторского права и смежных прав, включая коллективное управление имущественными правами авторов; по спорам, связанным с получением охранных документов на объекты промышленной собственности и их действительностью, включая жалобы на решения Апелляционного совета НЦИС; по вопросам реализации прав авторов и патентообладателей объектов интеллектуальной собственности и другие;

3) пограничный (таможенный) контроль осуществляется посредством выявления нарушений при пересечении объектов интеллектуальной собственности таможенной границы Республики Беларусь. Правообладатель, имеющий информацию о возможном нарушении его прав на объект интеллектуальной собственности, содержащийся в перемещаемых через границу товарах, вправе подать заявление в Государственный таможенный комитет Республики Беларусь.

Таким образом, законодательством Республики Беларусь определяются следующие меры ответственности за нарушение прав на объекты интеллектуальной собственности в зависимости от способа их охраны:

1) Гражданско-правовой способ:

1.1 Гражданский кодекс Республики Беларусь, который оговаривает защиту исключительных прав на объекты авторского права в соответствии со статьей 11, 989, а также главой 25. Гражданско-правовая защита авторских прав включает:

- признание права интеллектуальной собственности;
- восстановление положения существовавшего, до нарушения прав;
- возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- взыскание дохода, полученного нарушителем;
- выплата компенсации от 10 до 50 000 базовых величин;

– изъятие экземпляров произведений, оборудования, материалов; – передача правообладателю контрафактных экземпляров произведений или их уничтожение;

– обязательная публикация о допущенном нарушении.

1.2 Закон Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания», ст. 29 которого (ответственность за незаконное использование товарного знака) предусматривает передачу товара, штраф равный стоимости товара владельцу товарного знака, арест, уничтожение товара;

2) *Административно-правовой способ:*

2.1 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях: ст. 9.21. Нарушение авторских, смежных, патентных прав предусматривает ответственность в виде штрафа от 20 до 300 базовых величин с конфискацией контрафактных экземпляров и оборудования или без конфискации.

3) *Уголовно-правовой способ:*

3.1 *присвоение авторства либо принуждение к соавторству* наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет;

3.2 *незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права* наказываются общественными работами, или штрафом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до двух лет;

3.3 *указанные действия совершенные повторно, либо группой лиц по предварительному сговору, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, либо повлекшие причинение ущерба в крупном размере* наказываются штрафом, или арестом на срок до шести месяцев, или ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок;

3.4 *незаконное использование ОИС после административного взыскания или сопряженное с доходом в крупном размере (более 500 базовых величин)* наказываются общественными работами или штрафом, или ограничением свободы до 3-х лет, или лишением свободы до 2-х лет;

3.5 *действия, совершенные повторно, группой лиц по сговору, либо должностным лицам, либо с ущербом в крупном размере* наказываются штрафом или арестом до 6 месяцев, или лишением свободы до 5 лет.

Тема 9 Государственное управление интеллектуальной собственностью

Цель занятия: изучить основы государственного управления интеллектуальной собственностью, получить представление о системе государственного управления интеллектуальной собственностью в целом, узнать о задачах и функциях отдельных органов управления интеллектуальной собственностью.

Структура занятия:

9.1 Специализированные органы государственного управления интеллектуальной собственностью.

9.2 Негосударственные органы управления интеллектуальной собственностью.

9.3 Неспециализированные органы государственного управления, осуществляющие управление интеллектуальной собственностью.

9.1 Специализированные органы государственного управления интеллектуальной собственностью

Основными институтами системы управления интеллектуальной собственностью являются Государственный комитет по науке и технологиям, судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь, Национальный центр интеллектуальной собственности, аккумулируемый на базе Республиканской научно-технической библиотеки патентный фонд, институт патентных поверенных, оценщики объектов интеллектуальной собственности, соответствующие отраслевые службы, а также подразделения на предприятиях.

Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь (ГКНТ) – республиканский орган государственного управления Республики Беларусь, обеспечивающий реализацию государственной политики в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности. На комитет возложены функции координации деятельности республиканских органов государственного управления, организаций в сфере охраны прав на объекты интеллектуальной собственности. Он обеспечивает контроль за исполнением законодательства Республики Беларусь по вопросам охраны прав на объекты интеллектуальной собственности. ГКНТ в соответствии с возложенными на него основными задачами разрабатывает и вносит в установленном порядке в Совет Министров Республики Беларусь предложения по вопросам правового и экономического регулирования отношений в сфере охраны прав на объекты интеллектуальной собственности. Данный комитет наделен правом в порядке,

предусмотренном законодательством Республики Беларусь, проводить переговоры и заключать международные соглашения с соответствующими органами иностранных государств и международными организациями, участвовать в работе этих органов и организаций, а также в международных мероприятиях по вопросам обеспечения охраны прав на объекты интеллектуальной собственности.

Организация, непосредственно обеспечивающая охрану прав на объекты интеллектуальной собственности и осуществляющая определенные законодательством функции патентного органа Республики Беларусь, является **Национальный центр интеллектуальной собственности (НЦИС)**. Он подчиняется Государственному комитету по науке и технологиям Республики Беларусь.

Перед НЦИС ставятся следующие *задачи*:

- разработка совместно с заинтересованными республиканскими органами государственного управления и другими государственными органами предложений по формированию и реализации государственной политики в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- участие в реализации единой государственной политики в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- осуществление контроля за соблюдением законодательства в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- обеспечение охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- обеспечение реализации законодательства в области коллективного управления имущественными правами;
- осуществление информационной и издательской деятельности в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- организация подготовки (переподготовки) и повышения квалификации специалистов в сфере интеллектуальной собственности;
- осуществление международного сотрудничества, обеспечение выполнения международных обязательств Республики Беларусь в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности;
- оказание содействия в пределах своей компетенции деятельности творческих союзов и иных общественных организаций.

НЦИС выполняет следующие *функции*:

- совместно с заинтересованными республиканскими органами государственного управления и другими государственными органами принимает участие в разработке мероприятий по реализации государственной политики в области охраны прав на объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания, топологии интегральных микросхем,

сорта растений), 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;

- в пределах своей компетенции 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 (патентов, свидетельств) на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, топологии интегральных микросхем, сорта растений, проводит экспертизу этих заявок, осуществляет государственную регистрацию указанных объектов, выдает охранные документы, в установленном порядке признает их недействительными, 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 при патентном органе жалоб, возражений и заявлений по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности и иным вопросам, отнесенным к компетенции данного совета в соответствии с законодательством;

- регистрирует лицензионные договоры, договоры уступки, договоры залога прав на объекты интеллектуальной собственности и другие договоры, которые подлежат регистрации в НЦИС в соответствии с законодательством, ведет государственный реестр таких договоров;

- разрабатывает предложения о видах, размерах и сроках уплаты патентных пошлин и сборов, а также об основаниях для освобождения от их уплаты, осуществляет контроль за правильностью уплаты патентных пошлин и сборов;

- организует разработку и использование эффективных технологических процессов экспертизы заявок на объекты промышленной собственности, подготовки официальных бюллетеней, выдачи охранных документов (патентов, свидетельств), регистрации договоров, ведения государственных реестров, учета и контроля уплаты патентных пошлин и сборов с использованием современных информационных технологий;

- обеспечивает в соответствии с законодательством функционирование коллективного управления имущественными правами авторов и иных обладателей авторского права и смежных прав;

– обеспечивает издание официальных бюллетеней, а также иных информационных и периодических изданий в соответствии с компетенцией НЦИС;

– организует подготовку (переподготовку) и повышение квалификации специалистов в сфере интеллектуальной собственности;

– осуществляет международное сотрудничество и обеспечивает выполнение международных обязательств Республики Беларусь, отнесенных к компетенции Центра, представляет Республику Беларусь во Всемирной организации интеллектуальной собственности и других специализированных международных организациях, осуществляет международный обмен патентной документацией и информацией;

– 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, а также контроль за выполнением патентными поверенными требований, предъявляемых к их деятельности, ведет государственный реестр патентных поверенных;

– выполняет иные функции, предусмотренные законодательством.

При НЦИС действует специализированный орган, осуществляющий досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности объектов права промышленной собственности в Республике Беларусь – **Апелляционный совет**. В функции данного органа входит рассмотрение:

– жалоб на решения, принятые по результатам экспертиз (предварительной, патентной, экспертизы заявки на выдачу патента на полезную модель, экспертизы заявленного на регистрацию в качестве товарного знака обозначения и пр.) или на решение об отказе в предоставлении права пользования зарегистрированным наименованием места происхождения товара;

– возражений против выдачи патента на изобретение (полезную модель, промышленный образец, сорт растения), предоставления правовой охраны товарному знаку, регистрации наименования места происхождения товара, выдачи свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара;

– заявлений о признании товарного знака или обозначения, используемого в качестве товарного знака, общеизвестным в Республике Беларусь товарным

знаком, о прекращении правовой охраны общеизвестного в Республике Беларусь товарного знака, о прекращении действия регистрации наименования места происхождения товара, о прекращении действия свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара.

Жалобы рассматриваются на заседании коллегии Апелляционного совета в течение одного месяца, возражения и заявления – в течение шести месяцев с даты их поступления в НЦИС. Участниками рассмотрения жалоб, возражений, заявлений могут быть: лицо, подавшее жалобу, возражение, заявление, обладатель оспариваемого патента, регистрации, свидетельства, их представители. Неявка любого из участников рассмотрения жалобы, возражения или заявления, надлежаще уведомленных о дате и месте проведения заседания коллегии, не является препятствием к их рассмотрению. В течение пяти рабочих дней с даты принятия решения по жалобе, в течение двух месяцев с даты принятия решения по возражению или заявлению Апелляционным советом подготавливается решение, содержащее мотивировочную часть, и его копия направляется участникам рассмотрения жалобы, возражения или их представителям.

Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь – специализированная коллегия, рассматривающая споры, вытекающие из применения законодательства, регулирующего имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности.

В перечень рассматриваемых судебной коллегией споров входят: споры в области промышленной собственности (жалобы на решения Апелляционного совета при патентном органе; иски об установлении авторства на объект промышленной собственности; об исключении лица из состава авторов объекта промышленной собственности; об установлении патентообладателя и признании изобретения, полезной модели служебными; о признании незаконным досрочного прекращения действия патента, восстановлении его действия и установлении патентообладателя; о досрочном прекращении действия регистрации товарного знака; об отказе в признании предложения рационализаторским и аннулировании рационализаторского предложения; о взыскании авторского вознаграждения; о взыскании вознаграждения за использование рационализаторского предложения; о взыскании вознаграждения по лицензионному договору; о расторжении лицензионного договора; о признании недействительным одностороннего расторжения лицензионного договора; о признании договора на использование объекта промышленной собственности недействительным; о прекращении нарушения исключительного права и взыскании убытков, причиненных незаконным использованием объекта

промышленной собственности; о наложении штрафа в связи с незаконным применением товарного знака; о возмещении убытков и компенсации морального вреда; о пресечении нарушений прав на фирменные наименования и товарные знаки в сети Интернет, в том числе в доменном имени и др.) и споры в области авторского права и смежных прав: иски о признании авторства; об оспаривании авторства; об исключении из состава авторов; о прекращении нарушения авторского права и смежных прав; о взыскании компенсации в связи с нарушением авторского права; о взыскании авторского вознаграждения; о взыскании компенсации морального вреда в связи с нарушением смежных прав; о взыскании ущерба; о взыскании полученного дохода вследствие нарушения авторского права; о компенсации морального вреда в связи с нарушением личных неимущественных прав и др.). В коллегии подлежат рассмотрению жалобы на решения Апелляционного совета при патентном органе о признании либо отказе в признании товарного знака общеизвестным на территории Республики Беларусь; а также жалобы на решения Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь о признании действий по регистрации товарных знаков и знаков обслуживания актами недобросовестной конкуренции.

Республиканская научно-техническая библиотека (РНТБ) – подведомственная Государственному комитету по науке и технологиям Республики Беларусь организация, выполняющая в республике функцию единственного общедоступного государственного хранилища патентных документов. РНТБ располагает обширными информационными ресурсами, представляющими комплекс научно-технических документов, предназначенный для обеспечения информационных потребностей специалистов научно-технической сферы республики на всех этапах инновационной деятельности: от формирования идеи до создания и внедрения новой научно-технической продукции. Миссия РНТБ – содействие развитию научно-технической сферы Республики Беларусь посредством обеспечения максимального доступа к собственным, республиканским и международным информационным ресурсам пользователей всех регионов Беларуси.

Фонды РНТБ и областных филиалов РНТБ в Бресте, Витебске, Гомеле, Гродно и Могилеве, общим объемом более 51 млн. экз. документов, планомерно комплектуются на протяжении трех десятилетий и включают патентные документы, нормативно-технические документы по стандартизации, промышленные каталоги, а также отечественную и зарубежную литературу по технике, технологиям, экономике промышленности и смежным отраслям. Фонды РНТБ включают издания на бумаге, микроносителях, электронных носителях, а также ресурсы глобальной информационной сети Интернет. Электронный каталог РНТБ содержит около 600 тыс. записей, актуализируется

в текущем режиме и отражает объединенные фонды РНТБ и пяти областных филиалов. Свободный доступ к ресурсам предоставляется в специализированных читальных залах, Информационном центре по устойчивому развитию, в Интернет-центрах РНТБ в Минске и областных филиалах РНТБ. Фонд патентных документов РНТБ – часть государственного ресурса научно-технической информации, предназначенная для информационного обеспечения государственной политики в области охраны промышленной собственности. Фонд патентных документов составляет более 95 % общего объема фонда библиотеки и является единственным универсальным патентным фондом на территории Республики Беларусь, предоставляющим патентную документацию 45 стран и 4 международных организаций.

9.2 Негосударственные органы управления интеллектуальной собственностью

С целью представительства физических и юридических лиц перед патентным органом Республики Беларусь функционирует институт патентных поверенных. В качестве **патентного поверенного** может быть аттестовано и зарегистрировано дееспособное физическое лицо, которое имеет постоянное место жительства в Республике Беларусь, высшее естественнонаучное, техническое или юридическое образование и не менее чем четырехлетний опыт практической работы в области охраны и реализации прав на объекты промышленной собственности. Кроме того, патентный поверенный должен обладать необходимым в области охраны и реализации прав на объекты промышленной собственности знанием нормативных правовых актов Республики Беларусь, международных договоров в объеме, определяемом патентным органом, и соответствующими навыками их практического применения, подтвержденными результатами квалификационного экзамена. Патентный поверенный представляет интересы доверителей по вопросам охраны и реализации прав на объекты промышленной собственности перед патентным органом, иными государственными органами и организациями; дает доверителям консультации и разъяснения по вопросам, связанным с охраной и реализацией прав на объекты промышленной собственности; оказывает услуги по оформлению и подаче заявок на получение охранных документов на объекты промышленной собственности; оказывает услуги при патентовании объектов промышленной собственности за рубежом; представляет интересы доверителей при распоряжении правами на охраняемые объекты промышленной собственности, в том числе при уступке и передаче имущественных прав на данные объекты; оказывает услуги по вопросам оспаривания охранных документов на объекты промышленной собственности; выполняет работы и

оказывает услуги по проведению патентных исследований, включая проверку на патентную чистоту и охраноспособность результатов интеллектуальной деятельности, подготовке соответствующих заключений для физических и юридических лиц; в установленном порядке оказывает иные услуги, связанные с охраной и реализацией прав на объекты промышленной собственности.

Оценку стоимости объектов интеллектуальной собственности проводят специализированные оценщики. **Оценщики объектов интеллектуальной собственности** – аттестованные в установленном порядке физические лица, проводящие независимую оценку объектов интеллектуальной собственности лично как индивидуальные предприниматели либо в качестве работников юридического лица или индивидуального предпринимателя – исполнителя оценки.

Белорусское общество изобретателей и рационализаторов (БОИР) – республиканское общественное объединение, осуществляющее организационное руководство и нормативно-методическое обеспечение рационализаторской деятельности в республике. Данное общественное объединение осуществляет свою деятельность с 1990 года и объединяет в 630 первичных организациях свыше 66 тысяч членов общества.

БОИР является общественной творческой организацией, объединяющей на демократической и добровольной основе изобретателей, рационализаторов, самодеятельных авторов и других граждан, участвующих в техническом творчестве и содействующих его развитию. Основными целями деятельности БОИР являются:

- развитие технического творчества изобретателей, рационализаторов, самодеятельных авторов, граждан республики;
- оказание материально-технической, научной, финансовой, информационной, консультационной, методической и правовой помощи членам БОИР, предприятиям, организациям всех форм собственности в развитии творческой деятельности;
- защита прав изобретателей, рационализаторов, профессиональных интересов и прав работников по рационализации и патентных служб.

В рамках нормативно-методического обеспечения в республике изобретательской и рационализаторской деятельности Республиканским советом БОИР разработано более двадцати методических рекомендаций, разъяснений и указаний, касающихся применения на местах нормативно-правовой базы в сфере изобретательства и рационализации. Республиканским, областными, городскими советами общества проводятся мероприятия по оказанию практической помощи новаторам, предприятиям, организациям, министерствам, госкомитетам, другим центральным органам в вопросах

развития технического творчества, защите прав изобретателей и рационализаторов.

Исходя из значимости изобретательской и рационализаторской деятельности в соответствии с поручением Президента Республики Беларусь стране установлены государственные награды: почетные звания «Заслуженный изобретатель Республики Беларусь» и «Заслуженный рационализатор Республики Беларусь», учрежден профессиональный праздник «День изобретателя и рационализатора» – последняя суббота июня.

9.3 Неспециализированные органы государственного управления, осуществляющие управление интеллектуальной собственностью

Помимо специализированных органов государственного, рассмотренных выше (ГКНТ, НЦИС, Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь и пр.), ряд государственных органов в процессе выполнения своих функций также осуществляет управление интеллектуальной собственностью.

В частности, дела об административных правонарушениях в сфере интеллектуальной собственности (ст. 9.21 Кодекса об административных правонарушениях «Нарушение авторского права, смежных прав и права промышленной собственности предусмотренных статьями») рассматриваются единолично **судьей районного (городского) суда**. Составлять протоколы об административных правонарушениях в сфере интеллектуальной собственности уполномочены: **органы внутренних дел, органы Комитета государственного контроля Республики Беларусь, а также таможенные органы.**

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (МАРТ) осуществляет контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, в том числе в сфере недобросовестной конкуренции, выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по противодействию недобросовестной конкуренции. В декабре 2016 г. в МАРТ создана и активно работает постоянная Комиссия по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства. Комиссия состоит из 16 членов под председательством Министра. Основной задачей Комиссии является установление факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства на основании рассмотренных обращений о нарушении антимонопольного законодательства. В рамках заседания Комиссия в соответствии с возложенными на нее задачами: изучает представленные материалы, указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства; оценивает полученные документы и сведения на предмет содержания в них информации, имеющей

значение для установления факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства; определяет нормы антимонопольного законодательства, которые подлежат применению; определяет факт наличия (отсутствия) антимонопольного законодательства.

По результатам заседания Комиссия принимает одно из следующих решений: о наличии факта нарушения антимонопольного законодательства, об отсутствии факта нарушения антимонопольного законодательства либо о необходимости дополнительного изучения обстоятельств, имеющих значение для принятия решения о наличии (отсутствии) факта нарушения антимонопольного законодательства. Решение Комиссии является прямым основанием для составления протокола об административном правонарушении. Составляется протокол об административном правонарушении и направляется для рассмотрения в суд должностным лицом антимонопольного органа.

В 2018 г. в МАРТ поступило 185 обращений о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссией рассмотрено 96 дел, по 20 делам установлен факт наличия нарушения антимонопольного законодательства Республики Беларусь. Среди установленных в 2018 г. нарушений самые распространенные – недобросовестная конкуренция (52% от общего количества нарушений).

Меры по защите прав на объекты интеллектуальной собственности **принимаются таможенными органами**. Они осуществляют контроль за перемещением товаров, включенных в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности. На основании заявлений правообладателей объекты интеллектуальной собственности включаются таможенными органами в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности после уплаты таможенных сборов. Если при совершении таможенных операций, связанных с помещением под таможенные процедуры товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, включенных в таможенный реестр, обнаружены признаки нарушения прав интеллектуальной собственности, выпуск таких товаров приостанавливается. Таможенный орган уведомляет правообладателя или лиц, представляющие их интересы, о таком приостановлении, причинах и сроках приостановления. По истечении срока приостановления выпуска товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, выпуск таких товаров возобновляется, за исключением случаев, когда таможенному органу представлены документы, подтверждающие изъятие товаров, наложение на них ареста либо их конфискацию.

II ПРАКТИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ

Тема 1 Интеллектуальная собственность как объект управления

Цель занятия: изучить основные понятия, научиться классифицировать объекты интеллектуальной собственности.

Вопросы для обсуждения

- 1 Что представляет собой интеллектуальная собственность?
- 2 Что стало предпосылкой становления института защиты интеллектуальной собственности?
- 3 Кто является субъектами права интеллектуальной собственности?
- 4 Раскройте значение интеллектуальной собственности для развития общества и государства.
- 5 Для чего предприятию необходима защита прав интеллектуальной собственности?
- 6 Как предприятие может использовать объекты интеллектуальной собственности?
- 7 Перечислите и раскройте сущность функций интеллектуальной собственности?
- 8 Поясните роль государства в управлении интеллектуальной собственностью?
- 9 Начертите схему классификации объектов интеллектуальной собственности.
10. Какие объекты интеллектуальной собственности регулируются правом промышленной собственности?
- 11 Что входит в институциональную систему государственного управления интеллектуальной собственностью?
- 12 Назовите основные нормативные правовые акты в сфере регулирования права интеллектуальной собственности.
- 13 Приведите примеры наиболее значимых изобретений.
- 14 Как защита интеллектуальной собственности влияет на культурное развитие общества?

Задание 1

Определите, к какому виду объектов интеллектуальной собственности относятся следующие объекты, и какие права имеет автор данных объектов:

а) гражданин Н. разработал новую уникальную компьютерную программу, позволяющую отслеживать местонахождение ноутбука в случае его хищения;

- б) фермер А. вырастил новый сорт растения, скрестив несколько уже существующих сортов;
- в) гражданин Р. создал сверхпрочную многогранную, с элементами декора и удобную для переноса упаковку для торта;
- г) гражданин С. разработал специальный состав (утепляющий материал) и строение, а также сам объект – шорты противопростудные;
- д) гражданин П. подал заявку в организацию в сфере ИС с целью признания прав на результат своей интеллектуальной деятельности;
- е) гражданин В. написал статью о строении и химическом составе «черной дыры» в космическом пространстве и опубликовал в журнале «Science»;
- ж) предприятие пищевой промышленности «Коска» разработало уникальную технологию производства турецкой халвы на основе старинных турецких рецептов;
- з) вновь созданное юридическое лицо получило документ о государственной регистрации на ООО «Титан-МЛ»;
- и) на товарах, выпускаемых в Туле, проставляется обозначение «Тульский пряник»;
- к) ОАО «Интеграл» производит микросхемы для телевизионного и холодильного оборудования;
- л) гражданка И. открыла Интернет-магазин по продаже детской одежды и зарегистрировала сайт Интернет-магазин под адресом www.child.shop.by;
- м) работник ОАО «МТЗ» предложил руководителю подразделения, в котором работает, новый способ сборки оборудования, позволяющий обеспечить экономию времени и энергетических ресурсов;
- н) группа ученых НИИ создали робота, осуществляющего всю работу по уборке дома и способного вести диалог с владельцем на наиболее типичные темы;
- о) объект относится к авиационной и машиностроительной промышленности и может быть использовано при создании деталей из конструкционных материалов, в частности антенных обтекателей ракет, работающих кратковременно при температуре до 900°С без изменения радиотехнических характеристик;
- п) коллектив ученых Федерального государственного унитарного предприятия «Обнинское научно-производственное предприятие «Технология» (RU)» после многолетних исследований представил на научной конференции композиционный материал на основе диоксида кремния;
- р) на товарах, относящихся к классу молочной продукции, произведенной в Республике Беларусь, проставляется обозначение «Сделано в Беларуси»;

с) известный исполнитель К. передал радиостанции для запуска в эфире диск, содержащий обработанную запись песни, исполненной К. и написанной по заказу К. известным автором и композитором Р;

т) телеканал СЗ выпустил в эфир новый телепроект для любителей путешествий под названием «Вокруг света»;

у) группа ученых разработала лекарственный препарат, замедляющий процессы старения человека.

Задание 2

Для каждого из следующих примеров укажите объект или область права интеллектуальной собственности:

а) новый способ обработки молока в целях максимального уменьшения количества жира в сырье, но с охранение вкусовых качеств;

б) предприятие изготавливает продукцию, основные свойства которой полностью зависят от состава почвы;

в) в целях корректировки стратегии развития компания проводит целевые маркетинговые исследования отдельных сегментов рынка, а также предпринимает определенные шаги по сохранению в тайне списка клиентов;

г) магистрант подготовил реферат по дисциплине «Основы управления интеллектуальной собственностью»;

д) предприятие производит продукцию, качество и основные свойства которой зависят от состава почвы;

е) прокат новой компьютерной программы;

ж) фирма предполагает предпринять определенные меры, чтобы ее логотип не мог быть использован конкурентами по бизнесу.

Дайте развернутые ответы на следующие вопросы

1 В чем заключается влияние интеллектуальной собственности и ее защиты на *научно-техническое* развитие общества?

2 В чем заключается влияние интеллектуальной собственности и ее защиты на *промышленное* развитие общества?

3 В чем заключается влияние интеллектуальной собственности и ее защиты на *социально-экономическое* развитие общества?

4 В чем заключается влияние интеллектуальной собственности и ее защиты на *культурное* развитие общества?

5 Каким образом осуществляется процесс управления интеллектуальной собственностью государством?

6 Как субъекты хозяйствования осуществляют управление интеллектуальной собственностью?

Тестовые задания

1 Объект ИС – это ...

- а) материализованный результат материализованного по своей природе мыслительного процесса;
- б) нематериализованный результат нематериализованного по своей природе мыслительного процесса;
- в) нематериализованный результат материализованного по своей природе мыслительного процесса;
- г) материализованный результат нематериализованного по своей природе мыслительного процесса.

2 Способность получать, хранить, преобразовывать и выдавать информацию, вырабатывать новые знания, принимать рационально обоснованные решения, формулировать цели и контролировать деятельность по их достижению, оценивать ситуации, возникающие в окружающем мире – это ...

- а) дедукция;
- б) собственность;
- в) интеллект;
- г) слух.

3 Право собственности на вещь обычно сводится к трем правомочиям:

- а) права закупки, продажи, утилизации;
- б) права закупки, продажи, распоряжения;
- в) права владения, пользования, распоряжения;
- г) права закупки, владения, пользования.

4 Интеллектуальная собственность – это...

- а) вещные права на результаты интеллектуальной деятельности;
- б) исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности;
- в) права, гарантированные Конституцией.

5 Для получения права на охрану идеального результата мыслительной деятельности его нужно:

- а) материализовать;
- б) предъявить работодателю;
- в) продать.

6 К функциям ИС относятся:

- а) правовая;
- б) судебная;

- в) таможенная;
- г) товарная;
- д) рекламная.

7 Что означает понятие «интеллектуальное рейдерство»?

- а) захват чужой ИС;
- б) покупка объектов ИС;
- в) мозговой штурм;
- г) уступка прав ИС.

8 Какие нормативно-правовые акты Республики Беларусь регулируют правоотношения в области защиты прав объектов интеллектуальной собственности?

- а) Закон Республики Беларусь «О правовой охране топологий интегральных микросхем»;
- б) Закон Республики Беларусь «О патентах на сорта растений»;
- в) Закон Республики Беларусь «О правовой охране компьютерных систем и баз данных»;
- г) Закон Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания».

9 Авторское право распространяется на произведения, существующие в объективной форме, а именно:

- а) письменной;
- б) устной;
- в) звуко- или видеозаписи;
- г) изображения;
- д) объемно-пространственной; б) в мыслительной форме.

10. Договор, согласно которому сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации, предоставляет другой стороне разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности, называется:

- а) договор купли-продажи;
- б) лизинговый договор;
- в) лицензионный договор;
- г) договор франчайзинга.

Тема 2 Основы правового регулирования авторского права и смежных прав

Цель занятия: научиться анализировать законодательство в области авторского и смежных прав.

Вопросы для обсуждения

- 1 Каковы были предпосылки для возникновения авторского права?
- 2 Какие условия предоставления защиты результатов творческой деятельности со стороны государства?
- 3 Какие виды объектов авторского права выделяет законодательство?
- 4 Что такое производное произведение?
- 5 Дайте определение автору.
- 6 В чем принципиальное отличие личных неимущественных от имущественных прав?
- 7 Что такое исключительное право на произведение?
- 8 Каков срок действия авторского права?
- 9 Что такое служебное произведение и в чем заключаются особенности его регулирования как объекта авторского права?
- 10 Перечислите субъектов и объекты смежных прав.
- 11 Назовите случаи свободного использования объектов авторского права и смежных прав.
- 12 Какова основная задача коллективного управления имущественными правами?

Задача 1

Семен Жупанов написал рассказ о своем детстве, используя отдельные эпизоды из жизни граждан хутора, в котором проживал и сам Жупанов. Он назвал свой рассказ «Река времени» и направил его в редакцию газеты «Заря», которая издавалась в областном центре. Рассказ был отредактирован редактором газеты Мамичевой и напечатан в очередном номере газеты. Однако автором статьи значился не Семен Жупанов, а Ж. Семенов. Жупанов заявил редактору протест и потребовал восстановить его настоящее имя и фамилию. Мамичева ответила Жупанову, что она не может этого сделать, так как фамилия Жупанов является неблагозвучной и это отрицательно повлияет на репутацию журнала, а Ж. Семенов – это его, Жупанова, псевдоним.

Жупанов не согласен с тем, что его статья опубликована не под его собственным именем, и считает, что его авторские права грубо нарушены. Он обратился в юридическую консультацию с просьбой разъяснить ему, имеет ли

он право обжаловать действия Мамичевой, а если имеет, то в какой орган он должен обратиться за защитой своих прав. Дайте консультацию Жупанову.

Задача 2

Известная эстрадная певица во время гастролей в одном из городов Поволжья обнаружила кафе, в названии которого было использовано ее собственное имя. Не зная, как на это следует реагировать, певица обратилась в юридическую консультацию со следующими вопросами:

1 Могут ли третьи лица использовать ее имя без ее согласия?

2 Что составляет содержание ее права на имя и как она может защитить это право?

Дайте ответы на эти вопросы, опираясь на законодательство.

Задача 3

Пенсионер Иванов в течение нескольких месяцев посещал ресторан «Сено» в Москве, где выдавал себя за известного русского писателя и общественного деятеля Никулина. При этом он раздавал автографы, заказывал музыку, громогласно объявлял о том, как он пострадал от репрессий и в настоящее время нуждается в жилье.

Писатель Никулин обратился в коллегия адвокатов с вопросом: нарушены ли его авторские права, и какие способы их защиты можно использовать в данной ситуации? Какой следует дать ответ на поставленный вопрос?

Задача 4

Петрухин опубликовал монографию на русском языке. С разрешения Петрухина Норбеков перевел произведение на татарский язык и опубликовал в журнале, издающемся в Казани на татарском языке. Васильков перевел произведение на чувашский язык и опубликовал его в Чувашии, указав автора (Петрухина) и свою фамилию как переводчика. Норбеков считает, что его авторское право на осуществленный перевод грубо нарушено. Он намерен обратиться в суд с иском о признании перевода недействительным.

Имеет ли Норбеков авторские права? Должен ли был Васильков получить согласие на перевод у Норбекова? Может ли Норбеков запретить Василькову использовать оригинальное произведение?

Задача 5

Никулин опубликовал в немецком журнале статью на немецком языке. Горбенко, находясь в командировке в Германии, прочел ее. Статья ему понравилась, и он решил перевести ее на русский язык. В связи с этим у Горбенко возникли вопросы:

- 1 Нужно ли получить разрешение Никулина на перевод статьи?
- 2 Будет ли переведенная статья производным произведением?

Задача 6

Участник Великой Отечественной войны К.Л. Чекалов, проживающий на х. Сыроевском Суровикинского района Волгоградской области, в 1990 г. написал повесть «За победу», в основу которой легли его воспоминания о боях за освобождение Сталинграда, однако опубликовать повесть ему не удалось. Чекалов хранит у себя рукопись повести.

В 2000-м г. историк С.А. Плакидин написал и опубликовал очерк о тех же событиях. Действие в повести Чекалова и очерке Плакидина происходило в одних и тех же местах, вблизи военного Сталинграда.

Знакомый Чекалова Ульянов, которому Чекалов поведал о своей беде, посоветовал последнему обратиться в суд с иском о лишении Плакидина права авторства на его очерк, поскольку первенство на это произведение, по его мнению, принадлежит Чекалову.

Чекалов обратился к адвокату с просьбой оформить исковое заявление. К просьбе приобщил рукопись своей повести.

Выступая в качестве адвоката, дайте мотивированный ответ на просьбу Чекалова.

Задача 7

Свидетель сфотографировал произошедшее ДТП и поместил фотографию с его изображением в сети Интернет. Позже эта фотография появилась на рекламном щите ресторана, возле которого произошло ДТП, с надписью, рекламирующей данный ресторан. С автором фотографии это согласовано не было.

Будут ли в рассматриваемой ситуации нарушены права автора фотографии? Если да, то какие?

Задача 8

Сотрудником НИЭИ Министерства экономики старшим научным сотрудником по заданию нанимателя была написана статья. Тема статьи идентична тематике исследования, проводимого сотрудником в рамках выполнения трудовых обязанностей.

Имеет ли право научный сотрудник опубликовать статью, написанную по заданию нанимателя, без уведомления последнего по своему усмотрению? Изменится ли ответ в случае, если тема статьи не связана с тематикой исследования, проводимого сотрудником в рамках выполнения трудовых обязанностей?

Задача 9

Программист в организации использует для написания нового программного продукта нелицензионную версию другой программы. Новая программа будет использована в деятельности организации.

Будут ли в рассматриваемой ситуации нарушены имущественные права на перерабатываемую компьютерную программу? Какие именно? Является ли описанная переработка компьютерной программы ее адаптацией для обеспечения ее совместной работы с другими программами?

Задача 10

На сцене одного из белорусских театров регулярно осуществляется показ спектакля по поэме Н.В. Гоголя «Мертвые души» на белорусском языке. Для создания исторического образа спектакля сцена оформлена декорациями, артисты одеты в соответствующие костюмы, а все действие сопровождается аранжированной музыкой, написанной специально для спектакля и исполняемой при помощи технических средств.

Назовите объекты авторского права и смежных прав, используемые во время показа спектакля. Назовите оригинальные и производные произведения, используемые во время показа спектакля. Назовите условия, при которых использование объектов авторского права и смежных прав при показе спектакля будет являться правомерным.

Задача 11

Белорусский театр заключил договор о написании музыки к одному из спектаклей. После предоставления партитуры стало очевидным, в ней содержатся отрывки музыкальных произведений, а также и иных авторов. Композитор настаивает на оригинальности своей музыки. Театр оспаривает это заявление.

- 1 Какие произведения относятся к оригинальным?
- 2 Чем оригинальные произведения отличаются от производных?
- 3 Кто прав в данной ситуации?

Тестовые задания

1 Какому критерию должно соответствовать произведение для получения правовой защиты?

- а) оригинальность;
- б) высокое художественное качество;
- в) отображение реальности, интересное изложение.

2 Определите, какие права автора произведения литературы, науки, искусства, компьютерных программ и баз данных могут передаваться по наследству и на основании договора:

- а) личные неимущественные права;
- б) имущественные права

3 В течении какого периода времени охраняются имущественные права авторов в Республике Беларусь?

- а) бессрочно;
- б) в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти;
- в) в течение 50 лет с момента передачи рукописи в издательство;
- г) в течение 75 лет с момента создания произведения литературы, науки, искусства и баз данных.

4 Распределите права автора произведения литературы, науки, и искусства, компьютерных программ и баз данных в таблице:

- а) право на имя;
- б) право на распространения произведения;
- в) право на защиту репутации;
- г) право на авторство;
- д) право на импорт произведения;
- е) право на обнародование;
- и) право на прокат произведения;
- к) право на получение вознаграждения.

5 Что не относится к объектам авторского права?

- а) литературные произведения;
- б) изобретения;
- в) фотографии;
- г) формула кока-колы;
- д) частные письма;
- е) полезная модель;
- и) внешний вид смартфона;
- к) товарный знак;
- л) компьютерные программы;
- м) архитектурное решение 1-го корпуса БНТУ.

6 Смежные права связаны с:

- а) авторским правом;
- б) патентным правом;
- в) правом собственным;
- г) обязательственным правом.

7 Для возникновения смежных прав:

- а) необходимо произвести их регистрацию в уполномоченном органе;

- б) удостоверить у нотариуса фактическое создание объекта смежных прав;
- в) следует пройти экспертизу и получить документ, удостоверяющий смежные права;
- г) формальные требования соблюдать не требуется.

8 Представьте, что Вы создали произведение литературы или написали стихи. Какие шаги необходимо предпринять для обеспечения правовой охраны и защиты Ваших прав на результаты вашего творчества?

9 В чем заключается цель коллективного управления авторскими правами? Как организации, осуществляющие коллективное управление авторскими правами, способствуют борьбе с пиратством?

Деловые игры

Разыграйте судебный процесс по рассмотрению одного из приведенных ниже гражданских дел по иску о нарушении прав промышленной собственности. Выберите судью, истца, ответчика, адвоката и модератора. Модератор зачитывает суть искового заявления. Истец и ответчик по очереди аргументируют свои позиции. Судья в процессе слушания задает уточняющие вопросы, выносит решения, поясняя его со ссылками на нормативно-правовые акты.

Гражданское дело №1.

Истец ИП К. в исковом заявлении суду указал, что является автором и обладателем исключительных прав на произведения скульптуры «Рыбак с сомом» и въездного знака в г. М., включающего композицию в виде лодки с парусом, рыбака со щукой и замка «М.». Данные скульптуры были созданы им по договорам, заключенным с УП «М. ЖКХ» 28 апреля 2011 г. и 2 февраля 2012 г. соответственно, и переданы последнему по актам сдачи-приемки выполненных работ. Имущественные авторские права на данные произведения по указанным договорам заказчику не передавались.

В 2013 году ООО «Т.М. и К» по заказу РУП «Б.» был издан и распространен на территории Республики Беларусь телефонный справочник «М.-2013», на обложке которого без его, истца, согласия размещены изображения двух вышеназванных произведений скульптуры. По его, истца, мнению, ответчики – РУП «Б.» и ООО «Т.М. и К» своими действиями, связанными с бездоговорным использованием произведений скульптуры, нарушили его исключительные авторские права: ООО «Т.М. и К» – на воспроизведение и распространение произведений; РУП «Б.» – на распространение произведений.

Ссылаясь на указанные обстоятельства, истец просил взыскать с каждого из ответчиков в свою пользу компенсацию в размере ста пятнадцати базовых

величин, а также взыскать судебные расходы по уплате государственной пошлины и услуг адвоката.

В судебном заседании истец и его представитель исковые требования поддержали в полном объеме, дав суду объяснения, аналогичные доводам, изложенным в заявлении суду.

Представитель ответчика РУП «Б.» иск не признал, указав суду, что РУП «Б.» не предоставлял ООО «Т.М. и К» фотографий с изображением скульптур для их размещения на обложке справочника. По условиям заключенного между РУП «Б.» и ООО «Т.М. и К» 20 апреля 2011 г. договора N 386 РУП «Б.» предоставил ООО «Т.М. и К» на возмездной основе неисключительное право на одноразовое использование в печатном издании – телефонном справочнике базы данных абонентов М. района. Макет справочника согласовывал лишь в части соблюдения исключительного права РУП «Б.» на использование в печатном издании принадлежащих ему базы данных, информационно-справочного материала о деятельности и оказываемых услугах РУП «Б.», а также комбинированного знака обслуживания «Б.». В соответствии с п. 2.4.1 договора ООО «Т.М. и К» вправе было размещать в указанном справочнике материалы по своему усмотрению и обязано нести ответственность за все допущенные нарушения законодательства в этой части.

Представители ответчика ООО «Т.М. и К», не оспаривая фактов использования изображений скульптур на обложке печатного издания и его распространения, иск не признали, пояснив суду, что в соответствии с условиями вышеназванного договора N 386 от 20 апреля 2011 г. РУП «Б.» обязался предоставить издательству материалы для их размещения на лицевой обложке телефонного справочника; согласовывал оригинал-макет этого издания, поэтому, по их мнению, ответственность за несоблюдение авторских прав по опубликованным материалам лежит на РУП «Б.». Кроме того, просили отказать истцу в удовлетворении иска, поскольку указанные скульптуры были созданы истцом по заказу и за счет средств УП «М. ЖКХ» и переданы по актам в собственность заказчика, в связи с чем истец утратил исключительные права на произведения. Также данные скульптуры установлены и постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения; на обложке телефонного справочника «М.-2013» изображения скульптур не являются основными объектами воспроизведения, поэтому могли использоваться без согласия правообладателя. По их, представителей ответчика, мнению, опубликование на обложке телефонного справочника фотографий видов г. М., включая изображения указанных скульптур, нельзя признать коммерческим использованием произведений, так как эти изображения использованы в составе информационно-справочного издания, а не в виде открыток, календарей. Макет

телефонного справочника был согласован с М. райисполкомом, который дал согласие на использование указанных изображений.

Представитель третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, на стороне ответчиков – УП «М. ЖКХ» пояснила суду, что указанные скульптуры были созданы по заказу и за счет средств УП «М. ЖКХ» и являются его собственностью, однако истец не утратил исключительные права на данные произведения, так как эти права по договорам УП «М. ЖКХ» не предоставлял. Полагала необходимым истцу в иске отказать, поскольку скульптуры постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения, на обложке телефонного справочника «М.-2013» их изображения не являются основными объектами воспроизведения, поэтому могут использоваться без согласия правообладателя.

Решением Верховного Суда Республики Беларусь от 31 января 2014 г. иск удовлетворен частично исходя из следующего.

В соответствии со [ст. 987](#) Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации существует независимо от права собственности на материальный объект, в котором такой результат или средство индивидуализации выражены.

Согласно [подп. 5 п. 1 ст. 993](#) ГК произведения скульптуры являются объектами авторского права и относятся к произведениям изобразительного искусства.

В соответствии с [п. 7 ст. 32](#) Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» от 17 мая 2011 г. N 262-З (далее – Закон от 17 мая 2011 г. N 262-З) фотографическое произведение, произведения архитектуры, изобразительного искусства могут быть воспроизведены, переданы в эфир или по кабелю, а также сообщены для всеобщего сведения иным образом в случае, если такие произведения постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения. При этом изображение таких произведений не должно являться основным объектом воспроизведения, передачи в эфир, передачи по кабелю или иного сообщения для всеобщего сведения, а также не должно использоваться в коммерческих целях.

Судом в ходе судебного разбирательства по делу установлено, что истец К., являясь индивидуальным предпринимателем, 28 апреля 2011 г. заключил с УП «М. ЖКХ» договор на оказание услуг N 1 и 1 ноября 2011 г. дополнительное соглашение к договору, по условиям которых обязался в срок до декабря 2011 г. разработать эскизы декоративных скульптур для оформления и благоустройства территории набережной в районе летнего амфитеатра в г. М.; произвести работы по изготовлению в твердом материале (тополь) и монтажу для собственных нужд заказчика декоративных скульптур, в том числе скульптуры «Рыбак с сомом».

Также между указанными лицами 2 февраля 2012 г. был заключен договор на оказание услуг № 1, по которому ИП К. на тех же условиях для собственных нужд заказчика – УП «М. ЖКХ» обязался в срок до 30 мая 2012 г. разработать эскизный проект; произвести работы по изготовлению в твердом материале (дуб, ясень, ель), монтажу и сборке на месте въезда в г. М. со стороны поселка Н. скульптурной композиции въездного знака в г. М. в виде лодки с парусом, рыбака со щукой и замка «М.».

Со своей стороны УП «М. ЖКХ» обязалось в установленные договорами сроки и порядке произвести оплату услуг ИП К.

Из объяснений истца К. и представителя УП «М. ЖКХ», а также копий актов сдачи-приемки выполненных работ от 28 октября 2011 г. и 29 августа 2012 г. следовало, что стороны принятые на себя обязательства по договорам выполнили в полном объеме, взаимных претензий друг к другу не имеют. Созданные истцом скульптуры установлены и находятся в определенных договорами местах, открытых для свободного посещения жителями и гостями г. М.

Учитывая, что законодательством Республики Беларусь не предусмотрен автоматический переход исключительных прав на использование созданных по заказу произведений заказчику; передача права собственности на материальный объект или права владения этим объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведения; в вышеназванных договорах и актах сдачи-приемки выполненных работ не содержится условий о переходе исключительных авторских прав на созданные истцом К. произведения скульптуры заказчику – УП «М. ЖКХ»; самостоятельных договоров о передаче исключительных прав с автором произведений не заключалось, суд пришел к выводу о том, что истец как автор произведений является обладателем исключительных авторских прав на указанные скульптуры.

Далее по делу установлено, что между ответчиками по делу – РУП «Б.» и ООО «Т.М. и К.» 20 апреля 2011 г. был заключен договор № 386 и 7 июня 2011 г. – дополнительное соглашение к договору, по условиям которых РУП «Б.» предоставил ООО «Т.М. и К.» на возмездной основе неисключительное право на одноразовое использование Базы данных 109 абонентов телефонных сетей РУП «Б.» (далее – База данных), в том числе М. района М. области, для издания телефонных справочников исключительно на бумажном носителе и их распространения.

Согласно указанному договору его стороны приняли на себя следующие обязательства, в частности, РУП «Б.»: передать ООО «Т.М. и К.» Базу данных на материальном носителе в сроки, указанные в Приложении № 1; согласовать контрольный экземпляр справочника и дать разрешение ООО «Т.М. и К.» на печать; в течение 20 дней с момента передачи Базы данных предоставить ООО

«Т.М. и К» свои рекламно-информационные материалы и справочные материалы для размещения в телефонном справочнике, в том числе и материалы для размещения на лицевой обложке.

ООО «Т.М. и К» обязалось: своевременно уплатить РУП «Б.» аукционную стоимость за право на использование Базы данных для издания телефонных справочников на бумажном носителе; разработать макет телефонного справочника и предоставить РУП «Б.» его контрольный экземпляр для корректировки и согласования в печать; согласовать макет телефонного справочника с местными органами власти; издать телефонный справочник на бумажном носителе в указанные в Приложении N 1 к договору сроки с момента согласования РУП «Б.» контрольного экземпляра справочника; распространить (реализовать) телефонные справочники; на обложке каждого экземпляра поместить логотип РУП «Б.», предварительно согласовав его размещение с РУП «Б.».

В июне 2013 г. на основании указанного договора ответчик ООО «Т.М. и К» издал тиражом в размере 3000 экземпляров телефонный справочник «М.-2013» по состоянию на 1 июня 2013 г., на обложке которого разместил в центральной ее части две фотографии с изображением скульптур въездного знака в г. М. и «Рыбак с сомом».

При осмотре в ходе судебного разбирательства этих фотографий без специальных познаний усматривалось, что изображения скульптур являются основными объектами воспроизведения на данных снимках, так как вырезаны по контуру из окружающей их городской среды в пределах размеров скульптур и расположены в центре кадра.

Доводы представителей ООО «Т.М. и К» и УП «М. ЖКХ» о том, что изображения указанных скульптур не являются основными объектами воспроизведения по отношению ко всем материалам, опубликованным в справочнике, так как занимают в нем незначительное место среди других словесных и изобразительных элементов, суд признал несостоятельными, поскольку данные изображения скульптур не являются фоном для размещенной в справочнике информации, расположены отдельно от других словесных и изобразительных элементов, в центральной части обложки (по контуру фотографий выделены синей линией), а размер воспроизведения изображений скульптур по отношению к другим опубликованным в справочнике материалам в силу действующего законодательства правового значения не имеет.

Также суд не согласился с доводами указанных представителей и о том, что изображения скульптур не использовались в коммерческих целях.

По делу установлено, что на основании уставов и специальных разрешений ответчики осуществляют коммерческую деятельность: РУП «Б.» – по оказанию услуг электросвязи, а также розничной торговле; ООО «Т.М. и К» –

издательскую и полиграфическую деятельность: выпуск научно-популярных, литературно-художественных, справочных изданий, изданий для досуга, печатной продукции за исключением газет. Данный справочник издавался для его дальнейшего распространения посредством продажи, то есть в коммерческих целях, что прямо следовало из договора N 386 и дополнительного соглашения от 7 июня 2011 г., заключенного между ответчиками, а также их последующих действий по распространению (продаже) справочника.

Согласно копии договора комиссии N 401/1 от 15 сентября 2011 г., заключенного между ответчиками, ООО «Т.М. и К» как изготовитель и собственник телефонного справочника (товара) обязалось передать РУП «Б.» печатную продукцию на реализацию. В свою очередь, РУП «Б.» обязался за комиссионное вознаграждение (10% за каждую реализованную единицу товара) реализовать от своего имени в порядке розничной торговли переданный ООО «Т.М. и К» товар.

На основании п. 2.3 указанного договора расчеты за товар должны производиться РУП «Б.» по мере реализации экземпляров справочника ежемесячно до 10 числа месяца, следующего за отчетным.

Из объяснений представителей ответчиков, а также письма ООО «Т.М. и К» от 31 декабря 2013 г. следовало, что изданный тираж телефонного справочника «М.-2013» передан РУП «Б.» на реализацию и распространяется в принадлежащих ему торговых точках.

Учитывая, что изображения вышеназванных скульптур являлись основными объектами воспроизведения в телефонном справочнике «М.-2013» и были использованы ответчиками в коммерческих целях, суд признал несостоятельными и не основанными на положениях [п. 7 ст. 32](#) Закона от 17 мая 2011 г. N 262-З доводы представителей ответчика и третьего лица на стороне ответчиков о возможном свободном использовании в печатной продукции изображений скульптур ввиду их постоянного нахождения в местах, открытых для свободного посещения.

На основании изложенного суд пришел к выводу о том, что ответчик – ООО «Т.М. и К» своими действиями по опубликованию на обложке телефонного справочника «М.-2013» без согласия истца, как автора и обладателя исключительных прав на произведения скульптуры «Рыбак с сомом» и въездного знака в г. М., изображений этих скульптур и реализации посредством продажи данных справочников через торговую сеть РУП «Б.» нарушил исключительные права истца К. на воспроизведение и распространение произведений. Ответчик – РУП «Б.» нарушил исключительное право истца на распространение произведений путем продажи указанных телефонных справочников через принадлежащие ему, ответчику, отделения связи.

Оба ответчика допустили виновное нарушение исключительных авторских прав истца, поскольку не предприняли всех зависящих от них мер по соблюдению требований законодательства об авторском праве при осуществлении коммерческой деятельности, связанной с использованием объектов авторского права. Их действия по изданию и распространению телефонного справочника «М.-2013» носили согласованный характер.

Так, ООО «Т.М. и К» как издатель телефонного справочника «М.-2013», используя в своей деятельности объекты интеллектуальной собственности, в том числе объекты авторского права, будучи обязанным по договору N 386 от 20 апреля 2011 г. согласовать макет справочника с местными органами власти, в целях соблюдения авторских прав третьих лиц не предприняло действий по выяснению в М. райисполкоме и УП «М. ЖКХ», кто является автором вышеуказанных произведений и обладателем исключительных прав, собственником самих объектов скульптуры. Одновременно ООО «Т.М. и К», не соблюдая права истца на принадлежащие ему объекты интеллектуальной собственности, в издании напротив своего наименования разместило знак охраны авторского права (копирайт). Такие действия не были предприняты и ответчиком РУП «Б.», который в силу этого же договора обязан был согласовать макет телефонного справочника и дать разрешение ООО «Т.М. и К» на его печать.

Доводы представителя ответчика РУП «Б.» о том, что РУП «Б.» обязан был согласовать макет телефонного справочника лишь в части использования принадлежащих ему объектов интеллектуальной собственности, а также о том, что ответственность по иску должно нести только ООО «Т.М. и К», суд признал несостоятельными, поскольку по указанному договору от 20 апреля 2011 г. РУП «Б.» обязан был согласовать макет телефонного справочника в целом, без каких-либо ограничений, и дать разрешение на печать. В соответствии с п. 2.4.1 этого же договора ООО «Т.М. и К» по договору приняло на себя обязательство об ответственности за нарушение законодательства лишь в части размещения рекламно-информационных материалов третьих лиц, к которым изображения скульптур, использованные для оформления обложки издания, не относятся.

Учитывая вышеизложенное, а также характер и объем допущенного ответчиками нарушения исключительных авторских прав истца, степень их вины, принцип разумности и справедливости, суд посчитал необходимым в соответствии с п. 2 ст. 56 Закона от 17 мая 2011 г. N 262-З взыскать с ответчиков – ООО «Т.М. и К» и РУП «Б.» в пользу ИП К. компенсацию в связи с нарушением исключительных прав на объекты авторского права в размере семидесяти базовых величин с каждого и судебные расходы по уплате государственной пошлины, пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а также расходы по оплате услуг адвоката, отказав истцу в остальной части требований.

Тема 3 Основы правового регулирования промышленной собственности

Цель занятия: изучить основы правового регулирования промышленной собственности, включая определение понятия и сущности промышленной собственности, характеристику каждого объекта промышленной собственности, особенности их правовой охраны.

Вопросы для обсуждения

- 1 Что понимается под правом промышленной собственности?
- 2 Приведите классификацию объектов промышленной собственности.
- 3 Назовите основные нормативно-правовые акты, регулирующие отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов промышленной собственности на территории Республики Беларусь.
- 4 Какими специфическими особенностями характерны для права промышленной собственности?
- 5 Кто признается автором объекта промышленной собственности?
- 6 Кто может быть правообладателем объекта промышленной собственности?
- 7 Какие объекты промышленной собственности относятся к технико-конструкторским решениям? А к селекционным достижениям?
- 8 Что понимается под изобретением? Полезной моделью? Промышленным образцом? Селекционным достижением? Назовите критерии патентоспособности каждого из этих объектов.
- 9 Какой правоохранительный документ удостоверяет исключительное право на технико-конструкторские решения? В течение какого срока он действует?
- 10 Чем определяется объем правовой охраны, предоставляемой патентом?
- 11 Что понимается под исключительным правом на объекты промышленной собственности?
- 12 Что считается использованием объекта промышленной собственности?
- 13 Какие действия не признаются нарушением исключительных прав на объекты промышленной собственности?
- 14 Что понимается под топологией интегральной микросхемы? Каким правоохранительным документом удостоверяется исключительное право на нее?
- 15 Что представляет собой рационализаторское предложение? Каков порядок его правовой охраны?
- 16 Каким требованиям должны соответствовать сведения, в отношении которых может быть установлен режим коммерческой тайны? Какие сведения не могут составлять коммерческую тайну?

- 17 Каким образом осуществляется правовая охрана коммерческой тайны?
- 18 Перечислите средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг.
- 19 Для чего используется товарный знак (знак обслуживания)? В чем разница между товарным знаком и знаком обслуживания? Какую форму он может иметь?
- 20 Какие обозначения не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака?
- 21 Какой документ удостоверяет исключительное право использовать товарный знак? Что считается использованием товарного знака?
- 22 Что такое общеизвестный товарный знак? А коллективный товарный знак?
- 23 В чем заключается специфика географических указаний как объектов промышленной собственности?
- 24 Что представляет собой наименование места происхождения товара? Каковы особенности правовой охраны данного объекта?
- 25 На основании чего осуществляется правовая охрана указания происхождения товара?
- 26 Назовите составные части фирменного наименования. В чем отличие фирменного наименования от товарного знака?
- 27 Каким образом доменное имя связано с промышленной собственностью? Какова процедура регистрации доменного имени?
- 28 Какие действия признаются недобросовестной конкуренцией?
- 29 В чем отличие косвенной дискредитации от прямой? В отношении каких сведений может быть осуществлено введение в заблуждение? Что понимается под смешением?
- 30 В каком случае объекты промышленной собственности могут быть признаны служебными?
- 31 Какими правами обладает автор служебного объекта промышленной собственности?

Тестовые задания

- 1 Назовите объекты промышленной собственности (не менее 5).
- 2 Назовите нормативно-правовые акты, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов промышленной собственности (не менее 8).
- 3 Кто из перечисленных лиц может выступать автором объекта промышленной собственности?

а) физическое лицо, способствующее оформлению прав на созданный объект и его использованию;

б) физическое лицо, творческим трудом которого он создан;

в) юридическое лицо, являющее заказчиком по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ;

г) юридическое лицо, являющее работодателем физического лица, творческим трудом которого создан объект.

4 Назовите случаи, когда правообладателем является лицо, не являющееся автором объекта промышленной собственности (не менее 3).

5 Чем ограничивается исключительное право на объект промышленной собственности?

6 Назовите различия между изобретением и полезной моделью (не менее 3).

7 Назовите, что удостоверяет патент на изобретение.

8 Определите, какие объекты могут быть зарегистрированы в качестве изобретения, полезной модели, промышленного образца:

	изобретение	полезная модель	промышленный образец
устройство			
вещество			
штамм микроорганизма			
культура клеток растений или животных			
способ			
художественное или художественно-конструкторское решение изделия			

9 Назовите два условия (критерия) патентоспособности промышленного образца.

10 Укажите правильный срок действия патента на промышленный образец:

а) 5 лет;

б) 10 лет;

в) 15 лет;

г) 20 лет.

11 Определите, в качестве какого объекта промышленной собственности может быть зарегистрированы следующие объекты. Почему?

а) боковина для мягкой мебели;

б) бутылка;

в) вакуумная установка для нанесения тонкопленочных покрытий;

г) двигатель внутреннего сгорания;

- д) катализатор гидрокрекинга углеводородного сырья;
- е) мельница для кофе;
- ж) многоцелевая трансформируемая орбитальная система и способ ее применения;
- з) навесной мотор для лодки;
- и) нанокompозитный магнитный материал;
- к) панель управления и индикации для торгового автомата;
- л) пептидный модулятор пуринергических рецепторов;
- м) радиочастотная метка для резиновых шин;
- н) распылительная насадка для аэрозольного баллона;
- о) ротационно-ударный испаритель;
- п) ружье для подводной охоты и промежуточный корпус для него;
- р) состав для хранения свежего охлажденного мяса;
- с) способ изготовления мультиэлектродного газоаналитического чипа на основе мембраны нанотрубок диоксида титана;
- т) сушилка для одежды и изделий из тканых и нетканых материалов;
- у) упаковка для кондитерских изделий;
- ф) черепица.

12 Назовите, чем определяется объем правовой охраны по патенту на изобретение.

- а) описанием;
- б) формулой;
- в) комплектом графических изображений изделия;
- г) рефератом;
- д) чертежами.

13 Назовите критерии патентоспособности сорта растения.

14 Какие из приведенных действий будут считаться использованием объекта промышленной собственности?

- а) введение в гражданский оборот;
- б) введение в гражданский оборот продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение;
- в) ввоз;
- г) воспроизводство (размножение) и доведение до посевных кондиций в целях размножения сорта растения;
- д) изготовление;
- е) изготовление устройства, содержащего два признака запатентованного изобретения из трех;
- ж) использование изобретения, полезной модели, промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах;

з) использование объектов промышленных собственности для удовлетворения личных, семейных, домашних и иных не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности нужд;

и) предложение к продаже;

к) применение;

л) проведение доклинических исследований и клинических испытаний лекарственного средства, содержащего изобретение, или эксперимента над таким лекарственным средством;

м) проведение научного исследования продукта или способа либо эксперимента над такими продуктом, способом или изделием;

н) продажа;

о) разовое изготовление лекарственных средств в аптеках по рецепту врача;

п) хранение для целей продажи.

15 Назовите правоохранный документ, удостоверяющий исключительное право на топологии интегральных микросхем и срок его действия.

16 Что из перечисленного может быть признано рационализаторским предложением?

а) новое организационное решение, предусматривающее экономию и рациональное использование трудовых, топливно-энергетических и материальных ресурсов или иной положительный эффект;

б) предложение, ставящее задачу без указания определенного решения;

в) решение, созданное в порядке выполнения конкретного служебного задания или в соответствии с договором;

г) техническое решение, предусматривающее создание или изменение конструкции изделия, технологии производства и применяемой техники, состава материала, являющееся новым и полезным для юридического лица.

17 Назовите четыре требования, которым одновременно должны соответствовать сведения, в отношении которых может быть установлен режим коммерческой тайны.

18 Что из перечисленного может быть зарегистрировано в качестве товарного знака?

а) буквенные обозначения;

б) государственные гербы;

в) запах;

г) звук;

д) изобразительные обозначения;

е) комбинации словесных обозначений и сочетаний цветов;

ж) наименования международных межправительственных организаций;

з) обозначения, не имеющие признаков различия;

- и) обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с зарегистрированными товарным знаками в отношении разнородных товаров;
- к) обозначения, являющиеся общепринятыми символами и терминами;
- л) объемные обозначения, включая форму товара или его упаковку;
- м) словесные обозначения, включая имена собственные;
- н) сочетания цветов;
- о) цифровые обозначения.

19 Как выглядит предупредительная маркировка товарного знака?

20 Наименование места происхождения товара – это:

а) обозначение, которое идентифицирует товар как происходящий с территории страны либо из региона или местности на этой территории, где определенные качество, репутация или другие характеристики товара в значительной степени связываются с его географическим происхождением;

б) обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами;

в) обозначение, прямо или косвенно указывающее на место действительного происхождения или изготовления товара.

21 Кто может получить право пользования наименованием места происхождения товара? Что нужно для этого сделать?

22 Какие из этих объектов относятся к наименованию места происхождения товара?

- а) белорусский трикотаж;
- б) боржоми;
- в) горгонзола;
- г) есентуки;
- д) итальянские сапоги;
- е) киндзмараули;
- ж) нарзан;
- з) рокфор;
- и) русская водка;
- к) тульский пряник;
- л) турецкие отели;
- м) швейцарские часы.

23 Какие из представленных ниже объектов являются фирменными наименованиями?

- а) Закрытое акционерное общество «Минский завод виноградных вин»;
- б) Моя любимая Аленка;
- в) Общество с ограниченной ответственностью «Евроторг»;
- г) Савушкин продукт;
- д) Совместное общество с ограниченной ответственностью «Морозпродукт»;
- е) Спартак;
- ж) ТЕРСЕТ-ВЕСТ.

24 Вы являетесь работником предприятия. Выполняя распоряжение работодателя, Вы создали объект промышленной собственности.

Какие действия необходимо выполнить для получения вознаграждения за результат творческой деятельности?

Деловые игры

Разыграйте судебный процесс по рассмотрению одного из приведенных ниже гражданских дел по иску о нарушении прав промышленной собственности. Выберите судью, истца, ответчика, адвоката и модератора. Модератор зачитывает суть искового заявления. Истец и ответчик по очереди аргументируют свои позиции. Судья в процессе слушания задает уточняющие вопросы, выносит решения, поясняя его со ссылками на нормативно-правовые акты.

Гражданское дело №1.

Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь, рассмотрев в открытом судебном заседании в помещении Верховного Суда Республики Беларусь гражданское дело по иску открытого акционерного общества «Буровая компания «Д» (далее – ОАО «Буровая компания «Д») к открытому акционерному обществу «Т» (далее – ОАО «Т») о пресечении действий, нарушающих исключительное право на полезную модель по патенту Республики Беларусь № 10410, установила:

Истец – ОАО «Буровая компания «Д» – обратился в суд с иском к ОАО «Т» о пресечении действий, нарушающих его исключительное право, как патентообладателя, в котором указал, что является владельцем действующего на территории Республики Беларусь патента № 10410 на полезную модель «Теряемый наконечник для сооружения буронабивной сваи», зарегистрированную в Государственном реестре полезных моделей Республики Беларусь 15 августа 2014 г. (далее – Реестр полезных моделей).

По его, истца, сведениям, ответчик без его согласия вводил в гражданский оборот на территории Республики Беларусь путем изготовления и применения на строительном объекте «горно-обоганительный комплекс. Подготовительный период для проходки стволов. Поверхностный комплекс. Рудник. Временные

здания и сооружения» изделия с наименованием «Железобетонный теряемый наконечник», изготовленные с применением технического решения, защищенного указанным патентом, чем нарушил исключительное право ОАО «Буровая компания «Д» на использование запатентованной полезной модели. Истец также полагал, что ответчик нарушил его исключительное право и при согласовании технологической карты на устройство буронабивных свай с «теряемым» наконечником при помощи буровой установки «BAUER» (RTG Rammtech№ik) RG21T, разработанной по заказу ОАО «Т» и содержащей техническое решение, охраняемое указанным патентом.

Ссылаясь на данные обстоятельства, истец просил суд запретить ответчику использовать полезную модель «Теряемый наконечник для сооружения буронабивной сваи» по патенту Республики Беларусь № 10410, а также взыскать в его пользу с ответчика судебные расходы по уплате государственной пошлины за подачу иска в размере 1225 руб.

В судебном заседании 20 марта 2018 г. представители истца – ОАО «Буровая компания «Д» – Г., О., Ч. и адвокат З., поддержав заявленные требования, уточнили основания иска, указав, что нарушением исключительного права истца на полезную модель № 10410 является изготовление и применение на строительных объектах «горно-обогатительный комплекс. Подготовительный период для проходки стволов. Поверхностный комплекс. Рудник. Временные здания и сооружения» и «горно-обогатительный комплекс. Вторая очередь. Лот № 1» изделий с наименованием «Железобетонный теряемый наконечник», изготовленных с применением технического решения, защищенного указанным патентом. В остальной части представители истца дали суду объяснения, аналогичные доводам, изложенным в исковом заявлении и дополнении к нему.

В судебное заседание 19 июня 2018 г. истец – ОАО «Буровая компания «Д» не явился. В заявлении суду от 19 июня 2018 г. просил о рассмотрении дела в его отсутствие.

Представители ответчика – ОАО «Т» – Г., П., Ч. и патентный поверенный В. полагали иск не подлежащим удовлетворению, аргументируя тем, что, по их мнению, исключительное право истца на полезную модель № 10410 ответчик не нарушил, поскольку не вводил в гражданский оборот на территории Республики Беларусь изделия, изготовленные с применением запатентованной полезной модели, а в изготовленных и примененных им для хронометража изделиях с наименованием «Железобетонный теряемый наконечник» не использованы все признаки, включенные в независимый пункт № 1 формулы полезной модели истца, или признаки, эквивалентные им.

Заслушав объяснения юридически заинтересованных в исходе дела лиц, показания экспертов К., С. и Ш., проверив и исследовав письменные доказательства по делу, судебная коллегия приходит к следующему.

В соответствии с ч. 1 ст. 989 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) защита исключительных прав осуществляется способами, предусмотренными ст. 11 настоящего Кодекса.

Согласно п. 3 ст. 11 ГК защита гражданских прав осуществляется путем пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

В силу ст. 999 ГК право на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняется государством и удостоверяется патентом.

В соответствии с ч. 1 и ч. 2 п. 1, ч. 1 п. 3 ст. 1001 ГК патентообладателю принадлежит исключительное право на использование запатентованных изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца включает право использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец по своему усмотрению, если это не нарушает прав других лиц, а также включает право запрещать использование изобретения, полезной модели, промышленного образца другим лицам.

Нарушением исключительного права патентообладателя признаются осуществленные без его согласия: изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, изделия, изготовленных с применением запатентованных изобретения, полезной модели, промышленного образца, а также совершение названных действий в отношении средства, при функционировании или эксплуатации которого в соответствии с его назначением осуществляется способ, охраняемый патентом.

Согласно п. 2 ст. 36 Закона Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» (далее – Закон) использованием полезной модели признается введение в гражданский оборот продукта, изготовленного с применением запатентованной полезной модели.

Продукт признается изготовленным с применением запатентованной полезной модели, если в нем использован каждый признак полезной модели, включенный в независимый пункт формулы, или признак, эквивалентный ему.

По делу установлено, что ОАО «Буровая компания «Д» является обладателем патента Республики Беларусь № 10410 на полезную модель «Теряемый наконечник для сооружения буронабивной сваи», зарегистрированную Реестре полезных моделей 15 августа 2014 г. с приоритетом от 20 января 2014 г.

Сведения о предоставлении правовой охраны указанной полезной модели были опубликованы в официальном бюллетене патентного органа 30 декабря 2014 г.

Пошлина за поддержание в силе названного патента оплачена включительно за 5-й год его действия – по 20 января 2019 г.

Договоры, предметом которых является полезная модель по патенту № 10410, в Государственном реестре лицензионных договоров, договоров уступки и договоров залога прав на объекты интеллектуальной собственности Республики Беларусь (далее – Реестр договоров) не зарегистрированы.

Патент на полезную модель содержит один независимый пункт формулы, согласно которой теряемый наконечник для сооружения буронабивной сваи, включающий круглое основание, снабженное средством фиксации наконечника на обсадной трубе, выполненное с возможностью отсоединения от трубы при ее подъеме из скважины, и жестко присоединенное к нижней части основания тело наконечника с уменьшающейся площадью поперечного сечения от основания к вершине наконечника, выполненное из композитного бетонного материала, отличающийся тем, что основание и средство фиксации наконечника на трубе выполнены из металла, при этом основание имеет плоскую форму, а средство фиксации выполнено из по меньшей мере одной пары диаметрально закрепленных на основании элементов; тело наконечника выполнено в виде пирамиды, а в качестве композитного бетонного материала для его изготовления используется фибробетон.

Судом также установлено, что ответчик – ОАО «Т» – на основании договоров, заключенных с открытым акционерным обществом «Б» (далее – ОАО «Б») от 2 мая 2014 г. и от 19 августа 2016 г., является подрядчиком строительных работ на объектах «горно-обогатительный комплекс. Подготовительный период для проходки стволов. Поверхностный комплекс. Рудник. Временные здания и сооружения» и «горно-обогатительный комплекс. Вторая очередь. Лот № 1».

Вышеназванные обстоятельства не оспаривались юридически заинтересованными в исходе дела лицами и подтверждаются письменными доказательствами: патентом № 10410 на полезную модель; описанием полезной модели к указанному патенту; выписками из Реестра полезных моделей и Реестра договоров; письмом патентного органа от 7 февраля 2018 г. об уплате патентной пошлины за поддержание в силе патента № 10410; договорами от 2 мая 2014 г. и от 19 августа 2016 г.

В обоснование заявленных требований истец указал, что ответчик без его согласия изготовил и применил 10 и 11 ноября 2016 г. при хронометраже работ на строительном объекте «горно-обогатительный комплекс. Подготовительный период для проходки стволов. Поверхностный комплекс. Рудник. Временные здания и сооружения» 6 (шесть) железобетонных теряемых наконечников, в которых использовал техническое решение, защищенное патентом № 10410.

Доказательствами использования названных изделий на указанном строительном объекте, по мнению представителей истца, являются: технологическая карта на устройство буронабивных свай под защитой обсадной трубы с «теряемым» наконечником диаметрами 325, 426, 530 и 630 мм, глубиной

до 10 и до 20 м, в грунтах 1, 2 группы при помощи буровой установки «BAUER» (RTG Rammtech№ik) RG21T, разработанная и утвержденная 9 июня 2017 г. РУП «Республиканский научно-технический центр по ценообразованию в строительстве» по заказу ОАО «Т» для применения последним на строительных объектах Республики Беларусь (далее – Технологическая карта); регламент производства работ по вводу в эксплуатацию и проведения хронометража для разработки технологической карты на устройство буронабивных свай с использованием буровой установки «BAUER» RTC-21T (далее – Регламент работ), утвержденный 14 сентября 2016 г. ОАО «Т» и содержащий чертежи изделия «Железобетонный теряемый наконечник»; калькуляция плановой себестоимости на изготовление наконечников из бетона; заявка на МТР на ноябрь 2016 года на производство работ и акт расхода на списание материалов на объекте по Регламенту работ, утвержденные ОАО «Т» 27 октября и 24 ноября 2016 г.; сопоставительный анализ полезной модели по патенту № 10410 и изделия, изготовленного и использовавшегося ответчиком, представленный истцом в материалы дела; фотографии, сделанные истцом в мае 2017 года на строительном объекте ответчика и содержащие информацию о выполнении последним буронабивных работ с использованием запатентованной истцом полезной модели.

Доказательствами незаконного применения ответчиком с 14 сентября 2016 г. на строительном объекте «горно-обогатительный комплекс. Вторая очередь. Лот № 1» железобетонных теряемых наконечников, изготовленных с применением запатентованной полезной модели истца, по мнению представителей истца, являются: договор строительного подряда от 19 августа 2016 г.; Регламент работ, содержащий чертежи изделия «Железобетонный теряемый наконечник»; акты выполненных работ за ноябрь 2016 года, январь 2017 года на указанном строительном объекте.

Возражая против иска, представители ответчика Г., П., Ч. и патентный поверенный В. указали, что на строительном объекте «горно-обогатительный комплекс. Подготовительный период для проходки стволов. Поверхностный комплекс. Рудник. Временные здания и сооружения» работы по устройству буронабивных свай с теряемым наконечником ответчиком не выполнялись, так как они не были предусмотрены проектно-сметной документацией названного объекта, что подтверждается письмами ОАО «Б» от 28 февраля и 13 марта 2018 г. Ответчик действительно изготовил в соответствии с чертежами № 19 – 21 Регламента работ и применил 6 (шесть) железобетонных теряемых наконечников при хронометраже для определения стоимости строительства. При этом указанные действия ответчик осуществил не в связи с исполнением обязательств по договорам строительного подряда с ОАО «Б». На строительном объекте «горно-обогатительный комплекс. Вторая очередь. Лот № 1» ответчик

осуществлял буронабивные работы с использованием металлических теряемых наконечников, изготовленных его структурными подразделениями, а не с использованием железобетонных теряемых наконечников, что, по их мнению, подтверждается ведомостями расхода стали. Указанными действиями ответчик, по мнению его представителей, не нарушил исключительного права истца на запатентованную полезную модель.

Для проверки доводов юридически заинтересованных в исходе дела лиц определением Верховного Суда Республики Беларусь от 21 марта 2018 г. по делу была назначена судебная патентно-техническая экспертиза, проведение которой было поручено экспертам К., С. и Ш.

Согласно заключению судебной патентно-технической экспертизы от 14 мая 2018 г. в устройстве «Железобетонный теряемый наконечник», описанном в приложениях № 19 – 21 Регламента работ, не используется каждый признак, включенный в независимый пункт № 1 формулы полезной модели «Теряемый наконечник для сооружения буронабивной сваи» по патенту

Республики Беларусь № 10410, а именно не использованы признаки «тело наконечника выполнено в виде пирамиды» и «тело наконечника выполнено из фибробетона». Заключение аргументировано тем, что по форме их выполнения, выполняемой ими функции и достигаемому результату эти признаки не идентичны и не эквивалентны признакам устройства «Железобетонный теряемый наконечник», описанного в приложениях № 19 – 21 Регламента работ, – «тело наконечника выполнено в виде конуса» и «тело наконечника выполнено из бетона с добавкой «ГС Пронитрат Микс».

По мнению экспертов, признак устройства «Железобетонный теряемый наконечник», описанного в приложениях № 19 – 21 Регламента работ, «тело наконечника выполнено в виде конуса» отличается от признака полезной модели «тело наконечника выполнено в виде пирамиды», поскольку конус и пирамида разные геометрические фигуры, при использовании которых реализуются разные функции изделия – наконечник в виде пирамиды выполняет режущую и уплотняющую функцию, а наконечник в виде конуса, соответственно, уплотняющую. Выбор формы наконечника, по мнению экспертов, зависит от вида грунта, в котором будет использоваться изделие, режущий и уплотняющий наконечник в виде пирамиды используется в прочных грунтах, где требуется разрушить уплотненный грунт, а наконечник в виде конуса, соответственно, в грунтах меньшей прочности.

Признак устройства «Железобетонный теряемый наконечник», описанного в приложениях № 19 – 21 Регламента работ, «тело наконечника выполнено из бетона с добавкой «ГС Пронитрат Микс» отличается от признака полезной модели «тело наконечника выполнено из фибробетона», так как фибры в бетоне выполняют функцию армирования, повышая механическую прочность

бетона, а добавка «ГС Пронитрат Микс» является гидроизоляционной, основное назначение которой в бетоне – увеличение его водонепроницаемости и морозоустойчивости.

В силу изложенного, эксперты пришли к выводу о том, что в устройстве «Железобетонный теряемый наконечник», описанном в приложениях № 19 – 21 Регламента работ, не используются все признаки независимого пункта № 1 формулы полезной модели или признаки, эквивалентные им.

Допрошенные в ходе судебного разбирательства эксперты К., С. и Ш. в полном объеме поддержали выводы, содержащиеся в экспертном заключении, дав суду необходимые разъяснения относительно указанных выводов.

Судебная коллегия считает заключение судебной патентно-технической экспертизы достаточно аргументированным, убедительным, последовательным и логичным. Каких-либо противоречий данное заключение не содержит.

При таких обстоятельствах оснований сомневаться в правильности выводов экспертов К., С. и Ш., обладающих специальными познаниями в области техники и патентоведения, не имеется.

С учетом изложенного коллегия считает возможным положить заключение судебной патентно-технической экспертизы от 14 мая 2018 г. в основу судебного решения.

Доказательства, опровергающие выводы, изложенные в заключении патентно-технической экспертизы, истцом не представлены.

Оценив заключение экспертизы в совокупности с другими представленными по делу доказательствами, судебная коллегия приходит к выводу, что в устройстве «Железобетонный теряемый наконечник», описанном в приложениях № 19 – 21 Регламента работ, не использован каждый признак, включенный в независимый пункт № 1 формулы полезной модели «Теряемый наконечник для сооружения буронабивной сваи» по патенту Республики Беларусь № 10410.

Ввиду изложенного судебная коллегия считает несостоятельным довод истца об использовании ответчиком в изделии «Железобетонный теряемый наконечник», изготовленном в соответствии с приложениями № 19 – 21 Регламента работ, всех признаков независимого пункта № 1 формулы полезной модели истца.

Доказательства, на которые истец ссылался в обоснование иска, в том числе: акты выполненных работ за ноябрь 2016 года, январь 2017 года на строительном объекте «горно-обоганительный комплекс. Вторая очередь. Лот № 1»; фотографии производства ответчиком работ, выполненные истцом, а также сопоставительный анализ полезной модели по патенту № 10410 и изделия ответчика, изготовленного по приложениям № 19 – 21 Регламента работ,

представленный истцом в материалы дела, по мнению судебной коллегии, не опровергают выводы экспертного заключения.

Кроме того, названный сопоставительный анализ в нарушение требований ч. 2 п. 2 ст. 36 Закона проведен истцом исключительно в отношении признаков, указанных в отличительной части независимого пункта № 1 формулы полезной модели, а не каждого признака полезной модели, включенного в независимый пункт формулы.

Представленные истцом фотографии не позволяют идентифицировать в изделиях – теряемых наконечниках, содержащихся на указанных фотографиях, все признаки независимого пункта формулы № 1 полезной модели, что не оспаривали представители истца в судебном заседании.

С учетом изложенного судебная коллегия приходит к выводу, что действиями ОАО «Т» по изготовлению и применению изделий, описанных в устройстве «Железобетонный теряемый наконечник» в приложениях № 19 – 21 Регламента работ, не нарушено исключительное право истца на полезную модель «Теряемый наконечник для сооружения буронабивной сваи» по патенту Республики Беларусь № 10410.

При таких обстоятельствах требование истца о пресечении нарушения его исключительного права на указанный патент является необоснованным и удовлетворению не подлежит.

В соответствии с ч. 1 ст. 135 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь (далее – ГПК) стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает за счет другой стороны возмещение всех понесенных ею судебных расходов по делу, хотя бы эта сторона и была освобождена от уплаты их в доход государства. Если иск удовлетворен частично, то указанные в настоящей статье суммы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику – пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

В связи с тем, что иск удовлетворению не подлежит, коллегия считает, что в удовлетворении требований истца о взыскании в его пользу с ответчика судебных расходов по уплате государственной пошлины в размере 1225 руб. следует отказать.

В силу п. 4 ч. 1 ст. 97 и ч. 3 ст. 125 ГПК эксперт имеет право получать вознаграждение за проведение экспертизы и возмещение расходов, связанных с ней, кроме тех случаев, когда эти обязанности выполнялись в порядке служебного задания.

Согласно ст. 127 ГПК суммы, причитающиеся экспертам, выплачиваются судом по выполнении ими своих обязанностей. Эти суммы выплачиваются независимо от взыскания их со сторон.

Порядок выплаты и размеры сумм, подлежащих выплате, устанавливаются Советом Министров Республики Беларусь.

В соответствии с п. 8 Положения о порядке выплаты и размерах сумм, подлежащих выплате потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым, лицам, оказывающим содействие в проведении следственного действия, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30 декабря 2006 г. № 1775 (в редакции от 23 марта 2016 г.), размер вознаграждения эксперта, специалиста, переводчика, которые выполняют свои функции не в порядке служебного задания, устанавливается органом или судом в размере 5 процентов тарифной ставки первого разряда, устанавливаемой

Правительством Республики Беларусь, за один час работы.

Поскольку по делу была проведена судебная патентно-техническая экспертиза, эксперты К., С. и Ш. выполняли возложенные на них обязанности не в порядке служебного задания и без предварительной выплаты причитающегося им вознаграждения, судебная коллегия считает, что в связи с отказом в удовлетворении иска судебные расходы, связанные с проведением экспертизы, следует возложить на истца.

Из представленных в материалы дела экспертами К., С. и Ш. калькуляций следует, что на производство экспертизы экспертами затрачено по 149 часов каждым.

Следовательно, размер вознаграждения, подлежащий взысканию в пользу каждого из экспертов, исходя из размера тарифной ставки первого разряда, составляющей на день проведения экспертизы 34 руб., и количества часов, затраченных на проведение экспертизы, составляет 253,3 (34×149×5%) руб.

Представленный экспертами расчет времени, затраченного на проведение экспертизы, представителями ответчика в ходе судебного разбирательства не оспаривался.

В силу изложенного с истца – ОАО «Буровая компания «Д» – подлежит взысканию вознаграждение в пользу экспертов К., С. и Ш. в размере по 253,3 руб. каждому.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 302 – 306 ГПК, судебная коллегия решила:

ОАО «Буровая компания «Д» в удовлетворении иска к ОАО «Т» о пресечении действий, нарушающих исключительное право на полезную модель по патенту Республики Беларусь № 10410, и взыскании судебных расходов по уплате государственной пошлины в размере 1225 руб. отказать.

Взыскать с ОАО «Буровая компания «Д» в пользу экспертов К., С., Ш. за проведение судебной патентно-технической экспертизы вознаграждение в размере по 253 (двести пятьдесят три) руб. 30 коп. каждому.

Решение вступает в законную силу немедленно после его провозглашения, обжалованию и опротестованию в кассационном порядке не подлежит.

Гражданское дело №2.

В 2012 году истец С., действовавший в своих интересах и в интересах Ц., в заявлениях суду указал, что он и Ц. являются авторами изобретения «Лебедка», обладателем патента Республики Беларусь на которое является ответчик – республиканское унитарное предприятие «М» (РУП «М»). Указанное изобретение используется ответчиком с 1995 года в производстве изделия, однако вознаграждение за создание и использование изобретения было выплачено им, истцам, только в 2001 году. Соглашение между ними и ответчиком о размере и порядке выплаты вознаграждения за использование вышеуказанного изобретения не заключалось.

Ввиду изложенного истцы просили взыскать с РУП «М» причитающееся им вознаграждение за использование изобретения в минимальном размере, предусмотренном законодательством, – 10% от прибыли, ежегодно получаемой предприятием от реализации продукции, в которой использовано изобретение. По мнению истцов, величина этой прибыли может быть определена расчетным путем при наличии данных об оптовой цене изделия, показателе рентабельности производства РУП «М» и количестве реализованных изделий.

Ссылаясь на невозможность точного определения подлежащих взысканию сумм вознаграждения в связи с отсутствием у них сведений, необходимых для проведения расчета, приведя приблизительные расчеты, истцы просили взыскать с РУП «М» причитающееся им вознаграждение за использование изобретения за период с 24 июня по 30 ноября 2011 г.

В дополнительных заявлениях суду истцы С. и Ц. уточнили период, за который, по их мнению, подлежит взысканию вознаграждение за использование изобретения, а именно с 12 ноября 2008 г. по 12 ноября 2011 г.

В ходе судебного разбирательства истец С. снова уточнил период, за который, по его мнению, подлежит взысканию вознаграждение, а именно с 1 декабря 2008 г. по 31 декабря 2011 г., пояснив, что вознаграждение должно быть рассчитано из прибыли от реализации изделия, в котором использовано изобретение по патенту, а не от прибыли, приходящейся на объект права промышленной собственности (изобретение по патенту), поскольку изобретение по указанному патенту, по его мнению, составляет в изделии долю, равную 100%. Также в судебном заседании указал, что, по его мнению, размер вознаграждения следует исчислять либо в размере 10% от прибыли, получаемой предприятием от реализации изделия и определяемой расчетным путем при наличии данных об оптовой цене изделия, показателе рентабельности

производства РУП «М» и количестве реализованных изделий, либо в размере 2% от себестоимости изделия, где себестоимость равна отпускной цене изделия.

В судебном заседании представитель РУП «М», не оспаривая право истцов на получение вознаграждения за использование изобретения по патенту в период с 2008 по 2011 гг., полагал, что их требования подлежат частичному удовлетворению: причитающееся истцам вознаграждение должно быть рассчитано в базовых величинах за каждый год использования изобретения. В обоснование своей позиции представитель ответчика ссылался на невозможность применения способа расчета вознаграждения за использование изобретения по патенту от прибыли, приходящейся на данный объект права промышленной собственности, ввиду отсутствия бухгалтерского учета затрат на производство по конкретным видам продукции, в том числе и по лебедке сельскохозяйственной. Без данных о фактических затратах на производство этого изделия невозможно определить фактически полученную прибыль от реализации этого изделия. Кроме того, пояснил, что ответчиком был представлен суду расчет вознаграждения из прибыли, рассчитанной из плановых калькуляций на изделие.

Заслушав юридически заинтересованных в исходе дела лиц, показания свидетелей, экспертов, проверив и исследовав письменные доказательства по делу, суд пришел к следующему.

Согласно ч. 1 и 2 ст. 3 и ч. 1 и 3 ст. 5 Закона Республики Беларусь от 08.07.1997 № 54-З «О патентах на изобретения и полезные модели» (далее – Закон № 54-З) автором изобретения, полезной модели признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Если изобретение, полезная модель созданы совместным творческим трудом двух и более лиц, они признаются соавторами. Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется соглашением между ними.

Патентообладатель – физическое или юридическое лицо, которому выдан патент на изобретение, полезную модель. Патент на изобретение, полезную модель, созданные работником, выдается нанимателю, по заданию которого созданы служебное изобретение, служебная полезная модель, если договором между ними не предусмотрено иное.

В соответствии с ч. 4 и 5 п. 3 ст. 6 Закона Республики Беларусь от 16.12.2002 № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» (далее – Закон), если наниматель получит патент на служебное изобретение, полезную модель, промышленный образец, либо примет решение о сохранении их в тайне или о передаче права на получение патента другому лицу, либо не получит патент по поданной им заявке по зависящим от него причинам, работник имеет право на вознаграждение. Вознаграждение

выплачивается в размере и на условиях, определяемых соглашением между работником и нанимателем.

В случае отсутствия соглашения между сторонами о размере и порядке выплаты вознаграждения спор рассматривается в судебном порядке. Порядок и условия выплаты вознаграждения, а также минимальный размер вознаграждения определяются Советом Министров Республики Беларусь. За несвоевременную выплату вознаграждения, определенного договором, виновный в этом наниматель несет ответственность в соответствии с законодательством.

Согласно абз. 2 ч. 1 п. 3, абз. 3 п. 6 Положения о порядке и условиях государственного стимулирования создания и использования объектов права промышленной собственности, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 06.03.1998 № 368 (далее – Положение) (в редакции постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15.12.2005 № 1459 «О внесении дополнений и изменений в постановление Совета Министров Республики Беларусь от 6 марта 1998 г. № 368»), использованием объекта права промышленной собственности признается введение в гражданский оборот продукта, изготовленного с применением объекта права промышленной собственности, а также передача права на использование объекта права промышленной собственности по лицензионному договору. Патентообладатель выплачивает вознаграждение автору (соавторам) объекта права промышленной собственности за его использование и лицам, содействующим использованию объекта права промышленной собственности.

В соответствии с ч. 1 и 2 п. 8 Положения вознаграждение за использование объекта права промышленной собственности выплачивается при документальном подтверждении факта его использования согласно п. 4 Положения в трехмесячный срок с даты отчетного периода, определенного соглашением сторон.

Минимальный размер вознаграждения за использование объекта права промышленной собственности выплачивается автору (соавторам) в размере 10%, а лицам, содействующим использованию объекта права промышленной собственности, – 3% от прибыли, приходящейся на данный объект права промышленной собственности, в том числе от прибыли по лицензионным договорам, остающейся после уплаты налогов, сборов (пошлин), ежегодно получаемой патентообладателем от его использования, либо в размере 15 базовых величин для автора (соавторов) и 10 базовых величин для лиц, содействующих использованию объекта права промышленной собственности, за каждый год его использования, либо в другом размере, который может быть исчислен иным способом. При этом размер вознаграждения не может быть ниже соответствующего размера вознаграждения, установленного в базовых величинах.

Аналогичный порядок выплаты автору (соавтору) вознаграждения и его минимальный размер за полный год использования изобретения предусмотрен п. 8 Положения (в редакции постановления Совета Министров Республики Беларусь от 19.02.2010 № 237 «О внесении изменений и дополнений в постановление Совета Министров Республики Беларусь от 6 марта 1998 г. № 368»). Кроме того, п. 15 Положения предусмотрено, что условия и порядок выплаты вознаграждения организацией, являющейся обладателем исключительных прав на объект права промышленной собственности, определяются ее локальными нормативными правовыми актами с учетом особенностей объекта права промышленной собственности.

В соответствии с абз. 3 ч. 1 п. 8, ч. 2 п. 8 Положения (в редакции постановления Совета Министров Республики Беларусь от 05.09.2011 № 1184 «О некоторых мерах по реализации Указа Президента Республики Беларусь от 26 мая 2011 г. № 216») минимальный размер вознаграждения автору (соавтору) за полный год использования объекта права промышленной собственности также предусмотрен в размере 10% от прибыли, приходящейся на объект права промышленной собственности, в том числе от прибыли по лицензионным договорам, остающейся после уплаты налогов, сборов, иных обязательных платежей, полученной обладателем исключительных прав на объект права промышленной собственности от его использования, либо в размере 30 базовых величин.

Вознаграждение за использование объекта права промышленной собственности может быть исчислено иным способом, при этом размер вознаграждения не может быть ниже соответствующего размера вознаграждения в базовых величинах, установленного в ч. 1 п. 8 Положения.

В ходе судебного разбирательства было установлено, что С. и Ц. являются авторами служебного изобретения «Лебедка» по патенту Республики Беларусь, зарегистрированного в Государственном реестре изобретений Республики Беларусь в декабре 1997 г. с приоритетом от 28 декабря 1994 г. на имя завода, правопреемником которого с 2000 года стал ответчик РУП «М».

Служебное изобретение «Лебедка» по патенту использовалось и используется РУП «М» с 1995 года, в том числе в период с 2008 по 2011 гг. в изделии, при изготовлении которого использован каждый признак изобретения по этому патенту, включенный в независимый пункт формулы.

Из материалов дела следовало, что с 1996 года С. неоднократно обращался к администрации РУП «М» с требованием о заключении с авторами вышеуказанного изобретения договора о выплате вознаграждения за использование изобретения.

В феврале 2001 г. между авторами изобретения С., Ц. и патентообладателем – РУП «М» был заключен договор, которым предусмотрена

выплата вознаграждения за создание и использование изобретения по вышеуказанному патенту его авторам; способ расчета вознаграждения, а также порядок выплаты и размер вознаграждения в последующие, после 2001 года, периоды в указанном договоре отсутствовали. С 2001 года выплата авторам вознаграждения за использование патента ответчиком не производилась.

В марте 2011 г. С. обратился с заявлением к генеральному директору РУП «М» по вопросу выплаты вознаграждения за использование изобретения по патенту, однако соглашения о порядке и размере выплаты вознаграждения между патентообладателем и авторами достигнуто не было.

Оценивая доказательства, подтверждающие вышеизложенное, судебная коллегия пришла к выводу о том, что размер вознаграждения за использование изобретения по патенту за период, заявленный истцами в пределах срока исковой давности – с 2008 по 2011 гг. – подлежит определению коллегией, поскольку между авторами указанного изобретения – истцами С., Ц. и патентообладателем – РУП «М» соглашение о размере и порядке выплаты вознаграждения за использование изобретения по вышеназванному патенту ранее не заключалось, такое соглашение между ними не было достигнуто и на момент разрешения спора.

При этом, по мнению судебной коллегии, размер и порядок выплаты причитающегося авторам вознаграждения при недостижении соглашения между авторами и патентообладателем должен быть определен в соответствии с Положением. Согласно Положению минимальный размер вознаграждения за использование объекта права промышленной собственности следует определять в процентах от прибыли, приходящейся на объект права промышленной собственности, остающейся после уплаты налогов, сборов, иных обязательных платежей, полученной обладателем исключительных прав на объект права промышленной собственности от его использования, либо в базовых величинах.

Судебная коллегия пришла к выводу, что в данном случае расчет вознаграждения за использование изобретения по патенту не может быть произведен в процентах от прибыли, приходящейся на объект права промышленной собственности, а поэтому следует применить иной способ, предусмотренный законодательством, а именно расчет вознаграждения производить в базовых величинах.

К такому выводу судебная коллегия пришла, исходя из следующего.

Так, в ходе судебного разбирательства установлено, что в соответствии с учетной политикой РУП «М» на 2008 – 2011 гг. бухгалтерский учет затрат на производство и калькулирование фактической себестоимости продукции (работ, услуг) на предприятии ведется обезличенным («котловым») методом, т.е. фактическая себестоимость произведенных товаров по отдельной номенклатуре выпускаемой продукции не учитывается и не определяется. Для расчета прибыли

используются валовые показатели, т.е. по всей номенклатуре выпускаемой РУП «М» продукции или оказываемой услуги. Поскольку не имеется сведений о фактической себестоимости единицы продукции, в данном случае изделия, в котором было использовано изобретение, то определить размер фактической (чистой) прибыли от реализации этого изделия, остающейся у предприятия после уплаты налогов, сборов, иных обязательных платежей, и соответственно рассчитать прибыль, приходящуюся на это изобретение, невозможно.

Изложенные обстоятельства подтвердили представители РУП «М»: З. – инженер по патентной и изобретательской работе, К. – главный бухгалтер, а также свидетели К. – заместитель главного бухгалтера и М. – начальник планово-экономического отдела этого предприятия.

Кроме того, эти обстоятельства подтверждались отчетами о показателях производственно-хозяйственной деятельности РУП «М» за ноябрь 2011 г., распоряжениями об утверждении нормативно-накладных расходов для целей ценообразования от сентября 2008 г., июня 2009 г. и от 27 января 2011 г., приказами об учетной политике предприятия за 2007 – 2011 гг.

Допрошенные в судебном заседании в качестве специалистов Ш. – главный инженер Министерства промышленности Республики Беларусь, Л. – главный экономист управления бухгалтерского учета и методологии Министерства промышленности Республики Беларусь, Т. – заместитель начальника отдела экономики и развития государственного учреждения «Национальный центр интеллектуальной собственности» пояснили, что в случае отсутствия соглашения между авторами и патентообладателем о размере вознаграждения размер вознаграждения определяется судом. Альтернативой расчета минимального размера вознаграждения от чистой прибыли, приходящейся на объект права промышленной собственности, предусмотренного законодательством, в случае невозможности применения этого способа является расчет вознаграждения в базовых величинах. Применение иного способа, который также может быть определен по соглашению сторон, предполагает, что вознаграждение должно быть не ниже размера, указанного законодательством.

Для выяснения вопросов о возможности расчета вознаграждения исходя из прибыли предприятия, приходящейся на изобретение по патенту в изделии, а также проверки правильности расчета вознаграждения за использование указанного изобретения, представленного истцом С. и ответчиком, судебной коллегией была назначена судебная патентно-технико-экономическая экспертиза.

Согласно заключению экспертизы, которое поддержали допрошенные в ходе судебного разбирательства эксперты, расчет вознаграждения как истцов, так и ответчика является неправильным. Расчет вознаграждения,

причитающегося авторам С., Ц. за использование изобретения по патенту исходя из прибыли, приходящейся на это изобретение, в изделии произвести невозможно, поскольку РУП «М» не ведет отдельный учет затрат по видам продукции, определяет общую сумму прибыли по отчетным периодам по выручке от реализации всей продукции предприятия, отражаемой на счете 90 «Доходы и расходы по текущей деятельности», и списывает ее на счет 99 «Прибыль и убытки». Выделить из общей суммы прибыли предприятия прибыль, полученную от реализации конкретного вида продукции, невозможно.

Оценивая в этой части заключение экспертизы, судебная коллегия пришла к выводу, что оснований сомневаться в правильности выводов экспертов не имеется, поскольку данное заключение является достаточно аргументированным, убедительным, логичным и каких-либо противоречий не содержит.

Вместе с тем вывод экспертов о возможности произвести расчет вознаграждения в базовых величинах в соответствии с нормами Положения и локального акта – Инструкции по определению условий, размера и порядка выплаты вознаграждений за создание и использование объектов права промышленной собственности на РУП «М», утвержденной генеральным директором предприятия в мае 2011 г. (далее – Инструкция), а также с применением размера базовой величины 100000 бел.руб. судебная коллегия оценила критически, поскольку вопрос применения законодательства является правовым и разъяснение его экспертами выходит за рамки их компетенции.

По мнению судебной коллегии, в данном случае размер вознаграждения следует рассчитывать, руководствуясь п. 8 Положения (в редакции, действовавшей на дату окончания отчетного периода за конкретный год использования изобретения: на 31 декабря 2008 г. – за 2008 год использования изобретения, на 31 декабря 2009 г. – за 2009 год, на 31 декабря 2010 г. – за 2010 год, на 31 декабря 2011 г. – за 2011 год) и исходя из размера базовой величины, действующей на этот период, – 35000 бел.руб., установленной с 1 декабря 2007 г. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 02.11.2007 № 1446 «Об установлении размера базовой величины».

Расчет вознаграждения в соответствии с Инструкцией и выплата его авторам возможны лишь при наличии согласия автора (соавторов) со способом расчета, указанным в Инструкции и произведенным патентообладателем, и при заключении соглашения между ними (п. 1.5 Инструкции), чего в данном случае не имелось.

Судебная коллегия полагала, что при расчете вознаграждения не может быть использован размер базовой величины 100000 бел.руб., который установлен с 1 апреля 2012 г. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30.12.2011 № 1785 «Об установлении размера базовой величины»,

поскольку согласно ч. 1 ст. 67 Закона Республики Беларусь от 10.01.2000 № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» нормативный правовой акт не имеет обратной силы, то есть не распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу, за исключением случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и юридических лиц либо когда в самом нормативном правовом акте или в акте о введении его в действие прямо предусматривается, что он распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу.

В данном случае отношения между авторами и правообладателем по спору о выплате вознаграждения за использование изобретения возникли до вступления в силу названного выше постановления.

Кроме того, судебная коллегия также полагала, что поскольку обязанность ответчика по выплате вознаграждения за полный год использования изобретения по патенту возникла на конец отчетного периода в срок не позднее трех месяцев с даты отчетного периода, а ответственность за нарушение гражданско-правового обязательства предполагает реальное и полное возмещение убытков в условиях нестабильности цен, то суммы подлежащего взысканию вознаграждения за использование изобретения в соответствии с Законом Республики Беларусь от 21.12.1990 № 476-XII «Об индексации доходов населения с учетом инфляции» и Инструкцией о порядке и условиях индексации денежных доходов населения в связи с инфляцией, а также при несвоевременной выплате заработной платы, пенсий, стипендий и пособий, утвержденной постановлением Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь от 05.05.2009 № 57, должны быть выплачены истцам с сохранением покупательной способности, т.е. с учетом индекса потребительских цен.

Доводы истца С. о том, что расчет вознаграждения в базовых величинах недопустим, поскольку не отражает значимость изобретения и его использование в продукции, выпускаемой в значительном количестве, а также о возможности использования иного метода расчета вознаграждения (2% от себестоимости изделия, где себестоимость практически равна отпускной цене этого изделия), судебная коллегия признала несостоятельными, поскольку способ расчета в базовых величинах предусмотрен законодательством как минимальный размер вознаграждения за использование изобретения, иной способ расчета вознаграждения возможен в случае наличия соглашения между авторами и патентообладателем, которого в данном случае не имелось. Кроме того, как установлено коллегией, фактическую себестоимость изделия определить невозможно ввиду учетной политики предприятия, действующей на РУП «М», что подтверждено представленными доказательствами.

Причитающееся истцам вознаграждение за использование изобретения по патенту за период 2008 – 2011 гг. было взыскано решением судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь с учетом заключенного между истцами соглашения о распределении долей вознаграждения за каждый полный год использования изобретения, т.е. за 2008 – 2011 гг., количества базовых величин, предусмотренных ч. 2 п. 8 Положения (в редакции от 15.12.2005) и абз. 3 ч. 1 п. 8 (в редакции от 19.02.2010), а также с учетом индекса потребительских цен на дату вынесения судом решения.

Спустя 3 года после состоявшегося решения судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь, т.е. в 2015 году, истец С. снова обратился в суд с иском о взыскании вознаграждения, указав в заявлении, что производство изделия, содержащего техническое решение в соответствии с патентом, авторами которого являются он и Ц., продолжается по настоящее время. Ответчик – открытое акционерное общество «М» (ОАО «М») направлял ему, истцу, для подписи соглашения на выплату авторского вознаграждения за период 2012 – 2014 гг., составленные на основании Инструкции по определению условий, размера и порядка выплаты вознаграждения за создание и использование служебных объектов права промышленной собственности на ОАО «М» (далее – Инструкция ОАО «М»), действовавшей на предприятии. Соглашения им не были подписаны, т.к. расчет вознаграждения не содержал данных о прибыли или себестоимости.

В связи с тем, что его предложение о расчете вознаграждения на основании прибыли, себестоимости либо отпускной цены изделия было оставлено ответчиком без внимания, он согласился с тем, что выплата вознаграждения за последние три года использования изобретения должна быть произведена в соответствии с Инструкцией ОАО «М».

Однако с расчетом размера вознаграждения, произведенным ответчиком, он не согласен, поскольку, по его мнению, ответчиком неправильно были рассчитаны значения коэффициентов показателей достигнутого технического уровня изобретения, степени новизны решения и объема использования.

Ссылаясь на вышеизложенное, истец С. просил взыскать с ответчика вознаграждение за использование изобретения в 2012 – 2014 гг., исходя из иного значения коэффициента общего технического уровня изобретения, представив свой расчет причитающегося ему вознаграждения.

В судебном заседании С., поддержав заявленное требование, просил суд взыскать вознаграждение с учетом индексации.

Представитель ответчика – ОАО «М», не оспаривая право истца на получение вознаграждения за использование изобретения по вышеуказанному патенту за 2012 – 2014 гг., полагал, что требование истца подлежит частичному

удовлетворению. Не соглашаясь с расчетом вознаграждения, произведенным истцом, указал, что, поскольку отсутствует соглашение между истцом и ответчиком о выплате вознаграждения за использование изобретения в соответствии с Инструкцией ОАО «М», действующей на предприятии, вознаграждение должно быть рассчитано исходя из количества базовых величин, установленных в Положении.

Судебная коллегия, рассматривая заявленное истцом требование, руководствовалась Законом № 54-З и Законом, а также Положением (в редакции от 05.09.2011 № 1184) и Положением (в редакции от 24.01.2013 № 55).

В ходе судебного разбирательства было установлено, что путем преобразования РУП «М» было создано ОАО «М», которое с 2013 года являлось обладателем патента на изобретение «Лебедка». В декабре 2014 г. действие указанного патента было прекращено в связи с истечением срока действия.

Судебной коллегией также было установлено, что изобретение использовалось ответчиком и в период с 2012 по 2014 гг., т.е. до дня прекращения действия патента. Истцу неоднократно направлялись для подписания соглашения о выплате авторского вознаграждения за использование изобретения в указанный период, составленные ответчиком в соответствии с Инструкцией. Однако указанные соглашения подписаны не были, поскольку истец не согласился с представленным ему расчетом-обоснованием размера авторского вознаграждения в части применения при расчете показателей (значений коэффициентов) достигнутого технического уровня изобретения, степени новизны решения, объема использования.

Учитывая вышеуказанные обстоятельства, судебная коллегия пришла к выводу о том, что между истцом и ответчиком не было достигнуто соглашение по вопросу выплаты вознаграждения за использование изобретения за период с 2012 по 2014 гг. Ввиду отсутствия такого соглашения причитающееся истцу вознаграждение должно быть определено в базовых величинах исходя из абз. 3 ч. 1 п. 8 Положения.

Судебной коллегией был произведен расчет причитающегося истцу вознаграждения исходя из количества базовых величин, установленного Положением, и размера базовых величин, установленного постановлениями Совета Министров Республики Беларусь в период использования изобретения (2012 – 2014 гг.).

В связи с тем что ответственность за нарушение гражданско-правового обязательства предполагает реальное и полное возмещение убытков в условиях нестабильности цен, судебная коллегия полагала, что суммы подлежащего взысканию вознаграждения за использованное изобретение должны быть выплачены истцу с сохранением их покупательской способности, т.е. с учетом индекса потребительских цен.

Доводы истца о том, что расчет причитающегося ему вознаграждения за использование вышеуказанного изобретения должен быть произведен в соответствии с Инструкцией ОАО «М», судебная коллегия признала несостоятельными, поскольку между автором изобретения – истцом С. и ответчиком ОАО «М» – патентообладателем не было достигнуто соглашения в части определения размера вознаграждения, причитающегося к выплате за использование изобретения. Факт отсутствия такого соглашения истцом в судебном заседании не оспаривался, а поэтому оснований для применения расчета вознаграждения, указанного в Инструкции ОАО «М», не имелось.

В ходе подготовки вышеуказанных дел к судебному разбирательству ответчик неоднократно предлагал истцу С. заключить соглашения о выплате вознаграждения за использование изобретения за периоды, указанные в исках, в соответствии с Инструкцией ОАО «М» и произведенным на ее основании расчетом вознаграждения. Однако истец, считая свою позицию единственно верной, от указанного предложения отказывался. В итоге суммы вознаграждений, взысканные в пользу истца решениями судебной коллегии, оказались менее тех сумм, которые были бы выплачены ему в случае заключения между ним и ответчиком вышеназванных соглашений (договоров).

Во избежание споров, связанных с выплатой вознаграждения за использование изобретения, усматривается, что и автору изобретения, и нанимателю-патентообладателю необходимо находить такое решение, которое бы удовлетворяло обе стороны, неукоснительно соблюдая при этом требования законодательства, регулирующие условия и порядок выплаты причитающегося автору вознаграждения.

Гражданское дело № 3.

ООО «А» использовало и продолжает использовать обозначение «А-н» с 2003 года, применяя его на бланках, маркируя данным обозначением свою продукцию, выставляя ее на выставках (в том числе международных). Таким образом, обозначение «А-н» у потребителей ассоциировалось с деятельностью и услугами ООО «А». Некий гражданин К. зарегистрировал товарный знак «А-н» в 2007 году в отношении товаров и (или) услуг 35, 38, 42-го классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ). При этом данный гражданин был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя К. (далее – ИП К.) и предложил ООО «А» заключить лицензионный договор на использование товарного знака «А-н» и платить лицензионные платежи.

Руководство ООО «А» усмотрело в его действиях нарушение своих прав и подало в компетентный государственный орган соответствующее заявление о

нарушении антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции.

В ходе разбирательств было установлено, что ИП К. не отрицал своего намерения осуществлять предпринимательскую деятельность, что подтверждается заявлением физического лица К. о его регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а также предложением к ООО «А» заключить лицензионный договор на использование товарного знака «А-н». Кроме того, товарный знак был зарегистрирован в отношении услуг, которые в значительной части пересекаются, а в некоторых случаях совпадают с видами деятельности, услугами (работами) ООО «А». ИП К. не представил в компетентный государственный орган доказательств, что он не знал о существовании ООО «А» и используемом им обозначении. Напротив, товарный знак «А-н» был зарегистрирован по ускоренной процедуре после обнаружения в сети Интернет информации об ООО «А» и его обозначении.

С учетом данных обстоятельств решением компетентного государственного органа действия ИП К. по регистрации и использованию товарного знака «А-н» признаны недобросовестной конкуренцией.

ИП К. решил обжаловать данное решение в судебном порядке.

В обоснование своей позиции ИП К. указал, что товарный знак «А-н» зарегистрирован на него как на гражданина (физическое лицо), а между физическим лицом и субъектами предпринимательской деятельности не может быть конкурентных отношений. Поэтому выводы компетентного государственного органа неправомерны.

В ходе судебного заседания была установлена идентичность зарегистрированного на физическое лицо К. товарного знака «А-н» и обозначения, используемого ООО «А», которая выражалась в одинаковом сочетании цветов, буквенных, изобразительных и объемных обозначений. При этом услуги, указанные в свидетельстве на товарный знак гражданина К., и виды деятельности, услуги, работы, осуществляемые ООО «А», в значительной части пересекаются, а в некоторых случаях совпадают.

Включение в товарный знак, зарегистрированный на гражданина К., таких родовых понятий, как услуги по программированию и разработке программного обеспечения для полиграфии, средств массовой информации, сети Интернет (42-й класс МКТУ), не позволяет ООО «А» использовать обозначение при оказании услуг и выполнении работ, поскольку основная деятельность компании заключается в разработке и поддержке интернет-ресурсов.

В судебном заседании также подтвердились намерения ИП К. использовать зарегистрированный товарный знак в предпринимательской деятельности. Поэтому совпадение услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак, с услугами, оказываемыми ООО «А» на рынках рекламы,

менеджмента, в сфере программирования и разработки программного обеспечения для полиграфии, средств массовой информации, сети Интернет, является установлением конкурентных отношений между ИП К. и ООО «А».

Выводы компетентного государственного органа судом подтвердились. И суд установил, что в действиях ИП К. присутствует совокупность трех признаков недобросовестной конкуренции, определенных в абз. 8 ст. 1 Закона от 10.12.1992 № 2034-ХП о конкуренции, а именно:

1 Действия ИП К. направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Зарегистрировав товарный знак «А-н», ИП К. получил преимущества в предпринимательской деятельности и тем самым возможность причинить ООО «А» убытки. ИП К. воспользовался этими преимуществами, направив обществу предложение о заключении лицензионного договора. В противном случае ИП К. требовал прекратить использование обозначения «А-н».

2 Действия ИП К. противоречат Закону от 10.12.1992 № 2034ХП о конкуренции, требованиям разумности и добросовестности.

3 Действия ИП К. могут причинить или причинили убытки ООО «А» либо нанести ущерб деловой репутации ООО «А».

Суду были представлены доказательства об убытках, понесенных ООО «А» в результате действий ИП К.

При таких обстоятельствах суд отказал в удовлетворении жалобы ИП К. и оставил в силе решение компетентного государственного органа.

Комментарий юриста

Данное решение было одним из первых решений, вынесенных судебной коллегией по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь в отношении признания действий по регистрации товарного знака недобросовестной конкуренцией на основании ст. 9 ГК в ред. от 08.07.2008 с последующей отменой регистрации. В рассматриваемом случае имела место недобросовестная конкуренция, выразившаяся в злоупотреблении лицом своим правом на правовую охрану товарного знака в Республике Беларусь.

В настоящее время не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров (п. 2 ст. 16 Закона о конкуренции № 94-З).

Так, на основании практики применения антимонопольного законодательства Министерством антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь, на которое возложены функции по обеспечению противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции,

разработаны Методические рекомендации по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции, утв. приказом МАРТ от 18.09.2017 № 154.

Согласно п. 13 данных Методических рекомендаций к недобросовестным действиям, противоречащим требованиям добросовестности и разумности, следует относить в том числе действия, связанные со сферой исключительных прав на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг, сущность которых состоит в злоупотреблении правом. Например, приобретение хозяйствующим субъектом исключительных прав на товарный знак, ранее уже широко используемый конкурентами для индивидуализации производимых товаров, но не зарегистрированный в установленном законодательством порядке, является действием недобросовестным, неразумным и подлежит квалификации как акт недобросовестной конкуренции.

Соответственно предоставление правовой охраны товарному знаку может быть признано недействительным полностью или частично в течение срока действия правовой охраны, если связанные с регистрацией действия владельца товарного знака признаны антимонопольным органом или судом недобросовестной конкуренцией (подп. 1.3 п. 1 ст. 25 Закона о товарных знаках и знаках обслуживания).

Стоит отметить, что с 3 августа 2018 г. вступает в силу новая редакция Закона о конкуренции № 94-З. Запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, содержится и в новой редакции Закона о конкуренции № 94-З (абз. 2 ст. 28 новой редакции Закона о конкуренции № 94-З).

Таким образом, зарегистрированный товарный знак не подлежит правовой охране, если действия по его регистрации и использованию будут признаны недобросовестной конкуренцией.

Гражданское дело № 4.

Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь, рассмотрев в открытом судебном заседании в помещении Верховного Суда Республики Беларусь гражданское дело по иску торгово-производственного коммунального унитарного предприятия «М» (далее – УП «М») к обществу с ограниченной ответственностью «С» (далее – ООО «С») о прекращении нарушения исключительного права на товарный знак и наложении штрафа, установила:

Истец – УП «М» – в заявлении суду указал, что является владельцем комбинированного товарного знака, зарегистрированного в Государственном

реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь (далее – Реестр) за № 23250 (далее – товарный знак по свидетельству № 23250) в отношении товаров 29 класса по Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ): «масло сливочное». Указанный товарный знак представляет собой комбинированное обозначение – прямоугольную этикетку, содержащую словесные и изобразительные элементы; охраняется в золотистом, зеленом, белом и коричневом цветовом сочетании.

По сведениям истца, ответчик – ООО «С» – изготавливает, предлагает к продаже и продает через торговую сеть Республики Беларусь сливочное масло «Крестьянское» (далее – масло «Крестьянское») в упаковке, содержащей комбинированное обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 23250, чем нарушает исключительное право истца на вышеназванный товарный знак.

Ссылаясь на указанные обстоятельства, истец просил суд обязать ответчика ООО «С» прекратить нарушение исключительного права УП «М» на товарный знак по свидетельству № 23250 в форме несанкционированного изготовления, предложения к продаже и продажи масла «Крестьянское» в упаковке, выполненной в золотистом, зеленом, белом и коричневом цветовом сочетании, с доминирующими элементами: стилизованным изображением коровы со стилизованной ромашкой во рту, орнаментом из стилизованных ромашек, а также словесным элементом «Крестьянское», выполненным шрифтом, сходным до степени смешения со шрифтом, используемым для словесного элемента «Крестьянское» в товарном знаке по свидетельству № 23250. За незаконное использование указанного товарного знака просил также наложить на ответчика штраф в пользу истца в размере стоимости двух пачек масла «Крестьянское» в сумме 27 000 (неденоминированных) рублей.

В ходе судебного разбирательства представитель истца – УП «М» – адвокат К. уточнила искимые требования, указав, что обозначение, используемое ответчиком на упаковке для масла «Крестьянское», является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 23250 ввиду сходного композиционного построения элементов указанных обозначений, тождества цветового сочетания, использования сходных шрифтов в словесных элементах и частичного сходства изобразительных элементов. По ее мнению, стилизованное изображение коровы в обоих обозначениях не является доминирующим элементом, поскольку товарный знак и используемое ответчиком обозначение следует сравнивать в целом, с точки зрения восприятия его потребителем, для которого, по мнению представителя истца, обозначение, используемое ответчиком, ассоциируется с товарным знаком по свидетельству № 23250. Полагала, что использование ответчиком на упаковках товара масло

«Крестьянское» оспариваемого комбинированного обозначения может привести к смешению товара разных производителей.

В остальной части представитель истца дала суду объяснения, аналогичные доводам, изложенным в исковом заявлении, поддержав пояснения представителя истца А., данные ею в ходе предварительного судебного заседания. Просила суд обязать ответчика – ООО «С» – прекратить нарушение исключительного права УП «М» на товарный знак по свидетельству № 23250; запретить ООО «С» производить, предлагать к продаже и продавать в Республике Беларусь масло сливочное «Крестьянское» в упаковке, сходной до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 23250; наложить на ответчика штраф в размере 2 руб. 79 коп. – стоимость двух пачек масла «Крестьянское», на упаковке которого был незаконно применен товарный знак истца, а также взыскать в пользу УП «М» судебные расходы по уплате государственной пошлины за подачу иска в суд.

Представитель ответчика – ООО «С» – патентный поверенный Р. иск не признал, пояснив, что используемое ответчиком на упаковке масла «Крестьянское» комбинированное обозначение и товарный знак по свидетельству № 23250 не сходны до степени смешения, поскольку производят на потребителя разное впечатление, которое формируется с учетом всех элементов сравниваемых обозначений, в том числе за счет доминирующих изобразительных элементов в виде коровы, которые являются принципиально различными в обоих обозначениях. Ссылаясь на отсутствие, в связи с указанным, нарушения права истца на товарный знак со стороны ООО «С», просил в иске отказать.

Заслушав объяснения представителей юридически заинтересованных в исходе дела лиц, заключение экспертов, проверив и исследовав письменные доказательства по делу, судебная коллегия приходит к следующему.

В соответствии с п. 3 ст. 11 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) защита гражданских прав осуществляется путем пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Согласно ст. 1019 ГК владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другим лицам.

Никто не может использовать охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак, на который выдано свидетельство, без разрешения его владельца.

В силу п. 3 ст. 3 Закона Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания» (в редакции от 09.07.2012) (далее – Закон) 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, в отношении однородных товаров, а также неоднородных товаров, обозначенных товарным знаком, признанным общеизвестным в Республике Беларусь.

Согласно п. 3 ст. 3 Закона (в редакции от 05.01.2016) нарушением исключительного права на товарный знак признается использование товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, без разрешения владельца товарного знака, выражающееся в совершении действий, предусмотренных п. 1 ст. 20 настоящего Закона, в отношении однородных товаров, а также неоднородных товаров, обозначенных товарным знаком, признанным общеизвестным в Республике Беларусь.

КонсультантПлюс: примечание.

В официальном тексте документа, видимо, допущена опечатка: имеется в виду подп. 1.1 п. 1 ст. 20 Закона Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания», а не подп. 1 п. 1 ст. 20.

В силу подп. 1 п. 1 ст. 20 Закона использование товарного знака для индивидуализации товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, осуществляется, в том числе путем применения товарного знака на товарах, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются или иным образом вводятся в гражданский оборот, хранятся, перевозятся или ввозятся на территорию Республики Беларусь в целях введения в гражданский оборот, а также на этикетках, упаковках таких товаров.

В соответствии с пп. 1, 3 ст. 29 Закона за нарушение исключительного права на товарный знак виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь. Владелец товарного знака или лицо, которому предоставлено право использования товарного знака по договору исключительной лицензии, могут по своему выбору требовать от лица, нарушившего исключительное право на товарный знак, вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от одной до пятидесяти тысяч базовых величин, определяемом судом с учетом характера нарушения.

В ходе судебного разбирательства установлено, что УП «М» зарегистрировано в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – Регистр) на основании решения городского исполнительного комитета от 20 июня 2001 г., имеет собственную производственную базу продуктов питания и реализует их, в том числе сливочное масло «Крестьянское».

Данное предприятие является владельцем комбинированного товарного знака, представляющего собой прямоугольную этикетку и содержащего

изобразительные и словесные (неохраняемые) элементы, а также информацию для потребителя, штрих-код 4810439000245.

Указанный товарный знак зарегистрирован в Реестре 26 июля 2006 г. за № 23250 в отношении товаров 29 класса МКТУ: «масло сливочное» с приоритетом от 20 мая 2005 г.; охраняется в золотистом, зеленом, белом и коричневом цветовом сочетании.

Решением Апелляционного совета при Национальном центре интеллектуальной собственности (далее – Апелляционный совет) от 1 сентября 2016 г. ООО «С» было отказано в удовлетворении возражения против предоставления в Республике Беларусь правовой охраны названному товарному знаку на имя УП «М» по основаниям подп. 1.4 п. 1 и п. 2 ст. 4 Закона (в редакции от 29.10.2004) и предоставление правовой охраны в Республике Беларусь комбинированному товарному знаку по свидетельству № 23250 на имя УП «М» оставлено в силе.

Вышеизложенные обстоятельства, кроме объяснений представителя истца, подтверждаются свидетельством о государственной регистрации УП «М», его уставом, свидетельством № 23250 на товарный знак, выпиской из Реестра, материалами заявки № 20051430 на регистрацию товарного знака «Масло крестьянское сладкосливочное несоленое», решением

Апелляционного совета от 1 сентября 2016 г.

Из объяснений представителя истца адвоката К. также следует, что масло «Крестьянское» изготавливается белорусскими производителями по заказу истца, маркируется товарным знаком по свидетельству № 23250, и с 2005 года вводится в гражданский оборот на территории Республики Беларусь.

Указанное обстоятельство не оспаривалось представителем ответчика, а также подтверждается упаковками масла «Крестьянское», на которых имеется изображение товарного знака по свидетельству № 23250 (с незначительными изменениями, относящимися к неохраняемым элементам).

Далее судебной коллегией установлено, что согласно уставу общества, ответчик – ООО «С» – зарегистрирован в Регистре на основании решения городского исполнительного комитета от 29 июля 2011 г.

По делу также установлено, что ООО «С» изготавливает (по его заказу продукт изготавливают белорусские предприятия), предлагает к продаже и продает с 2015 года в Республике Беларусь продукцию, однородную товарам 29 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован товарный знак истца, а именно – масло сливочное. Комбинированное обозначение на упаковке, в которой ответчик вводит в гражданский оборот масло сливочное «Крестьянское», выполнено в золотистом (желтом), зеленом, белом, коричневом, сером цветах, и содержит обозначение в виде прямоугольника

(дублируется), на котором имеются изобразительные и словесные элементы, информацию для потребителя, штрих-код 4810390002630.

Факт введения в гражданский оборот ответчиком масла «Крестьянское» в вышеуказанной упаковке подтверждается материалами дела, в частности:

– актом закупки товара от 18.12.2015 и приложениями к нему (кассовый чек от 18.12.2015, упаковка масла «Крестьянское» сладкосливочное несоленое с массовой долей жира 72,5%, маркированное штрих-кодом 4810390002630), согласно которым в магазине ООО «В» произведена закупка двух пачек масла «Крестьянское» на сумму 27 000 (неденоминированных) руб.;

– упаковкой масла «Крестьянское», на которой имеется информация, кроме прочей: массовая доля жира 72,5%, штрих-код 4810390002630, изготовлено по заказу ООО «С», дата изготовления – 05.08.2015;

– актом осмотра от 01.03.2016 и приложениями к нему – на 7 листах, из которых усматривается, что ООО «С» посредством сети Интернет предлагает к продаже масло «Крестьянское» сладкосливочное несоленое в вышеуказанной упаковке (металлизации (золотистости) цвета на фотографии не видно, воспринимается, как желтый) в супермаркетах «В» до 21 декабря 2015 г. по цене со скидкой 15%;

– письмом от 04.04.2016 ИООО «Б», из которого следует, что масло «Крестьянское» сладкосливочное несоленое с массовой долей жира 72,5%, маркированное штрих-кодом 4810390002630, поставлялось ООО «С» в адрес ИООО «Б» в период с 14.08.2015 по 08.02.2016;

– актом осмотра размещения товаров от 23.04.2016 и приложениями к нему (фотографии), из которых следует, что в молочном отделе магазина «Р» СООО «Б» имеется масло «Крестьянское» сладкосливочное несоленое с массовой долей жира 72,5%, маркированное штрих-кодом 4810390002630, изготовленное по заказу ООО «С», и размещено оно в холодильной камере рядом с маслом «Крестьянское» в упаковке, маркированной товарным знаком № 23250;

– актом закупки товара от 14.12.2016 и приложениями к нему (кассовый чек от 14.12.2016 и упаковка масла «Крестьянское» сладкосливочное несоленое с массовой долей жира 72,5%, маркированное штрих-кодом 4810390002630);

– актом осмотра размещения товаров от 29.12.2016 и приложениями к нему (фотографии), из которых следует, что в холодильной камере в молочном отделе магазина «Р» СООО «Б» имеется масло «Крестьянское» с массовой долей жира 72,5%, маркированное штрих-кодом 4810390002630, изготовленное по заказу ООО «С».

Вышеизложенные обстоятельства в судебном заседании ответчиком не оспаривались.

По мнению истца, на упаковке, используемой ООО «С» для масла «Крестьянское», присутствуют те же цвета и сходные до степени смешения

элементы, что и в товарном знаке, принадлежащем истцу, в результате чего комбинированное обозначение на упаковке ответчика в целом ассоциируется с товарным знаком по свидетельству № 23250. Согласия на использование ООО «С» указанного товарного знака его владелец – УП «М» – не давал.

Вместе с тем представитель ответчика – патентный поверенный Р., возражая против доводов истца, указал, что комбинированное обозначение, используемое ООО «С» на упаковке масла «Крестьянское», и товарный знак по свидетельству № 23250 не являются сходными до степени смешения в силу того, что, по его мнению, доминирующим элементом в обоих обозначениях является изображение коровы, которое принципиально различно по стилистике исполнения, композиционному расположению в обозначениях. Сходство шрифтового неоригинального исполнения словесных элементов в обозначениях не свидетельствует о сходстве обозначений, так как не может идентифицировать продукт в глазах потребителей, как происходящий от определенного производителя. Цветовое решение обозначений (желтый и зеленый) также не является оригинальным и используется различными производителями, а эффект золотистости желтого цвета – является частью технологического процесса при изготовлении упаковки за счет ее фольгирования, и не является оригинальным, способным информировать потребителя о производителе. Представитель ответчика также полагал, что поскольку доминирующий изобразительный элемент в виде коровы является четко различимым в обоих обозначениях и не сходным, а иные элементы в товарном знаке истца не оригинальны, сравниваемые обозначения не являются, по его мнению, сходными до степени смешения.

Согласно п. 117 Положения о порядке регистрации товарного знака и знака обслуживания, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 декабря 2009 г. № 1719 (с последующими изменениями и дополнениями) (далее – Положение), обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначения, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветового исполнения и так далее.

Из смысла ч. 1 п. 145 Положения следует, что к доминирующим элементам следует отнести основной элемент, который влияет на восприятие знака (обозначения) в целом.

В соответствии с п. 129 Положения при определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пп. 122 – 124 (сходство: звуковое (фонетическое), смысловое (семантическое) и графическое (визуальное)) и 127 настоящего Положения, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В силу п. 127 Положения сходство изобразительных либо объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- внешняя форма;
- наличие или отсутствие симметрии; смысловое значение;
- вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и так далее); сочетание цветов и тонов.

Перечисленные признаки могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В силу п. 128 Положения комбинированные обозначения сравниваются:

- с комбинированными обозначениями;
- с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

Сравнив комбинированный товарный знак по свидетельству № 23250, владельцем которого является УП «М», и комбинированное обозначение, используемое ответчиком на упаковке масла «Крестьянское», при их непосредственном обозрении (со стороны смотрящего), судебная коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения, исходя из следующего.

Как установлено судебной коллегией, товарный знак по свидетельству № 23250 является комбинированным и представляет собой этикетку в виде прямоугольника, по цветовому сочетанию характеризующуюся наличием зон желтого и зеленого цветов и содержащую как словесные, так и изобразительные элементы. Судебная коллегия при сравнении обозначений в части цветового решения обозначения не учитывает оттенки цветов, соглашаясь с позицией представителя ответчика – патентного поверенного Р. о том, что металлизация (золотистость) фона в обозначениях является частью технологического процесса при изготовлении упаковки за счет ее фольгирования.

Словесные элементы «масло сливочное несоленое крестьянское первый сорт», согласно материалам заявки № 20051430, являются неохраняемыми. В верхней центральной части этикетки на фоне желтого цвета расположен словесный элемент «Крестьянское», выполненный шрифтом, стилизованным под старославянский, в кириллице, прописными (заглавными) буквами, в коричневом цвете с желтой обводкой букв, более светлой, чем фон. По обе стороны от элемента «Крестьянское» на желтом фоне, в верхних углах этикетки

(товарного знака) симметрично расположены полосы коричневого и соответственно зеленого цвета, составляющие прямоугольники. Под словом «Крестьянское» также на желтом фоне горизонтально расположен ряд стилизованных цветков (напоминают ромашки), каждый из которых содержит восемь белых лепестков и окружность внутри. Цветки, обведенные коричневым контуром, соединены между собой стилизованным растительным орнаментом, выполненным контурной линией в коричневом цвете. Ряд цветков прерывается в связи с расположением между ними овала, обведенного коричневой контурной линией, с надписью внутри него мелким стандартным шрифтом «масса нетто 200 г». Центральная часть обозначения, расположенная под словесным элементом «Крестьянское» и цветками (ромашками), разделена на зоны зеленого и желтого цветов. Зона зеленого цвета слева заканчивается под прямым углом, за ней следует зона желтого цвета, на которой размещена информация для потребителя (состав масла, условия хранения, срок годности). В зоне зеленого цвета, в нижней части слева от центра обозначения, расположен словесный элемент «масло», выполненный в кириллице стандартным шрифтом, желтым цветом с обводкой контурной линией коричневого цвета. Под словом «масло» на зеленом фоне расположены словесные элементы «сладкосливочное несоленое», выполненные мелким стандартным шрифтом, желтым цветом. Справа от слова «масло» на зеленом фоне расположено стилизованное изображение коровы, которая держит во рту за стебель стилизованный цветок (ромашку) с восемью симметричными белыми лепестками и желтой окружностью в центре. На стебле по обе стороны имеются по одному листочку зеленого цвета. Цветок находится слева от головы коровы, на зеленом фоне, а листья на стебле – справа и расположены на фоне туловища коровы. Изображение коровы выполнено желтым цветом с белыми кругами на туловище с обводкой контурной линией коричневого цвета. Голова коровы расположена анфас по отношению к потребителю. Между рогами коровы, разделяющими ряд цветков (ромашек), расположен овал, описание которого приведено выше. Туловище коровы расположено так, что оно частично закрывает зону зеленого цвета и как будто обрезано, заканчивается справа под прямым углом. Далее на желтом фоне следует информация для потребителя. Внизу, на туловище коровы, в правом углу расположен штрих-код. Слева от головы коровы на зеленом фоне расположен элемент, напоминающий печать, поскольку образован двумя концентрическими окружностями и выполнен контурной линией желтого цвета. В центральной части окружностей расположено контурное изображение двух стилизованных фигурок, напоминающих снеговиков, выполненных контурной линией желтого цвета. Между окружностями имеются словесные элементы, выполненные мелким стандартным шрифтом желтого цвета – УП «М»; рядом с окружностями

расположены слова «сорт первый», выполненные стандартным шрифтом желтого цвета.

Далее по делу установлено, что на этикетке упаковки, используемой ответчиком для масла «Крестьянское», содержится комбинированное обозначение в виде прямоугольника, по цветовому сочетанию характеризующееся наличием зон желтого и зеленого цветов и содержащее, как словесные, так и изобразительные элементы. Зеленая зона с имеющимися на ней словесными и изобразительными элементами, изображена также в виде прямоугольника, дублируется и разделена зоной желтого цвета. В указанной зоне желтого цвета расположен словесный элемент «Крестьянское», взятый в кавычки, выполненный шрифтом, стилизованным под старославянский; в кириллице; в коричневом цвете с желтой обводкой, более светлой, чем фон; первая буква – прописная (заглавная), а остальные – строчные. Под элементом «Крестьянское» также на желтом фоне, горизонтально, расположен непрерывный ряд стилизованных цветков (напоминают ромашки), каждый из которых содержит восемь белых лепестков и окружность внутри. Изображения цветков соединены между собой стилизованным растительным орнаментом. Указанные изображения обведены коричневой контурной линией.

В зоне зеленого цвета, в нижней части слева от центра обозначения, расположен словесный элемент «масло», выполненный в кириллице стандартным шрифтом, желтым цветом с обводкой контурной тонкой линией коричневого цвета. Под словом «масло» на зеленом фоне расположены словесные элементы «сладкосливочное несоленое», выполненные мелким стандартным шрифтом, белым цветом. Справа от слова «масло» на зеленом фоне расположено стилизованное изображение коровы, которая держит во рту за стебель стилизованный цветок (ромашку) с восемью симметричными белыми лепестками и окружностью в центре желтого цвета. Цветок находится слева от головы коровы. На стебле по обе стороны имеются по одному листочку желтого цвета. Цветок и листья расположены на зеленом фоне слева от головы коровы. Изображение коровы также расположено на зеленом фоне, выполнено белым цветом с серыми (с разными оттенками) пятнами и частично обведено тонкой линией черного цвета. Корова по отношению к потребителю расположена анфас с небольшим наклоном головы вправо. На голове коровы между рогов расположено пятно желтого цвета, напоминающее волосы («чубчик»), обведенное черной тонкой контурной линией. Внизу коровы (туловище как будто обрезано) – штрихи желтого цвета, напоминающие траву; справа от коровы прорисован хвост. Слева от головы коровы на зеленом фоне расположен элемент, напоминающий печать, поскольку образован двумя концентрическими окружностями и выполнен контурной линией желтого цвета. В центральной их части расположены выполненные контурной линией желтого цвета цифры –

«72,5%». Между окружностями имеются слова, которые выполнены мелким стандартным шрифтом желтого цвета – «массовая доля жира». В верхнем углу зеленой зоны прямоугольника содержатся цифры и слова «180 г, масса нетто», также выполненные стандартным шрифтом желтого цвета, под ними расположен словесный элемент «высший сорт», выполненный в белом цвете мелким шрифтом. Справа и слева от зеленой зоны на желтом фоне расположена информация для потребителя и штрих-код.

Сравнив вышеуказанные комбинированные обозначения, представляющие собой этикетки, судебная коллегия считает, что в них невозможно выделить основной (доминирующий) элемент, который бы являлся определяющим в восприятии обозначений в целом.

По мнению коллегии, в обоих обозначениях словесный элемент – «масло крестьянское» и изобразительный элемент – стилизованное изображение коровы, исходя из их пространственного расположения, цветового исполнения и применения специальных изобразительных приемов, в равной степени привлекают внимание потребителя. Однако, учитывая, что в силу действующего законодательства о товарных знаках доминирование элемента в обозначении предполагает наличие его в единственном числе, чего в данном случае не имеется, судебная коллегия полагает, что в сравниваемых обозначениях невозможно выделить один доминирующий элемент.

Судебная коллегия также считает, что в товарном знаке по свидетельству № 23250 и в комбинированном обозначении, используемом ответчиком на упаковке масла «Крестьянское», индивидуализирующую функцию выполняет не какой-либо отдельно взятый элемент обозначений, а общее композиционное построение элементов и цветовое решение обозначений, что в целом формирует общее зрительное впечатление.

Так, сравнив словесные элементы обозначений «масло крестьянское», в соответствии с вышеназванным Положением, судебная коллегия приходит к выводу об их тождестве по признакам звукового (фонетического) и смыслового (семантического) сходства, а также об их сходстве по графическому (визуальному) признаку, ввиду выполнения этих элементов с использованием одинакового шрифта и цвета. Незначительные различия в размерах шрифта не влияют на общее зрительное впечатление от этих обозначений, как сходных. Иные словесные элементы, в том числе содержащие информацию для потребителя, не оказывают существенного влияния на восприятие потребителями сравниваемых обозначений.

Сравнив с учетом указанного Положения изобразительные элементы товарного знака по свидетельству № 23250 и этикетку, используемую на упаковке ООО «С», в частности, стилизованное изображение коровы, судебная коллегия считает, что указанный изобразительный элемент, несмотря на

некоторые различия в его конкретном исполнении (на этикетке ответчика – наклон головы коровы и ее прорисовка, наличие хвоста и «чубчика», цветовое решение и т.д.) и в степени его стилизации (корова в противопоставляемом обозначении – более прорисована, в товарном знаке – изображена схематично), воспринимается в обоих обозначениях как сходный. Сходство, по мнению коллегии, обусловлено значительным количеством совпадающих признаков, а именно: внешняя форма; отсутствие симметрии; характер изображения – стилизованное; сочетание тонов и цветов – изображение коровы выполнено в пятнах на зеленом фоне с использованием желтого, белого и близких коричневого и черных цветов; тождественного смыслового значения – корова, жующая цветок (ромашку). При этом, коллегия полагает, что при восприятии изображения коровы у большинства потребителей возникают ассоциации с товаром (продуктом) – маслом сливочным, что более усиливает сходство сравниваемых изобразительных элементов по признаку смыслового значения.

Судебная коллегия также считает, что являются сходными в сравниваемых обозначениях по признакам графического сходства и изобразительные элементы в виде цветков (ромашек). Незначительные отличия в их расположении в общей композиции обозначений являются несущественными и не влияют на общее зрительное впечатление этих элементов как сходных.

Изобразительные элементы в виде окружностей в сравниваемых обозначениях, по мнению коллегии, сходны также по большинству признаков графического сходства – по внешней форме, по смысловому значению, виду и характеру изображения, сочетанию цветов и тонов. Наличие в этих обозначениях различных словесных элементов и цифр, а также изображений фигурок, напоминающих снеговиков, в указанном изобразительном элементе (в товарном знаке по свидетельству № 23250), в данном случае, исходя из их расположения в общей композиции, не влияют на общее зрительное впечатление от этих элементов, как сходных. Кроме того, по мнению коллегии, эти отличия могут быть обнаружены потребителем при детальном изучении и непосредственном сопоставлении этих элементов товарного знака и этикетки на упаковке, используемой ответчиком.

Таким образом, судебная коллегия, оценив товарный знак по свидетельству № 23250 и комбинированное обозначение, используемое ответчиком на упаковке масла «Крестьянское», в целом, на основе общего впечатления, которое формируется у потребителя при первом взгляде на упаковку товара, и учитывая, что оба обозначения имеют сходное композиционное построение, сходное расположение сходных словесных и изобразительных элементов, а также одинаковое цветовое сочетание (желтого и зеленого цвета) обоих обозначений, приходит к выводу, что сравниваемые

обозначения ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия, и являются сходными до степени смешения.

Вышеизложенное подтверждается заключением комплексной судебной экспертизы от 4 сентября 2017 г., проведенной с участием экспертов Г. и Ф., обладающих специальными познаниями в области промышленной собственности, и эксперта Л., обладающего специальными познаниями в области дизайна. Эксперты по результатам проведения экспертизы пришли к одинаковому выводу о том, что сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом по тем же признакам, которые были указаны судебной коллегией при сравнительном анализе комбинированных обозначений.

Допрошенные в ходе судебного разбирательства эксперты Г., Ф., Л., с учетом незначительных уточнений, не влияющих на основной вывод, поддержали вышеназванное заключение, дав объяснения, аналогичные доводам, изложенным в нем.

Согласно ст. 241 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь (далее – ГПК) суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании в судебном заседании всех входящих в предмет доказывания фактов, руководствуясь при этом только законом. Каждое доказательство оценивается с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все доказательства в совокупности – также с точки зрения достаточности для разрешения дела. Ни одно из доказательств не имеет для суда заранее установленной силы.

Оценивая заключение экспертизы, как одно из доказательств, судебная коллегия считает, что оно соответствует критерию допустимости в силу ст. 180 ГПК, поскольку является аргументированным, убедительным, последовательным и логичным и не противоречит иным доказательствам, а также проведенному судебной коллегией анализу наличия сходства до степени смешения сравниваемых обозначений.

Учитывая вышеизложенное, является несостоятельным довод представителя ответчика – ООО «С» – патентного поверенного Р. о том, что методический подход экспертов при оценке сравниваемых обозначений является ошибочным, в том числе в части определения доминирующего элемента, а вывод об общей ассоциации сравниваемых обозначений, по его мнению, являясь правовым, выходит за пределы компетенции экспертов. Судебная коллегия считает, что указанный довод представителя не подтвержден доказательствами и основан на неправильном толковании им законодательства. Кроме того, ответ на вопрос об общей ассоциации сравниваемых обозначений, был дан экспертами в рамках проведения экспертизы и выполнения определения суда о ее назначении и не выходит за пределы их специальных познаний. Вывод суда на предмет сходства до степени смешения сравниваемых обозначений является

правовым и сделан судебной коллегией самостоятельно при анализе сравниваемых обозначений.

Довод представителя ответчика патентного поверенного Р., со ссылкой на решение Апелляционного совета от 1 сентября 2016 г., о том, что сравниваемые обозначения не являются сходными до степени смешения ввиду значительного различия графического исполнения изобразительного элемента – коровы, который, по мнению Апелляционного совета, является доминирующим, а также с учетом имеющихся различий в цветовом решении комбинированных обозначений, в композиционном расположении элементов, в том числе цветков, является несостоятельным. Данный довод опровергается выводом судебной коллегии о наличии сходства до степени смешения сравниваемых обозначений, сделанным на основе восприятия не их отдельных элементов, а обозначений в целом. Несущественные отличия данных обозначений, на которые указывает ответчик, не влияют на общее восприятие обозначений и не могут исключить вероятности смешения товара истца и ответчика с учетом размещения этих сходных обозначений на упаковке товара одного и того же вида – масла «Крестьянское». Кроме того, решение Апелляционного совета от 1 сентября 2016 г. учитывалось судебной коллегией, поскольку оно имеет правовое значение в части предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 23250. Иные выводы, указанные в решении Апелляционного совета, не подлежат правовой оценке ввиду рассмотрения судебной коллегией спора, связанного с нарушением исключительного права на указанный товарный знак, а не его охраноспособностью.

Довод представителя ответчика о том, что товарный знак по свидетельству № 23250 и упаковка, на которой используется спорное комбинированное обозначение ООО «С» при введении в гражданский оборот масла «Крестьянское», не являются сходными до степени смешения со ссылкой на письменные доказательства, а именно: отчет по дегустации от 11 января 2017 г., результаты опроса по маслу сладкосливочному во время дегустации масла «Крестьянское» ООО «С» в ТЦ «К», письма от предприятий торговли на запрос ООО «С» об отношении покупателей к маслу сладкосливочному несоленому «Крестьянское», в том числе на предмет смешения данного продукта с маслом сливочным, выпускаемым другими производителями, также является несостоятельным.

Судебная коллегия считает, что из указанных документов с достоверностью не следует, что потребители воспринимают товарный знак по свидетельству № 23250 и упаковку масла «Крестьянское» ООО «С», на которой размещено спорное комбинированное обозначение, как несходные.

Кроме того, как следует из пояснений представителей сторон, а также представленных ими в материалы дела упаковок, ООО «С» в 2017 году изменило

дизайн упаковки масла «Крестьянское», что, по мнению коллегии, является косвенным доказательством признания ответчиком факта нарушения исключительного права истца на товарный знак по свидетельству № 23250.

Не имеет правового значения довод представителя ответчика – патентного поверенного Р. о том, что ООО «С» не нарушает исключительное право истца на товарный знак № 23250, поскольку на упаковке масла «Крестьянское» ООО «С» использует с согласия владельца ООО «МПТ» товарные знаки по свидетельствам № 59540 и № 59539, представляющие собой обозначения в виде стилизованной коровы с ромашкой во рту и комбинированное обозначение в желто-зеленом цветовом сочетании с изобразительным элементом в виде ряда стилизованных ромашек и стилизованным изображением коровы с ромашкой во рту, поскольку правовая охрана указанным товарным знакам была предоставлена 15 декабря 2016 г. с приоритетом от 13 мая 2016 г. Истец же, УП «М», обратился в суд с настоящим иском 3 мая 2016 г., а претензия о прекращении нарушения права на товарный знак № 23250 была направлена истцом в адрес ответчика 26 января 2016 г.

Оценив все доказательства в их совокупности, а также учитывая, что ответчиком не представлено доказательств правомерного использования на упаковке масла «Крестьянское» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 23250, судебная коллегия приходит к выводу о том, что ООО «С» нарушает исключительное право истца на использование принадлежащего ему указанного товарного знака, выразившееся в изготовлении, предложении к продаже и продаже в Республике Беларусь продукта – масло сливочное «Крестьянское», маркированного обозначением, сходным до степени смешения с товарным знаком истца.

Исходя из изложенного, судебная коллегия считает, что исковое требование УП «М» к ООО «С» о пресечении действий, нарушающих исключительное право на товарный знак по свидетельству № 23250, подлежит удовлетворению.

Вместе с тем не имеется правовых оснований для удовлетворения требования УП «М» о взыскании с ответчика – ООО «С» – штрафа в размере 2 руб. 70 коп.

КонсультантПлюс: примечание.

В официальном тексте документа, видимо, допущена опечатка: имеется в виду Закон Республики Беларусь от «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» в редакции от 02.07.2009, а не в редакции от 02.06.2009.

Так, в силу ч. 1 ст. 67 Закона Республики Беларусь от «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» (в редакции от 02.06.2009) нормативный правовой акт не имеет обратной силы, то есть не распространяет свое действие

на отношения, возникшие до его вступления в силу, за исключением случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и юридических лиц либо когда в самом нормативном правовом акте или в акте о введении его в действие прямо предусматривается, что он распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу.

Судебная коллегия считает, что поскольку на момент разрешения спора принят Закон Республики Беларусь от 05.01.2016 «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам правовой охраны товарных знаков и знаков обслуживания», имеющий в данном случае, обратную силу, поскольку указанным Законом ст. 29 Закона (на которую ссылается истец) изложена в иной редакции, где ответственность в виде штрафа за нарушение исключительного права на товарный знак отменена, в удовлетворении иска УП «М» к ООО «С» о взыскании штрафа в размере 2 руб. 70 коп. следует отказать.

В соответствии с ч. 1 ст. 135 ГПК стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает за счет другой стороны возмещение всех понесенных ею судебных расходов по делу, хотя бы эта сторона и была освобождена от уплаты их в доход государства.

Согласно представленному в материалы дела платежному поручению от 25 апреля 2016 г. УП «М» при подаче искового заявления была уплачена государственная пошлина в сумме 10 502 000 (неденоминированных) руб.

Поскольку исковое требование истца к ответчику – ООО «С» – о пресечении нарушения права на товарный знак удовлетворено в полном объеме, а в иске о взыскании штрафа в размере 2 руб. 70 коп. отказано, с ответчика в пользу истца – УП «М» – в возврат уплаченной государственной пошлины следует взыскать 1050 руб., отказав в остальной части требования.

В силу ч. 3 ст. 125 ГПК эксперт, специалист и переводчик имеют право на вознаграждение за выполнение своих обязанностей, кроме тех случаев, когда эти обязанности выполнялись в порядке служебного задания.

Согласно ч. 2 ст. 127 ГПК порядок выплаты и размеры сумм, подлежащих выплате, устанавливаются Советом Министров Республики Беларусь.

В соответствии с п. 8 Положения о порядке выплаты и размерах сумм, подлежащих выплате потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым, лицам, оказывающим содействие в проведении следственного действия, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30 декабря 2006 г. № 1775 (в редакции от 30 марта 2016 г. № 262) размер вознаграждения эксперта, специалиста, переводчика, которые выполняют свои функции не в порядке

служебного задания, устанавливается органом или судом в размере 5 процентов тарифной ставки первого разряда, устанавливаемой

Правительством Республики Беларусь, за один час работы.

Согласно представленным экспертами Г., Ф. и Л. в материалы дела калькуляциям, размер вознаграждения каждого из экспертов составляет 282 руб. 10 коп. ($31 \times 5\% \times 182$), где 31 руб. – тарифная ставка первого разряда; 182 – количество часов, потраченных каждым экспертом на участие в судебных заседаниях, ознакомление с материалом, ознакомление с материалами дела, исследование (проведение экспертизы), составление (оформление) заключения.

В ходе судебного разбирательства представитель ответчика – ООО «С» – патентный поверенный Р. оспаривал расчет суммы вознаграждения и расходов, связанных с ее проведением, утверждая, что эксперты не знакомились с материалами дела в помещении суда и не составляли каких-либо сопроводительных документов к заключению.

Как установлено судебной коллегией, общее количество часов участия каждого из экспертов в судебных заседаниях, с учетом того, что в ходе судебного разбирательства 10 октября 2017 г. по ходатайству экспертов судебное заседание было продолжено без участия эксперта Л., а затем – без участия экспертов Г. и Ф., составило: Г., Ф. – 15 часов; Л. – 12 часов. Кроме того, как следует из материалов дела, какие-либо сопроводительные документы вместе с оформлением заключения экспертами не составлялись, а из пояснений эксперта Л. следует, что им затрачено на оформление заключения половина от указанной в калькуляции суммы, т.е. 16 часов.

Принимая во внимание вышеуказанные обстоятельства, судебная коллегия считает, что размер вознаграждения каждому из экспертов подлежит уменьшению с учетом количества часов, фактически затраченных ими на проведение экспертизы (участие в судебных заседаниях, оформление заключения и сопроводительных документов) и составляет: Г. и Ф. за 179 (15 + 24 + 110 + 30) часов по 277 руб. 45 коп. каждой, Л. за 160 (12 + 24 + 110 + 14) часов – 248 руб.

Поскольку эксперты Г., Ф. и Л. провели комплексную судебную экспертизу не в порядке служебного задания и без предварительной выплаты причитающегося им вознаграждения, иск УП «М» о пресечении действий, нарушающих исключительное право на товарный знак удовлетворен, судебная коллегия считает, что судебные расходы по проведению экспертизы следует возложить на ООО «С» и взыскать с последнего в пользу экспертов: Г. – 277 руб. 45 коп., Ф. – 277 руб. 45 коп.; Л. – 248 руб.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 302 – 304, ч. 1 ст. 306 ГПК, судебная коллегия решила:

Обязать ООО «С» прекратить нарушение исключительного права УП «М» на товарный знак по свидетельству № 23250.

Запретить ООО «С» на территории Республики Беларусь без разрешения УП «М» изготовление (производство), предложение к продаже и продажу товаров 29 класса МКТУ: «масло сливочное» с использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 23250.

В удовлетворении иска УП «М» к ООО «С» о взыскании штрафа в размере 2 руб. 70 коп. отказать.

Взыскать с ООО «С» в пользу УП «М» в возмещение расходов по уплате государственной пошлины 1050 (одна тысяча пятьдесят) руб., отказав в остальной части требования.

Взыскать с ООО «С» за проведение комплексной судебной экспертизы вознаграждение в пользу экспертов Г. – в размере 277 (двести семьдесят семь) руб. 45 (сорок пять) коп., Ф. – в размере 277 (двести семьдесят семь) руб. 45 (сорок пять) коп., Л. – в размере 248 (двести сорок восемь) руб.

Решение вступает в законную силу немедленно после его провозглашения, обжалованию и опротестованию в кассационном порядке не подлежит.

Тема 4 Патентная информация

Цель занятия: изучить особенности стандартизации и классификации патентной информации и документации с учетом национального и международного опыта и законодательства.

Вопросы для обсуждения

1 Дайте определение патентной информации, охарактеризуйте ее особенности.

2 В чем выражаются особенности и специфика первичных и вторичных патентных документов?

3 Охарактеризуйте официальные издания Национального центра интеллектуальной собственности.

4 Каковы особенности структуры патентных документов?

5 В чем заключается стандартизация патентной документации?

6 Охарактеризуйте электронные патентно-информационные ресурсы и базы данных.

7 В чем состоит специфика международных классификаций объектов промышленной собственности (МПК, МКТУ, МКПО)?

8 Охарактеризуйте направления использования патентной информации.

Задание 1

Заявитель подал документы в патентный орган в целях проведения экспертизы заявки на изобретение. Патентный орган отказал в принятии документов, указав в качестве причины отказа отсутствие в заявке формулы изобретения. Заявитель, возражая против отказа, указал, что формула изобретения не влияет на возникновение исключительного права и определяет объем этого права. По мнению заявителя, определяющее значение имеют описание и чертежи, которые доказывают новизну, изобретательский уровень и промышленную применимость технического решения. Кто прав в данной ситуации? Аргументируйте ответ.

Задание 2

Ознакомьтесь с одним из выпусков официального бюллетеня Национального центра интеллектуальной собственности и дайте ответ на следующие вопросы:

1 Из каких разделов состоит официальный бюллетень?

2 Какие сведения публикуются в каждом из разделов?

3 Что входит в состав публикации сведений о заявке на выдачу патента на изобретение?

4 Какие сведения о патентах на полезные модели публикуются в официальном бюллетене?

5 Какие сведения о патентах на промышленные образцы публикуются в официальном бюллетене?

6 Что входит в публикуемые сведения, относящие к регистрации товарных знаков (знаков обслуживания)?

7 Что входит в публикуемые сведения, относящие к регистрации наименования места происхождения товара?

Задание 3

Определите классы следующих товаров и услуг в соответствии с Международной классификацией товаров и услуг:

- а) получение высшего образования;
- б) компьютерные программы;
- в) красители для безалкогольных напитков;
- г) инвестиционные услуги;
- д) детское овощное пюре;
- е) бензин АИ-98;
- ж) электрический чайник;
- з) одеяла;
- и) анализ крови;
- к) гитарные струны;
- л) услуги по страхованию медицинских расходов во время выезда за границу;
- м) косметика;
- н) сейфы;
- о) кредитно-денежные операции.

Тестовые задания

1 Патентная информация – это:

- а) информация о том, что представляет собой патент;
- б) совокупность сведений о результатах научно-технической деятельности, содержащихся в описаниях, прилагаемых к заявкам на объекты права промышленной собственности или к выданным патентам, а также в иных источниках;
- в) информация о том, что удостоверяет патент.

2 Носителями патентной информации являются:

- а) изобретения;
- б) полезные модели;
- в) субъекты хозяйствования;

г) патентные документы.

3 Патентная документация подразделяется на:

- а) первичную документацию;
- б) первостепенную документацию;
- в) вторичную документацию;
- г) второстепенную документацию.

4 К патентной документации относят:

- а) предварительные описания изобретений (в заявках);
- б) описания объектов патентного права (в статьях);
- в) описания изобретений в заявках;
- г) описания изобретений к патентам;
- д) документацию о промышленных образцах;
- е) документацию о полезных моделях;
- ж) документацию о товарных знаках (знаках обслуживания).

5 Основными источниками патентной информации являются:

а) базы данных о запатентованных объектах права промышленной собственности;

- б) официальные бюллетени, издаваемые патентными органами стран мира;
- в) статьи в специализированных журналах и газетах.

6 К первичной документация относят:

- а) полные описания к выданным патентам;
- б) рефераты;
- в) формулы изобретений (полезных моделей);
- г) чертежи.

7 К вторичной документация относят:

- а) полные описания к выданным патентам;
- б) рефераты;
- в) библиографические указатели;
- г) чертежи.

8 Патентное ведомство Республики Беларусь выпускает следующие официальные бюллетени:

а) официальный бюллетень «Изобретения. Полезные модели. Промышленные образцы»;

б) официальный бюллетень «Товарные знаки и знаки обслуживания. Наименования мест происхождения товаров»;

в) официальный бюллетень «Указания происхождения товаров»;

г) официальный бюллетень «Сорта растений»;

д) официальный бюллетень «Рационализаторские предложения».

9 Какие действуют в настоящее время международные классификации объектов промышленно собственности:

- а) Международная патентная классификация;
- б) Международная классификация товаров и услуг;
- в) Международная классификация промышленных образцов;
- г) Международная классификация объектов авторского права;
- д) Международная классификация изобретений и полезных моделей;
- е) Международная классификация сортов растений.

10 Наличие каких данных необходимо для проведения именного патентно-информационного поиска:

- а) формула изобретения;
- б) реферат;
- в) имя автора;
- г) сущность изобретения;
- д) имя патентообладателя.

11 Сколько разделов включает структура Международной патентной классификации:

- а) 1;
- б) 2;
- в) 8;
- г) 12;
- д) 24.

12 Международная классификация товаров и услуг состоит из:

- а) 45 классов;
- б) 34 классов;
- в) 63 классов;
- г) 12 классов.

Тема 5 Патентные исследования

Цель занятия: рассмотреть механизм реализации патентных исследований с учетом особенностей национального законодательства и международной практики.

Вопросы для обсуждения

- 1 Что представляют собой патентные исследования?
- 2 Какие виды патентных исследований могут проводиться?
- 3 Что представляет собой технический уровень и как он определяется?
- 4 Что представляют собой тенденции развития техники и как они определяются?
- 5 Как осуществляется оценка патентоспособности новых технических решений?
- 6 Каким образом осуществляется проверка патентной чистоты объектов техники?
- 7 Каким образом осуществляется исследование конкурентоспособности объектов техники?
- 8 Назовите этапы проведения патентных исследований.
- 9 Кратко охарактеризуйте содержание этапов проведения патентных исследований?

Задание 1

ОАО «Стальинновации» запланировало наладить производство незапатентованного изделия. Необходимо ли в данном случае проведение патентных исследований? С какой целью они проводятся?

Задание 2

К патентному поверенному обратились представители ООО «Смартпродакшн» с просьбой проконсультировать по вопросу правовой охраны разработанного инновационного технического решения. Представители ООО «Смартпродакшн» хотели бы проверить, не запатентована ли подобная разработка и узнать, какие действия необходимо предпринять для получения патента, который будет действовать одновременно на территории Республики Беларусь, Российской Федерации, США и Японии?

Задание 3

Проведите тематический (предметный), именной и нумерационный патентно-информационный поиск по электронным базам данных патентных ведомств стран мира и международных организаций.

Задание 4

Подготовьте отчет о патентных исследованиях в соответствии с СТБ 1180-99 «Патентные исследования. Содержание и порядок проведения» с оформлением задания на проведение патентных исследований (Приложение А к СТБ 1180-99), регламента поиска (Приложение Б к СТБ 1180-99) и отчета о поиске (Приложение В к СТБ 1180-99).

Тестовые задания

1 Патентные исследования – это:

- а) исследования технического уровня и тенденций развития объектов техники, их патентоспособности, патентной чистоты, конкурентоспособности;
- б) исследования действующих патентов в целях определения состояния развития техники в настоящий момент;
- в) процесс отбора документов и сведений из массива патентных документов.

2 Патентная чистота результата интеллектуальной деятельности – это:

Варианты ответа:

- а) свойство технического решения, обеспечивающее возможность получения правовой охраны в стране;
- б) техническое решение, не защищенное патентом;
- в) свойство технического решения, обеспечивающее возможность его свободного использования в стране без угрозы нарушения действующих охранных документов.

3 Патентный поиск – это:

- а) исследование общедоступных сведений с целью определения уровня техники;
- б) исследование технического уровня и тенденций развития объектов техники, их патентоспособности, патентной чистоты, конкурентоспособности;
- в) исследование действующих патентов в целях определения состояния развития техники в настоящий момент.

4 К целям патентного поиска относятся:

- а) проверка уникальности изобретения;
- б) поиск изобретателей или компаний, получивших патенты на изобретения в интересующей области;
- в) поиск патентов на какое-либо изобретение;
- г) поиск потенциальных лицензиаров;
- д) поиск потенциальных лицензиатов;
- е) поиск дополнительной информации об интересующем изобретении.

5 Основными видами патентного поиска являются:

- а) предметный;
- б) нумерационный;
- в) видовой;
- г) поиск патентов-аналогов;
- д) именной;
- е) поиск используемых изобретений;
- ж) территориальный.

6 Патентный поиск, проводимый по известным номерам охраняемых документов или поданных заявок, называется:

- а) нумерационным;
- б) тематическим;
- в) именным.

7 Патентный поиск, проводимый по заданной тематике в известной области техники в целях определения технического уровня или новизны объекта, называется:

- а) нумерационным;
- б) тематическим;
- в) именным;
- г) областным.

8 Патентный поиск, проводимый по названию организации – патентообладателя, называется:

- а) нумерационным;
- б) тематическим;
- в) именным.

9 Целью поиска патентов-аналогов является:

- а) выявление патентов, выданных в какой-либо стране, на изобретения, запатентованные затем в других странах;
- б) выявление патентов, нарушающих права патентообладателя;
- в) поиск ранее запатентованных технических решений, идентичных патентуемому изобретению.

10 Порядок выполнения патентных исследований включает:

- а) разработку задания на проведение исследований;
- б) разработку регламента поиска;
- в) оформление отчета о поиске;
- г) подготовку выводов и рекомендаций о дальнейшей деятельности;
- д) оформление отчета о патентных исследованиях.

11 В каком периодическом издании подлежат обязательному опубликованию патентным органом сведения о патенте на изобретение:

а) официальном бюллетене «Сведения об обладателях исключительного права в отношении объектов промышленной собственности»;

б) официальном бюллетене Национального центра интеллектуальной собственности «Изобретения. Полезные модели. Промышленные образцы. Топологии интегральных микросхем»;

в) официальном бюллетене Национального центра интеллектуальной собственности «Описания изобретений, полезных моделей, сортов растений к патентам Республики Беларусь»;

г) библиографическом указателе действующих патентов Республики Беларусь на изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

д) научно-практическом журнале «Интеллектуальная собственность в Беларуси».

12 Какие материалы подлежат опубликованию в официальном бюллетене Национального центра интеллектуальной собственности «Изобретения. Полезные модели. Промышленные образцы. Топологии интегральных микросхем»:

а) заявления авторов изобретений, поданные в патентный орган;

б) сведения о заявках на изобретения;

в) сведения о патентах на изобретения;

г) научные статьи авторов изобретений;

д) сведения об авторах изобретений.

Тема 6 Введение объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот

Цель занятия: охарактеризовать основные способы введения объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот, рассмотреть особенности постановки объектов интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов, изучить подходы к оценке их стоимости.

Вопросы для обсуждения:

1 Охарактеризуйте основные способы введения объектов права интеллектуальной собственности в гражданский оборот.

2 Каким образом осуществляется постановка объектов права интеллектуальной собственности на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов?

3 Какие подходы и методы применяются в процессе оценки стоимости объектов интеллектуальной собственности?

Тема 7 Коммерческое использование объектов интеллектуальной собственности

Цель занятия: Изучение механизмов коммерциализации объектов интеллектуальной собственности и составление различных видов лицензионных договоров.

Вопросы для обсуждения:

1 Коммерциализация объектов интеллектуальной собственности, трансфер технологий, особенности развития международного рынка объектов интеллектуальной собственности.

2 Понятие, содержание и форма договора о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности.

3 Договор комплексной предпринимательской лицензии, понятие и особенности передаваемых прав.

4 Лицензионный договор: понятие предмет, содержание и форма, определение цены, подходы к расчету.

Задание 1

Составьте примерный лицензионный договор между юридическими лицами о продаже (покупке) исключительной (неисключительной) лицензии на использование изобретения в электронной промышленности.

При составлении следует учесть следующую структуру типового лицензионного договора: определение терминов; предмет договора; техническая документация; усовершенствование и улучшения; обязательства и ответственность; техническая помощь в освоении продукции; платежи; информация и отчетность; обеспечение конфиденциальности; информация и отчетность; обеспечение конфиденциальности; защита передаваемых прав; реклама; разрешение споров; срок действия договора; прочие условия.

Задание 2

Составьте авторский договор на литературное произведение между автором произведения и издательством.

Тема 8 Защита прав на объекты интеллектуальной собственности. Разрешение споров о нарушении прав в области интеллектуальной собственности

Цель занятия: рассмотрение и усвоение практических механизмов защиты правообладателей интеллектуальной собственности.

Вопросы для обсуждения:

- 1 Формы защиты прав авторов и иных правообладателей.
- 2 Сущность административно-правового способа защиты прав.
- 3 Сущность уголовной ответственности за нарушение прав.
- 4 Досудебный порядок (административные процедуры).
- 5 Судебный порядок.
- 6 Досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности.
- 7 Полномочия Апелляционного совета НЦИС РБ.
- 8 Виды нарушения прав интеллектуальной собственности.
- 9 Понятие пиратства в области интеллектуальной собственности.
- 10 Понятие контрафактной копии.
- 11 Понятие пиратской копии.
- 12 Понятие контрабандной копии.
- 13 Сдерживающие и предупредительные меры по борьбе с пиратством.
- 14 Гражданская ответственность за нарушение прав авторов и иных правообладателей.
- 15 Административная ответственность за нарушение авторских, смежных и патентных прав.
- 16 Уголовная ответственность за нарушение авторских, смежных и патентных прав.
- 17 Судебный порядок рассмотрения споров в области интеллектуальной собственности.
- 18 Полномочия Судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь.

Задание по работе с законодательством

Найдите в Кодексе об административных правонарушениях Республики Беларусь и Уголовном кодексе Республики Беларусь все статьи, содержащие составы правонарушений и преступлений в области интеллектуальной собственности и санкции за их совершение, в Гражданской кодексе Республики Беларусь – меры гражданской ответственности.

Задача 1

Петров в своей монографии многократно использовал идеи из небольшой по формату, но широко нашумевшей научной статьи Васильева. Ознакомившись с монографией, Васильев пришел к выводу, что его статья, разбитая на абзацы, в полном объеме присутствует в работе Петрова без ссылок на автора статьи.

Есть ли в данном случае нарушение прав интеллектуальной собственности? Если нарушение есть, то какую форму защиты своих прав может применить Васильев? В какой государственный орган он может обратиться?

Задача 2

В мае 2018 г. иностранная фирма, зарегистрированная в Беларуси, заключила с белорусской телекомпанией договор об использовании фирмой имеющихся у компании аудиовизуальных произведений с записями передач симфонической музыки в исполнении известных белорусских музыкантов, певцов и дирижеров. По договору фирма приобрела исключительные права на использование произведений в коммерческих целях по каналам мирового шоу-бизнеса, в том числе путем уступки данных прав третьим лицам.

В феврале 2019 г. группа исполнителей, чьи концерты были записаны по трансляции, обратилась к телекомпанию с требованием расторгнуть договор как нарушающий их авторские права и возместить им убытки. При этом действия иностранной фирмы были названы пиратскими.

Получив отказ, исполнители обратились в суд. Иностранная фирма в свою очередь предъявила в суд иск к исполнителям о возмещении морального вреда за нанесение ущерба ее деловой репутации.

Кого закон относит к обладателям смежных прав?

Что такое пиратская копия продукции?

Как осуществляется защита смежных прав? Как разрешить данный спор?

Задача 3

В феврале 2017 г. безработный москвич Быстров приобрел на рынке у ДК имени Горбунова 200 контрабандных дисков с популярными фильмами, заплатив за каждый по 5 руб.

На Митинском радиорынке он стал продавать диски по 7 руб. Исключительные права на фильмы принадлежали московской фирме «WestVideo».

Какие действия следует предпринять фирме «WestVideo» в целях прекращения незаконной торговли дисками?

Задача 4

В Национальный центр интеллектуальной собственности поступили заявки на регистрацию в качестве товарных знаков следующих обозначений:

- а) цитрусовый запах товара 23 класса МКТУ «нити текстильные и пряжи»;
- б) мелодия исполняется колокольчиком для позывных радиостанции;
- в) изображение богини Фемиды с завязанными глазами и весами с мечом в руках для 45 класса МКТУ «Юридические услуги»;
- г) зеленый цвет для товаров 25 класса МКТУ «обувь, головные уборы»

Существуют ли основания для отказа в регистрации указанных обозначений? Обоснуйте свой ответ.

Тема 9 Государственное управление интеллектуальной собственности

Цель занятия: изучить основы государственного управления интеллектуальной собственностью, получить представление о системе государственного управления интеллектуальной собственностью в целом.

Вопросы для обсуждения:

1 Назовите основные институты системы управления интеллектуальной собственностью.

2 Как расшифровываются аббревиатуры ГКНТ, НЦИС, РНТБ, БОИР?

3 Какими функциями в области управления интеллектуальной собственностью наделен Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь?

4 Назовите основные функции Национального центра интеллектуальной собственности?

5 Каково функциональное назначение Республиканской научно-технической библиотеки в системе управления интеллектуальной собственностью?

6 Какие критериям должен соответствовать патентный поверенный?

7 Какие задачи перед собой ставит Белорусское общество изобретателей и рационализаторов?

8 Какие неспециализированные органы государственного управления также осуществляют управление интеллектуальной собственностью? Опишите каким образом.

III РАЗДЕЛ КОНТРОЛЯ ЗНАНИЙ

- 1 Что такое интеллектуальная собственность.
- 2 Объекты интеллектуальной собственности.
- 3 Определение промышленной собственности.
- 4 Объекты промышленной собственности и их определение.
- 5 Изобретение. Правовая охрана изобретений.
- 6 Полезная модель. Правовая охрана модели.
- 7 Промышленный образец. Правовая охрана промышленного образца.
- 8 Товарный знак и его охрана.
- 9 Служебное изобретение.
- 10 Патент как форма охраны объекта промышленной собственности.
- 11 Критерии патентоспособности изобретения и их охрана.
- 12 Подача заявки на выдачу патента на изобретение.
- 13 Формула изобретения и ее содержание.
- 14 Описание изобретения и его содержание.
- 15 Патентная информация и документация.
- 16 Особенности патентной документации.
- 17 Товарные знаки. Их виды и функции.
- 18 Нематериальные активы и их использование в производстве.
- 19 Методы оценки объектов интеллектуальной собственности.
- 20 Определение стоимости объектов интеллектуальной собственности при рыночном подходе.
- 21 Лицензия и ее виды.
- 22 Лицензионный договор и его разделы.
- 23 Определение цены лицензии на базе Роялти.
- 24 Понятие Исключительного права.
- 25 Понятие Рационализаторского права и условия признания его рационализаторским.
- 26 Порядок оформления заявления на рационализаторское предложение.
- 27 Коммерческая тайна.
- 28 Порядок уплаты пошлин при патентовании объектов промышленной собственности.
- 29 Неимущественные и имущественные права авторов.
- 30 Объекты охраняемые авторским правом.
- 31 Основные цели патентных исследований.
- 32 Патентная чистота объектов техники.
- 33 Экономическая роль интеллектуальной собственности.

IV ВСПОМОГАТЕЛЬНЫЙ РАЗДЕЛ

Нормативные правовые акты

1 Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений [Электронный ресурс] : [заключена в г. Берне 09 сентября 1886 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

2 Гражданский кодекс Республики Беларусь : 07 дек. 1998 г. № 218-З : принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г. : одобр. Советом Респ. 19 ноябр. 1998 г. : в Кодекс с 18 дек. 2018 г. изм. и доп. не вносились // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

3 Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности «О патентной кооперации» (вместе с «Инструкцией к РСТ») [Электронный ресурс] : [подписан в г. Вашингтоне 19 июня 1970 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

4 Договор о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза [Электронный ресурс] : [подписан в г. Москве 11 апреля 2017 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

5 Евразийская патентная конвенция [Электронный ресурс] : [заключено в г. Мадриде 09 сентября 1994 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

6 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях : 21 апр. 2003 г. № 194-З : принят Палатой представителей 17 дек. 2002 г. : одобр. Советом Респ. 2 апр. 2003 г. : в Кодекс с 17 июля 2019 г. изм. и доп. не вносились // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

7 Конвенция Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров [Электронный ресурс] : [заключена в г. Вене 11.04.1980 г.] // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «Консультант Плюс». – М., 2016.

8 Мадридское соглашение Всемирной организации интеллектуальной собственности «О международной регистрации знаков» [Электронный ресурс] : [заключено в г. Мадриде 14 апреля 1891 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

9 О географических указаниях : Закон Респ. Бел. от 17 июля 2002 г. № 127-З : в ред. от 09.07.2012 г. № 389-З // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

10 О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы : Закон Респ. Бел. от 16 декабря 2002 г. № 160-3 : в ред. от 18.12.2017 г. № 88-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

11 О патентах на сорта растений : Закон Респ. Бел. от 13 апреля 1995 г. № 3725-ХП : в ред. от 04.01.2014 г. № 108-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

12 О правовой охране топологий интегральных микросхем : Закон Респ. Бел. от 7 декабря 1998 г. № 214-3 : в ред. от 18.12.2018 г. № 151-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

13 О таможенном регулировании в Республике Беларусь : Закон Респ. Бел. от 10 января 2014 г. № 129-3 : в ред. от 19.06.2017 г. № 32-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

14 О товарных знаках и знаках обслуживания : Закон Респ. Бел. от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХП в ред. от 05.01.2016 г. № 352-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

15 Об авторском праве и смежных правах : Закон Респ. Бел. от 17 мая 2011 г. № 262-3 : в ред. от 15.07.2019 г. № 216-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

16 Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. : вступила в силу для Республики Беларусь 25 декабря 1991 г. // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

17 Стратегия Республики Беларусь в сфере интеллектуальной собственности на 2012–2020 годы [Электронный ресурс] : утв. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь, 02 марта 2012 г., № 205 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

18 Уголовный кодекс Республики Беларусь: 09 июля 1999 г. № 275-3 : принят Палатой представителей 02 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 24 июня 1999 г. : в Кодекс с 11 ноябр. 2019 г. изм. и доп. не вносились // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

Основная и дополнительная литература

19 Буч, Ю. Патент и право. Мифы о патентах / Ю. Буч, С. Баженов // Инновации. – 2008. – №1. – С. 35 – 42.

20 Глуховская, Г.И. Основания для выплаты вознаграждения за использование изобретения, созданного работником в связи с выполнением служебных обязанностей / Г.И. Глуховская. – Минск, 2019.

21 Гончарова, Е.П. Основы управления интеллектуальной собственностью : учебно-методическое пособие / Е.П. Гончарова. – Минск : БНТУ, 2017. – 74 с.

22 Гончарова, Е.П. Основы управления интеллектуальной собственностью : пособие для студентов инженерно-педагогических специальностей / Е.П. Гончарова. – Минск : БНТУ, 2016. – 63 с.

23 Изобретая будущее. Введение в тему «патенты для малых и средних предприятий» [Электронный ресурс] / ВОИС // Режим доступа : <http://www.wipo.int/sme>. – Дата доступа : 22.03.2023.

24 Интеллектуальная собственность в Беларуси : научно-практический журнал / Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь, Национальный центр интеллектуальной собственности, Белорусской авторское общество.

25 Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права : научно-практический журнал. – М. : ООО «Издательский дом «Интеллектуальная пресса»».

26 Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность : научно-практический журнал. М. : ООО «Издательский дом «Интеллектуальная пресса»».

27 Кудашов, В.И. Оценка и коммерциализация результатов интеллектуальной деятельности / В.И. Кудашов, Ю.В. Нечепуренко, Л.Ю. Пшебельская. – Минск : Амалфея, 2017. – 307 с.

28 Кудашов, В.И. Управление интеллектуальной собственностью : учебное пособие для студентов учреждений, обеспечивающих получение высшего образования : 2-изд./ В.И. Кудашов. – Минск : ИВЦ Минфина, 2008. – 360 с.

29 Кудашов, В.И. Условия и формы коммерциализации результатов интеллектуальной деятельности / В.И. Кудашов, Т.В. Каштелян // Экономика и управление. – 2015. – № 3. – С. 15 – 19.

30 Кудашов, В.И. Формы и методы коммерциализации интеллектуальной собственности/ В.И. Кудашов, Ю.В. Нечепуренко / Труды БГТУ. – Минск : БГТУ, 2015. – №7 (180). – С. 32 – 39.

31 Липщик, Д. Авторское право и смежные права / пер. с фр.; предисловие М. Федотова. – М. : ЮНЕСКО, 2002. – 788 с.

32 Лихачев, В.А. Международный трансфер технологий : основные тенденции и позиции России / Рос. Внешнеэкономический вестник. – М. – 2017. – № 10. – С. 29 – 40.

33 Лосев, В.В. Договоры о создании результата интеллектуальной деятельности: актуальные проблемы / В.В. Лосев // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

34 Лосев, С.С. Актуальные проблемы развития институтов права интеллектуальной собственности в Республике Беларусь: монография / С.С. Лосев; Национальный центр законодательства и правовых исследований Республики Беларусь. – Минск : Колорград, 2018. – 254 с.

35 Лосев, С.С. Сорт растения как объект интеллектуальной собственности / С.С. Лосев // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

36 Лосев, С.С. Фирменное наименование как объект интеллектуальной собственности / С.С. Лосев // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

37 Манцевич, Т.И. Недобросовестная конкуренция: злоупотребление правом на товарный знак / Т.И. Манцевич [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

38 Мухопад, В.И. Экономика и коммерциализация интеллектуальной собственности : учебник / В.И. Мухопад. – М. : Магистр : Инфра-М, 2017. – 508 с.

39 Наука и инновации: научно-практический журнал / учредитель Национальная академия наук Беларуси. – Минск : Белорусская наука. – 2003 г.

40 Научно-практический комментарий к закону Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» / С.С. Лосев, С.М. Ананич, Т.М. Халецкая // [Электронный ресурс] : [по состоянию на 01.07.2015 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.

41 Научно-практический комментарий к закону Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания» / С.С. Лосев // [Электронный ресурс] : [по состоянию на 10.12.2014 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.

42 Научно-практический комментарий к закону Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» / С.С. Лосев // [Электронный ресурс] : [по состоянию на 18.04.2013 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

43 Орехов, А.М. Интеллектуальная собственность : эскизы общей теории: монография / А.М. Орехов. – М. : Инфра-М, 2015. – 159 с.

44 Основы управления интеллектуальной собственностью : УМК / сост. Л.Н. Давыденко, Л.С. Ковальчук, П.В. Горкавчук. – Минск, 2017. – 178 с.

45 Основы управления интеллектуальной собственностью : практикум; методические указания / А.И. Ерошов, И.К. Силко, П.К. Шалькевич. – Минск : ИВЦ Минфина, 2017. – 79 с.

46 Право интеллектуальной собственности : тесты : учебное пособие / [Б.А. Булаевский и др.]; под ред. Л. А. Новоселовой. – М. : Проспект, 2016. – 62 с.

47 Судариков, С.А. Интеллектуальная собственность / С.А. Судариков. – М. : Издательство деловой и учебной литературы, 2017. – 800 с.

48 Якимахо, А.П. Управление интеллектуальной собственностью в Республике Беларусь / А.П. Якимахо, Г.Е. Ясников, И. Рудаков ; под ред. Г.Е. Ясникова. – Минск : Дикта, 2011. – 318 с.