

## **Тема 1. Интеллектуальная собственность как объект правовой охраны.**

Творческая интеллектуальная деятельность является особенностью человека. Человек не может не творить: творчество, созидание, генерирование новых решений, идей, образов, представлений создают человеческое общество и позволяют ему двигаться вперед. Творчество представляет собой познание нового, ранее неизвестного. Творчество можно определить как деятельность, порождающую качественно новый объект, характеризующийся оригинальностью и уникальностью.

Сами результаты творческой деятельности, будучи порождением ума, являются нематериальными, и это позволяет им распространяться по миру со скоростью эпидемии. Идеи и образы (в отличие от материальных объектов, вещей) могут использоваться одновременно огромным количеством людей. Как говорит пословица; если у вас одно яблоко, и вы отдали его - у вас нет яблока. Если у вас есть идея и вы поделились ею - идея есть и у вас, и у того, с кем вы поделились.

Нематериальные блага пользуются правовой охраной давно, но лишь относительно недавно продукты творческого труда стали рассматриваться как объекты «присвоения», приобрели природу товара и стали оборотоспособными. Впервые результат творческой деятельности был признан товаром и объектом прав конкретного лица в XV в., в Венецианской республике.

Происхождение понятия «интеллектуальная собственность» связано с французским законодательством XVIII в., которое опиралось на работы ученых-просветителей Вольтера, Дидро, Руссо, Гельвеция, проповедовавших теорию естественного права. Данная теория признавала права создателя творческого результата его природным, естественным правом, возникающим в силу самой природы творческой деятельности. Такое право, как и право собственности, дает возможность создателю самому, по своей воле использовать и распоряжаться созданным им объектом и защищать свое право от всех третьих лиц.

Теории создаются не случайно и отражают глубинные общественные процессы. Нет ничего случайного в том, что эта теория и основанное на ее идеях законодательство появились именно в этот период промышленной революции и развития капиталистических отношений. До появления технической возможности широкого распространения произведений литературы и искусства (изобретения печатного станка, фабричного производства товаров) такие произведения были практически неотделимы от своего материального носителя, и их производство и распространение не могло быть источником прибыли. Технические новшества в силу особенностей феодального общества и цеховой организации практически не внедрялись либо внедрялись очень медленно. Это положение коренным образом изменилось, когда книги стало возможным издавать массовыми тиражами, а внедрение изобретения стало давать огромные конкурентные преимущества.

Именно потребность в защите интересов лиц, которые вкладывали капитал в использование новых технических решений, публикацию художественных произведений привела к признанию государством этих прав и созданию правовых механизмов их защиты.

На первом этапе использовалась система привилегий, когда государство по своей воле выдавало разрешения определенным лицам на использование того или иного технического решения либо на публикацию произведения, не имея такого разрешения, другие лица, соответственно, не могли использовать то же изобретение или произведение.

Позднее эта система трансформировалась в систему, в которой законом признается исключительное, независимое от прав других лиц право авторов и их правопреемников на использование результатов творческой деятельности в течение определенного срока.

Основной целью издания таких законов являлась защита прав издателей и промышленников.

Теоретическое обоснование в виде теории «естественного права» появилось весьма своевременно: эта теория позволила обосновать как права авторов, так и тех лиц, которые приобретают у авторов результаты их творчества для промышленного использования. Постоянные отсылки к идеологически сходному механизму привели к широкому распространению подхода к авторским и патентным нравам как к нраву собственности.

Понятия «литературная собственность», «промышленная собственность», «интеллектуальная собственность» широко используются в международных конвенциях, например к принятой в 1883 г. Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Вместе с тем природа права собственности и прав на нематериальные результаты интеллектуального труда различна.

В соответствии с Конвенцией 1967 г., учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, объектами охраны являются права, относящиеся к литературным, художественным и иным научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям, коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции; все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Российское законодательство устанавливает перечень объектов интеллектуальных прав (видов интеллектуальной собственности) (ст. 1225 ГК РФ):

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для ЭВМ;
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

Указанные объекты охватываются понятием «интеллектуальная собственность».

Объекты интеллектуальных прав распадаются на две группы:

- 1) результаты творческой деятельности (произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ, изобретения, промышленные образцы, полезные модели и т.д.);
- 2) средства индивидуализации (товарные знаки и знаки обслуживания, фирменные наименования, наименования мест происхождения товаров, коммерческие обозначения).

Охрана таким объектам предоставляется в связи с их нематериальной природой и возможностью защиты теми же способами, которые используются для защиты прав на результаты творческой деятельности.

Наряду с этими объектами можно выделить и так называемые нетрадиционные объекты, к которым относятся селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и секреты производства (ноу-хау). Ранее к этой же группе относились

рационализаторские предложения, которые в настоящее время в перечень охраняемых объектов не вошли.

В отношении таких объектов как изобретения, промышленные образцы, полезные модели, селекционные достижения, секреты производства, топология говорят о «промышленной собственности». В ряде случаев понятие «промышленная собственность» используется в литературе для обозначения вышеназванных объектов, а также средств индивидуализации (товарные знаки и знаки обслуживания, фирменные наименования, коммерческие обозначения, наименования мест происхождения товаров).

Результаты интеллектуальной деятельности можно также классифицировать в зависимости от оснований предоставления правовой охраны.

В случаях, когда охраняется форма произведения, а не идеи либо содержание решения, охрана произведениям предоставляется по факту их создания. Никакого акта признания такого нрава со стороны государства не требуется (литературные и музыкальные произведения, произведения науки и другие объекты авторских прав).

В случаях, когда охраняется содержание решения, которое может быть объективно получено различными лицами (вспомним пример с изобретением радио, когда один и тот же эффект был открыт Поповым и Беллом) - охрана предоставляется посредством признания и регистрации соответствующего объекта государством.

ГК РФ оперирует также понятием сложных объектов интеллектуальных прав — объекта, включающего несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности. Для таких объектов установлен особый правовой режим. К сложным объектам относятся кинофильмы, иные аудиовизуальные произведения, театрально-зрелищные представления, мультимедийные продукты, базы данных.

Несмотря на то, что авторское право и право изобретателей (патентное право) длительное время развивались автономно, в их развитии можно четко выделить три периода: дореволюционный (до 1917 г.), советский (1917-1991) и современный период.

Дореволюционный период. Права на изобретения были впервые законодательно закреплены в Манифесте о привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах 1812 г. Положение о привилегиях 1833 г. существенно расширило права обладателя привилегии, которые стали выдаваться не только на изобретения, но и на усовершенствования общепользовательных предметов. В 1870 г. был принят Закон «Об изменении порядка делопроизводства по выдаче привилегий на новые открытия и изобретения», в котором закреплялось право изобретателя иметь патент, удостоверяющий его права.

Впоследствии, в 1887 г., положения об авторском праве вошли в свод законов Российской империи. В 1911 г. был принят Закон «Об авторском праве», который распространил авторское право на географические, топографические, астрономические и иного рода карты, глобусы, атласы, рисунки по естествознанию, строительные и другие технические планы, рисунки, чертежи, драматические, музыкально-драматические и фотографические и подобные им произведения.

Советский период. В первые годы советской власти отношения в сфере промышленной собственности и в сфере авторских прав регламентировались декретами и постановлениями Совета народных комиссаров (СНК), которые отменяли все существующие до этого положения и коренным образом изменяли правила предоставления правовой охраны результатам творческого труда.

Так, в соответствии с Декретом СНК «О научных, литературных, музыкальных и художественных произведениях» 1918 г. любое произведение могло быть признано достоянием республики.

В 1919 г. Положение об изобретениях существенно изменило систему правовой охраны объектов промышленной собственности и ввело новую форму охраны авторское свидетельство. Изобретения, признанные полезными, объявлялись достоянием государства и могли свободно использоваться с сохранением за изобретателем права на

получение вознаграждения». В период «новой экономической политики», в 1924 г. постановлением ЦИК и СНК «О патентах на изобретения» была восстановлена система патентной охраны изобретений.

В 1931 г. вновь была введена система охраны изобретений авторским свидетельством, которое выдавалось на служебное изобретение. Право на использование изобретений, охраняемых авторским свидетельством, принадлежало государству, а изобретатель имел право на вознаграждение. Охрана неслужебных изобретений могла осуществляться патентом, в этом случае права на использование принадлежали патентообладателю.

Длительное время выдача авторских свидетельств осуществлялась различными ведомствами. Централизованная охрана изобретений была вновь введена в 1959 г. Положением Совета Министров СССР «Об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях». В 1973 г. с учетом Положений Парижской конвенции система охраны объектов промышленной собственности была усовершенствована. В 1991 г. был принят Патентный закон СССР, который практически не применялся в связи с распадом Советского Союза.

В области авторского права действовал Закон «Об авторском праве» 1928 г., а в 1960-х гг. его заменили положения, включенные в Основы гражданского законодательства СССР и союзных республик. Законодательство об авторских правах в 1973 г. было серьезно модифицировано в связи с присоединением к Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г.

Современный период развития законодательства можно условно разделить на два этапа. На первом этапе были созданы специальные законы в сфере интеллектуальной собственности: Патентный закон Российской Федерации 1992 г., Законы РФ «Об авторском праве и авторских правах» 1993 г., «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» 1992 г., «О товарных знаках и знаках обслуживания».

На втором этапе нормы, регулирующие отношения в сфере интеллектуальных прав, были кодифицированы. С 2008 г. отношения регулируются частью четвертой ГК РФ, в которую в 2014 г. были внесены значительные изменения.

В соответствии с ч. 1 ст. 44 Конституции РФ интеллектуальная собственность охраняется законом, а законодательство об интеллектуальной собственности относится к ведению Российской Федерации: законы в этой области могут приниматься только на федеральном уровне.

Отношения, связанные с охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, входят и предмет регулирования гражданского права (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Главным источником права интеллектуальной собственности является ГК РФ. Основные нормы об интеллектуальной собственности сосредоточены в части четвертой Кодекса, вступившей в силу с 1 января 2008 г.

Часть четвертая Кодекса содержит девять глав, посвященных общим положениям о нравах на результаты интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации; авторскому праву; правах, смежных с авторскими; патентному праву; праву на селекционные достижения; праву на топологии интегральных микросхем; праву на секрет производства; праву на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий; праву использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.

В других частях ГК РФ также содержатся положения, касающиеся интеллектуальных прав, к примеру, в разделе о доверительном управлении имуществом, коммерческой концессии и т.д.

К подзаконным актам относятся постановления Правительства РФ и ведомственные нормативные акты. Так, в соответствии с ГК РФ Правительство вправе устанавливать ставки, порядок и сроки выплаты вознаграждения за использование

служебного изобретения, а также минимальные ставки, порядок сбора, распределения и выплаты вознаграждения за отдельные виды использования произведений, исполнений и фонограмм.

Ведомственными нормативными актами устанавливаются, в частности, формы документов, на основании которых осуществляется государственная регистрация объектов исключительных прав, правила их составления и подачи, правила и порядок их рассмотрения.

Составной частью российского законодательства в области защиты интеллектуальных прав являются многосторонние и двусторонние международные договоры РФ.

Систему таких договоров составляют договоры:

а) в области охраны авторских прав:

- Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 г. Российская Федерация присоединилась в 1994 г.;
- Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г.;
- Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав, заключенное на уровне стран СНГ в 1993 г.;
- Договор ВОИС об авторском праве 1996 г.;
- двусторонние договоры в сфере авторского права;

б) в области охраны смежных прав:

- Международная конвенция об охране нрав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция) 1961 г., Российская Федерация присоединилась в 2002 г.;
- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г. Россия стала участником в 1994 г.;
- Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (Брюссельская конвенция) 1974 г.;
- Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г.;

в) в области охраны объектов промышленной собственности:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.;
- Договор о патентной кооперации (РСТ) (Вашингтон) 1970 г.;
- Конвенция о выдаче европейских патентов (Европейская патентная конвенция) 1973 г.;
- Евразийская патентная конвенция 1994 года стран СНГ;
- Международная конвенция по охране новых сортов растений 1961 г.;
- Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры 1977 г.;

г) в области охраны товарных знаков и знаков обслуживания:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.;
- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков 1891 г.;
- Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов 1925 г.;
- Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1957 г.;
- Лиссабонское соглашение о защите указаний места происхождения изделия и их международной регистрации 1958 г.;
- Сингапурский договор о законах по товарным знакам 2006 г.

К важнейшим из международных соглашений, охватывающих широкий спектр отношений в сфере интеллектуальной собственности, относится Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) 1994 г. Российская Федерация присоединилась к соглашению в 2012 г. В Соглашении содержатся обязательства стран-участников по соблюдению международных стандартов охраны прав

интеллектуальной собственности от различных нарушений, а также правила по разрешению споров. Предметом соглашения являются авторские и смежные права, товарные знаки, указания мест происхождения товаров, промышленные образцы и модели, изобретения, топологии интегральных микросхем и защита производственных секретов.

Нормы части четвертой ГК РФ, наряду с нормами специальных законов об охране исключительных прав, образуют в совокупности особую подотрасль российского гражданского права — интеллектуальное право.

В рамках данной подотрасли можно выделить четыре основных института: авторское право и смежные права: патентное право; правовая охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимых ими товаров (услуг); правовая охрана нетрадиционных (особых) объектов интеллектуальной собственности.

Институт защиты против недобросовестной конкуренции, упоминаемый в Парижской конвенции 1883 г. и Конвенции, учреждающей ВОИС, 1967 г., не относится к институтам интеллектуальной собственности, поскольку он не имеет в качестве объекта охраны особого результата интеллектуальной деятельности. Однако этот институт имеет важное значение для обеспечения защиты прав на такие объекты.

Система принципов интеллектуального права включает общие отраслевые принципы гражданского права и специфические принципы, лежащие в основе регулирования отношений по правовой охране объектов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Кроме того, можно выделить принципы, характерные для отдельных институтов интеллектуального права, которые будут рассмотрены в соответствующих разделах учебника.

К числу общих принципов можно, в частности, отнести принципы: дозволительной направленности гражданско-правового регулирования; юридического равенства всех субъектов гражданского права; недопустимости произвольного вмешательства в частные дела; свободы договоров; свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории РФ; добросовестности и запрета ненадлежащего осуществления граждан-всермерной охраны гражданских нрав, включая их судебную защиту.

Принципы, положенные в основу правовой охраны объектов интеллектуальной собственности:

- принцип абсолютного характера интеллектуальных нрав — означает, что указанные нрав реализуются в отношении, где патентообладателю противостоит неопределенный круг обязанных лиц, т.е. «абсолютно все лица»;

- принцип территориального действия нрав состоит в том, что интеллектуальные нрав имеют строго территориальный характер, т.е. ограничены пределами того государства (государств), в каком (каких) возникли;

- принцип дуализма интеллектуальных нрав, в силу которого интеллектуальные нрав не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет перехода или предоставления интеллектуальных нрав на результат интеллектуальной деятельности.

В субъективном смысле интеллектуальные нрав (нрав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) это возможность уполномоченного субъекта запрещать использование соответствующих объектов неограниченному кругу лиц, использовать эти объекты самому или разрешать их использование иным лицам, распоряжаться этими объектами и защищать свои имущественные и неимущественные нрав способами, предусмотренными законом.

Исключительное право всегда входит в состав субъективного интеллектуального права, а личные неимущественные нрав и иные нрав — в случаях, установленных

законом. Личные неимущественные права в отношении средств индивидуализации не ватниками.

Лица, создавшие результат интеллектуальной деятельности совместным творческим трудом, признаются соавторами. Различают раздельное и нераздельное соавторство. Если произведение создано совместно и невозможно определить, кто из авторов какую часть создал, соавторство характеризуется как нераздельное. Например, произведения И. Ильфа и Е. Петрова «Двенадцать стульев» и «Золотой теленок», произведения братьев Стругацких созданы в нераздельном соавторстве. Если произведение создано совместным творческим трудом и при этом можно указать конкретного автора части произведения, соавторство признается раздельным. Примером такого соавторства является данный учебник, в котором отдельные главы написаны разными авторами.

Исключительное право является ядром интеллектуальных прав, имущественным правом, субъекты, содержание которое и обеспечивает экономический оборот этих прав. Это право по своей природе абсолютное, срочное и имеющее территориальный характер действия. «Исключительность» права состоит в принадлежности его только одному субъекту (или определенному кругу субъектов); этот термин отражает абсолютную природу права — его обладателю противостоит неопределенный круг лиц, обязанностью которых является не нарушать права правообладателя.

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе:

- 1) использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом;
- 2) распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, если ГК РФ не предусмотрено иное;
- 3) по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. При этом отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Исключительное право является своеобразным аналогом права собственности, поскольку также носит абсолютный характер, является имущественным и обеспечивает юридическое закрепление власти субъекта в отношении определенного объекта.

Однако в отличие от права собственности исключительное право:

- имеет своим предметом нематериальный объект;
- не включает правомочие владения, а только правомочия использования (в вещном праве говорят о пользовании) и распоряжения;
- имеет срочный характер;
- может действовать только на определенной территории;
- может принадлежать одновременно и независимо друг от друга двум и более правообладателям.

Интеллектуальные права не зависят от права собственности и иных вещных прав на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь по общему правилу не влечет переход интеллектуальных прав. Так, покупая товар с нанесенным на него товарным знаком, мы приобретаем права на товар (вещь), но не товарный знак.

Срочность исключительного права обусловлена необходимостью соблюдения баланса публичного и частного интереса. Частный интерес правообладателя состоит в сохранении своей монополии на использование результата творческой деятельности максимально долго, а публичный интерес состоит в том, чтобы обеспечить доступность культурных, научных достижений, использование их в интересах общества в целом, Сроки действия исключительных прав различны и установлены законом в отношении

различных объектов. При этом сроки в отношении результатов творческой деятельности достаточно длительные: так, на произведение науки, литературы и искусства - в течение жизни автора и 70 лет после его смерти; на фонограмму, исполнение 50 лет.

На промышленную собственность сроки действия исключительных прав короче, что объясняется нецелесообразностью в условиях бурного развития научно-технического прогресса длительное время защищать монополию на использование технических решений. Срок исключительного права на изобретение составляет 20 лет, на полезную модель 10 лет; на промышленный образец 5 лет. Срок исключительного права на средства индивидуализации не ограничен либо может неоднократно продлеваться.

В отношении исключительных прав указывают на территориальный характер их действия. Исключительное право действует на территории РФ.

Субъектами исключительного права являются физические лица, юридические лица, публичные образования, именуемые правообладателями.

Понятие правообладателя не совпадает с понятием автора. В отношении результатов интеллектуальной деятельности первоначально автор одновременно является и правообладателем, но в дальнейшем автор может передать свои исключительные права другому лицу по договору, и в этом случае правообладателем станет уже приобретатель прав. Исключительные права могут перейти другому лицу как по договору, так в связи с трудовыми отношениями, при обращении на них взыскания, в порядке общего правопреемства (наследование, реорганизация).

В отношении средств индивидуализации вообще можно говорить только о правообладателе, поскольку фигура автора в этих отношениях Закон допускает множественность обладателей одного и того же исключительного права. Исключительное право может принадлежать нескольким лицам совместно (например, при получении объекта в порядке наследования несколькими лицами). Каждый из правообладателей может использовать объект по своему усмотрению, если законом или соглашением между ними не установлено иное. Распоряжение исключительным правом в этом случае осуществляется совместно, если не установлено иное. Доходы от использования и распоряжения распределяются между всеми правообладателями в равных долях, если они не договорились об ином. Защиту исключительного права может осуществлять каждый из правообладателей.

В предусмотренных законом случаях самостоятельные исключительные права на один и тот же результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации могут принадлежать разным лицам.

Например, несколько самостоятельных исключительных прав может существовать в отношении топологий интегральных микросхем.

Исключительные права на указанные объекты признаются только при условии их государственной регистрации. Государственная регистрация результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации осуществляется в отношении: изобретений, полезных моделей и промышленных образцов; селекционных достижений; товарных знаков и знаков обслуживания; наименований мест происхождения товаров.

До регистрации не существует как такового объекта охраны, он возникает только при регистрации, которая означает признание государством соответствующего объекта предметом правовой охраны.

Государственная регистрация является одной из важнейших функций государства в сфере охраны результатов интеллектуальной деятельности.

В частности, в отношении изобретения, промышленных образцов, полезных моделей, товарных знаков, мест происхождения товаров такую функцию осуществляет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент), в отношении селекционных достижений Министерство сельского хозяйства РФ и т.д.



Правообладатель обязан уведомлять регистрирующий орган об изменении сведений о правообладателе: наименовании или имени, месте нахождения или места жительства и адреса для переписки. На правообладателе лежат риски неблагоприятных последствий в случае отсутствия уведомления об этих обстоятельствах или представления недостоверных сведений.

Правообладатель вправе обратиться за государственной регистрацией: программы для ЭВМ; базы данных; топологии интегральной микросхемы.

Права на эти объекты возникают независимо от факта регистрации.

Не требуют государственной регистрации в качестве объектов исключительных прав: произведения науки, литературы и искусства; объекты смежных прав; секрет производства; коммерческое обозначение.

Права на указанные объекты возникают либо по факту создания (произведения науки, литературы и искусства), либо в связи с иными обстоятельствами, установленными законом (например, фирменные наименование при регистрации юридического лица).

Содержание исключительного права определяется набором правомочий правообладателя. В состав таких полномочий входят полномочия использования результата интеллектуальной деятельности. Использование допускается любым способом, не противоречащим закону, в том числе путем воспроизведения, распространения путем продажи или иного отчуждения, публичного показа, проката, импорта в целях распространения.

Распоряжение исключительным правом допускается любым способом, не противоречащим закону и существу исключительного права. В ГК РФ урегулированы следующие способы распоряжения исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации:

- отчуждение по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права);

- предоставление другому лицу права использования соответствующего объекта (лицензионный договор);

- залог исключительного права;

- передача исключительного права в доверительное управление (договор доверительного управления исключительными правами).

Договор об отчуждении исключительного права - это гражданско-правовое соглашение, в силу которого одна сторона (правообладатель) пере-даст или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другому лицу (приобретателю).

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме, несоблюдение которой влечет недействительность договора.

Данный договор является консенсуальной сделкой, права и обязанности сторон возникают в момент заключения договора. Если исключительные права на предмет договора подлежат государственной регистрации, переход исключительного права также подлежит государственной регистрации.

Договор об отчуждении исключительного права, как правило, является возмездным. Договором может быть предусмотрена его безвозмездность.

По общему правилу не допускается безвозмездное отчуждение исключительного права в отношениях между коммерческими организациями.

При отсутствии в возмездном договоре указания о размере вознаграждения или порядке его определения договор признается незаключенным.

Лицензионный договор это гражданско-правовое соглашение, в силу которого одна сторона обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется

предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензионный договор не порождает правопреемства, он влечет возникновение обязательственных прав у лицензиата и обязательственных ограничений исключительного права лицензиара.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Так, если лицензиату предоставлено только право на публикацию литературного произведения в журнале, он не имеет права размещать ее в сети Интернет, так как такое размещение является самостоятельным способом использования.

Лицензионный договор является консенсуальной сделкой, и заключается в письменной форме. По общему правилу несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора.

Лицензионный договор по общему правилу признается возмездной сделкой. Иное может быть предусмотрено договором. При отсутствии в возмездном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор признается незаключенным.

В случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит государственной регистрации, предоставление права его использования по лицензионному договору также подлежит государственной регистрации.

ГК РФ выделяет два вида лицензионных договоров: простая (неисключительная) лицензия, когда у правообладателя сохраняется право выдачи лицензий другим лицам; исключительная лицензия, когда правообладатель не имеет права выдавать лицензии другим лицам. Лицензиар по общему правилу сам не вправе использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации в тех пределах, в которых право использования передано по исключительной лицензии.

Лицензиар может предоставить право использовать соответствующий объект другому лицу на основании сублицензионного договора.

Исключительные права могут переходить к другим лицам без договора. Такой переход допускается в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при обращении взыскания на имущество правообладателя. В некоторых случаях закон не допускает перехода исключительного права без договора: например, исключительное право на место происхождения товара не может перейти в порядке наследования.

Особенности содержания исключительных прав на отдельные виды интеллектуальной собственности рассматриваются в специальных разделах учебника.

Исключительное право, как право по своей природе монопольное, тем не менее, не является безграничным. В публичных интересах оно может быть ограничено. Например, когда изобретение, полезная модель или промышленный образец или селекционное достижение не используется правообладателем и это приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров на рынке, на основании решения суда может быть выдана принудительная лицензия. Право требовать ее предоставления имеет лицо, которому правообладатель отказал в выдаче лицензии. Принудительная лицензия является инструментом ограничения исключительного права. Применительно к объектам авторских и смежных прав закон в общественных интересах устанавливает случаи допустимости свободного использования.

Личные неимущественные права возникают исключительно в отношении результатов интеллектуальной деятельности. В отношении средств индивидуализации такие права не возникают.

Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства право гражданина, чьим творческим трудом создан соответствующий результат, признаваться автором этого результата.

Состав личных неимущественных прав установлен законом и различается в зависимости от вида объекта. Например, автору произведения науки, литературы и искусства, помимо права авторства, принадлежат:

- право на имя — право использовать или разрешать использование произведения под свои именем, вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени;

- право на неприкосновенность произведения - право не допускать без своего согласия внесение в произведение изменения, сокращений и дополнений, снабжения произведения иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими либо пояснениями;

- право на обнародование произведения - право совершить действие или дать согласие на совершение действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования любым способом.

К примеру, автору селекционного достижения принадлежит право авторства и право на наименование селекционного достижения (т.е. право определить наименование достижения). В отношении изобретений, промышленных образцов и полезных моделей автор имеет только право авторства.

Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен.

Авторство и имя автора охраняются бессрочно. После смерти автора защита его авторства и имени может, как правило, осуществляться любым заинтересованным лицом.

Иные права автора права, которые не могут быть отнесены к исключительному праву, ни к личным неимущественным правам. Они имеют различную природу и определяются ГК РФ в нормах об отдельных видах интеллектуальной собственности.

Так, в составе авторских прав Кодекс предусматривает:

- а) право на вознаграждение за использование служебного изобретения;

- б) право на отзыв право до фактического обнародования произведения отказаться от ранее принятого решения о его обнародовании;

- в) право следования право на получение от продавца вознаграждения при каждой перепродаже оригинала произведения изобразительного искусства;

- г) право доступа к произведениям изобразительного искусства, право требовать от собственника оригинала произведения, предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения.

К иным правам автора относят также право на получение патента.

Иные права автора могут иметь как имущественный (право следования, право на вознаграждение за использование служебного произведения), так и неимущественный характер (право доступа).

Под способами защиты интеллектуальных прав понимают предусмотренные законом меры принудительного характера, с помощью которых производится признание либо восстановление права, пресечение нарушающих его действий.

Способы защиты интеллектуальных прав могут быть разделены на общие, предусмотренные общими нормами ГК РФ (ст. 12) и специальные (ст. 1251, 1252 и др.)

Среди способов защиты (в широком смысле) выделяют: не являющиеся мерами ответственности за нарушение исключительных прав и относящиеся к мерам ответственности. Меры ответственности всегда представляют для нарушителя дополнительные невыгодные последствия его поведения, в то время как меры защиты (в узком смысле), как правило, направлены на восстановление положения, существовавшего до нарушения.

Защита неимущественных и иных прав автора и приравненных к нему лиц (исполнителя, создателя фонограммы и т.п.) осуществляется с использованием

следующих общих способов: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; компенсация морального вреда; пресечение действий, нарушающих права или создающих угрозу его нарушения. К специальным способам охраны личных неимущественных прав относятся: публикация решения суда о допущенном нарушении; право изготовителя фонограммы, издателя энциклопедий, словарей, лица, организовавшего создание сложного объекта, публикатора и т.д. указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

Исключительные права могут быть защищены с использованием следующих общих способов защиты: признание права; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; возмещение убытков.

К специальным способам защиты исключительных прав относятся: изъятие и уничтожение материального носителя, в котором незаконно выражен результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (контрафактный материальный носитель); публикация решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя; изъятие из оборота и уничтожение орудий, оборудования и иных средств, главным образом используемых или предназначенных для совершения нарушения исключительных прав; признание недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку или знаку обслуживания либо запрет на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения в частности, при тождественности или сходстве до степени смешения; ликвидация юридического лица или прекращение деятельности индивидуального предпринимателя по решению или приговору суда; выплата правообладателю компенсации за нарушение исключительного права (вместо убытков).

В силу особой природы интеллектуальных прав неприменимы вещно-правовые способы защиты (иск о восстановлении владения (виндикационный) и иск об устранении помех владению (негаторный)).

Требовать защиты исключительных прав, помимо правообладателя, может также лицо, получившее права на основании исключительной лицензии (лицензиат), если ею права затронуты нарушением третьими лицами исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

К мерам ответственности за нарушение исключительных прав относятся возмещение убытков и возмещение компенсации. Если одно нарушение исключительных прав было совершено несколькими лицами совместно, они несут перед правообладателем солидарную ответственность. Меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав применяются при наличии вины. Однако такие меры ответственности, как убытки и компенсация, в случае, если нарушение было допущено лицом при осуществлении им предпринимательской деятельности, применяются независимо от вины нарушителя.

Меры защиты, не относящиеся к мерам ответственности, применяются независимо от вины.

Развитие новых информационных технологий привело к тому, что основной «средой» для нарушений интеллектуальных прав стала сеть Интернет. Вольно или невольно субъекты, предоставляющие различные информационные услуги могут допускать сами либо создавать возможности для нарушения интеллектуальных прав. Особенности их положения требуют установления специальных правил об ответственности.

В соответствии со ст. 1253.1 ГК РФ определяется ответственность информационного посредника, к которым относятся:

- лица, осуществляющие передачу материала и информационно-телекоммуникационной сети, в том числе в сети Интернет;
- лица, предоставляющие возможность размещения материала или информации, необходимой для его получения с использованием информационно-телекоммуникационной сети;

- лица, предоставляющие возможность доступа к материалу в этой информационной сети.

Посредник, осуществляющий передачу материала в информационно-телекоммуникационной сети, не несет ответственности за нарушение интеллектуальных прав, произошедшее в результате этой передачи при одновременном соблюдении следующих условий: 1) он не является инициатором этой передачи и не определяет получателя указанного материала; 2) он не изменяет материал при оказании услуг связи, за исключением изменений, необходимых для обеспечения технологического процесса передачи материала; 3) он не знал и не должен был знать о том, что использование объекта интеллектуальных прав лицом, инициировавшим передачу материала, является незаконным.

Защита исключительного права может осуществляться также способами, предусмотренными уголовным, административным, в частности, антимонопольным законодательством.