

*Л. Ю. Евсеева*

## **Система законодательства об охране интеллектуальной собственности**

К концу XX – началу XXI века человечество пришло к большим научным и технологическим достижениям, коренным образом изменившим уклад жизни. Наука стала мощной производительной силой, а научно-технический потенциал – решающим фактором конкурентоспособности стран на мировом рынке. Сложившиеся качественно новые социальные и экономические механизмы, стимулирующие инновационное поступательное развитие общества, при котором необходимо обеспечить взаимодействие научно-технического прогресса с обществом. Такое взаимодействие обеспечивается через право, которое имеет большое значение в реформировании экономической основы жизни общества.

Все новейшие достижения в области науки, наукоемких и высокотехнологических производств представляют собой результат интеллектуальной деятельности человека и являются объектами интеллектуальной собственности. Особое место среди исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, относимых российским законодательством к интеллектуальной собственности, занимают права на объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы)<sup>1</sup>.

Отношение к понятию интеллектуальной собственности в советский период развития российского законодательства было однозначно отрицательным. Помимо ссылок на его неточность, большинство авторов подчеркивали еще и буржуазную, эксплуататорскую сущность данного понятия. Поэтому во внутреннем законодательстве его использование было исключено, а в специальной литературе оно употреблялось лишь при освящении вопросов международного сотрудничества и правовой охраны результатов творческой деятельности в капиталистических странах<sup>2</sup>.

Окончательно термин «интеллектуальная собственность» был узаконен Конституцией РФ от 12 декабря 1993 года. Хотя ст. 44 данной Конституции, посвященная свободе литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, и не раскрывает содержание данного понятия, но подчеркивает, что «интеллектуальная собственность» охраняется законом.

Понятие интеллектуальной собственности закреплено в ст. 138 Гражданского кодекса РФ. Интеллектуальная собственность является исключительным правом гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг. Своеобразие отношений в сфере интеллектуальной собственности в том, что ее объекты являются нематериальными. Это продукты духовного творчества: научные, литературные произведения, программы для ЭВМ и базы данных, промышленные образцы и др. Поэтому, как подчеркивает в своей работе В. А. Свиридов, само понятие «интеллектуальная собственность» в достаточной мере условно<sup>3</sup>. Основные институты права интеллектуальной собственности – правовое регулирование научной деятельности, авторское и патентное право. А. П. Сергеев выделяет еще так называемые нетрадиционные объекты права интеллектуальной собственности. К ним он относит открытия, ноу-хау, рационализаторские предложения и др.<sup>4</sup>

Таким образом, термином «интеллектуальная собственность» именуют результаты духовной и разумной деятельности личности в области науки, техники, производства, литературы, искусства и т.д.<sup>5</sup>. Многообразие результатов интеллектуальной деятельности и невозможность их правового регулирования единым законодательством привели к образованию в системе законодательства об интеллектуальной собственности относительно самостоятельных правовых институтов, со своими задачами и принципами, находящими отражение в соответствующих законах. Основными наиболее сложившимися институтами со своими системами правовой охраны интеллектуальной деятельности являются институты авторского и патентного права, основу формирования которых положили Пражская и Бернская конвенции. Своевременное осуществление правовой охраны интеллектуальной собственности позволяет использовать созданные изобретения, полезные модели, промышленные образцы в производстве, внедрять их, продавать на них лицензии, создавать конкурентоспособную продукцию.

С переходом к рыночной экономике обеспечение правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности является одной из актуальных проблем<sup>6</sup>. В этой связи потребовалось реформирование правовой базы охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности.

В Российской Федерации в последнее время был принят ряд законов по охране интеллектуальной собственности: Патентный закон РФ от 23.09.1992 г.<sup>7</sup>, закон РФ «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных» от 23.09.1992 г.<sup>8</sup>, закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23.09.1992 г.<sup>9</sup>, закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров» от 23.09.1992 г.<sup>10</sup>, закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 г.<sup>11</sup>, закон РФ «О селекционных достижениях» от 06.08.1993 г.<sup>12</sup> Однако правоприменительная практика позволила сделать вывод о том, что российское законодательство в сфере охраны интеллектуальной собственности имеет существенные недостатки. Ему предстоит еще развиваться, так как правовой режим некоторых объектов интеллектуальной собственности сформулирован лишь в виде общих понятий нормами общего законодательства (фирменное наименование, коммерческая тайна) или вообще не определен российским законодательством (открытия, рационализаторские предложения и др.) Поэтому не случайно, что в настоящее время были внесены существенные изменения и дополнения в российское законодательство об интеллектуальной собственности, продиктованные, помимо необходимости восполнения пробелов и исправления недостатков в правовом регулировании, необходимостью приведения норм в соответствие с международными договорами, в которых Россия участвует или намеревается участвовать, а также восприятием передового опыта других стран в этой сфере правового регулирования<sup>13</sup>.

Патентный закон относит (ст. 1) к объектам правового регулирования изобретение, полезную модель, промышленный образец, называя их объектами промышленной собственности. Изобретение – принципиально новое, обладающее существенными отличиями техническое решение, дающее положительный эффект. Патентный закон указывает возможные объекты изобретения, которым предоставляется правовая охрана. П. 2 ст. 4 Патентного закона определяет, что объектами изобретения могут являться: устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного ранее объекта изобретения по новому назначению.

По российскому патентному законодательству, понятием «полезная модель» охраняется техническое решение задачи пространственного расположения материальных объектов, конструкторское выполнение средств производства и потребления, которое изначально может быть очевидным для любого специалиста в данной области, но являться новым результатом творчества, применяемым в данной области техники. Правовая охрана на полезную модель предоставляется в упрощенном порядке по сравнению с изобретением и удостоверяется документом – свидетельством.

Если изобретением, полезной моделью является техническое решение задачи, то промышленным образцом признается решение внешнего вида изделия, воспринимаемого визуально, способного относительно долго сохранять свой внешний вид и предназначенного для удовлетворения общественных потребностей. Промышленный образец охраняет внешний вид изделия, воссоздаваемый с помощью художественных и конструкторских средств.

Патентный закон для выполнения своей функции по предоставлению правовой охраны объектам промышленной собственности вводит специальные понятия: признак и существенный признак изобретения, полезной модели, промышленного образца; технический результат и сущность изобретения, полезной модели, промышленного образца; условия патентоспособности; патентная экспертиза и др.

Первенство в создании технического решения определяется особым порядком, называемым установлением приоритета. Приоритет – это дата, которая служит основанием для установления первенства (права приоритета) в отношении объекта промышленной собственности. По общему правилу (п. 1 ст. 19 Патентного закона) приоритет устанавливается по дате поступления в Патентное ведомство правильно оформленной заявки о получении правовой охраны на объект промышленной собственности. Для получения охраняемых документов на объекты промышленной собственности за рубежом существенное значение имеет конвенционный приоритет (п. 2 ст. 19 Патентного закона). Конвенционный приоритет устанавливается по дате поступления первой заявки в Патентное ведомство в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, при условии, что заявка поступила в Патентное ведомство заявляемого государства в отведенный срок по конвенции (12 месяцев – для изобретений и полезных моделей, 6 месяцев – для промышленного образца).

Для того, чтобы техническому решению, охарактеризованному признаками изобретения, была предоставлена в соответствии с Патентным законом правовая охрана, оно должно отвечать условиям патентоспособности: являться новым, иметь изобретательский уровень и быть промышленно применимым (п. 1 ст. 4 Патентного закона). Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой (ч. 2 п. 1 ст. 5 Патентного закона). Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым, оригинальным и промышленно применимым (ч. 2 п. 1 ст. 6 Патентного закона).

Патентная система предоставляет лицу, создавшему промышленную собственность, исключительные права, удостоверяемые патентом. Охрана, предоставляемая патентом, означает, что любое лицо, желающее использовать объект, должен получить разрешение на такое использование у лица, обладающего патентом<sup>14</sup>. Использование запатентованного объекта без такого разрешения является противоправным. Предоставление исключительных прав является единственным способом, позволяющим, с одной стороны, обеспечить прогресс в области промышленных технологий в общих интересах, поощрять технические усовершенствования и содействовать их раскрытию. С другой стороны, оно предоставляет правообладателю преимущества перед конкурентами, позволяет извлекать выгоды в результате самостоятельного использования или путем запрещения или разрешения третьим лицам их использование.

Таким образом, в России восстановлена общепризнанная в мире патентная форма охраны объектов промышленной собственности. Правовые формы, выраженные в патентном законодательстве, образуют систему охраны объектов промышленной собственности<sup>15</sup>.

Патентное законодательство обеспечивает комплексное регулирование группы однородных и взаимосвязанных отношений, связанных с правовой охраной объектов промышленной собственности:

- устанавливает принципы и основные задачи регулируемых патентным законодательством отношений;
- рассматривает субъекты этих отношений;
- указывает источники патентного законодательства;
- определяет патент как форму правовой охраны объектов промышленной собственности (содержание патентных прав, срок действия, ограничение патентных прав, прекращение действия патента);
- регулирует приобретение патентных прав (составление и подача заявки в патентное ведомство, рассмотрение заявки в патентном ведомстве, выдача патента);
- регламентирует порядок использования объектов промышленной собственности в гражданском обороте;
- определяет содержание прав и обязанностей автора, патентообладателя, а также способы защиты их прав;
- регламентирует порядок охраны российских объектов промышленной собственности за пределами Российской Федерации и охрану патентных прав иностранных лиц в России.

Рассмотрим важные изменения Патентного закона. Во-первых, изменено название органа, осуществляющего государственную политику в сфере правовой охраны объектов интеллектуальной собственности. В настоящее время таким органом является федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности<sup>16</sup>. Также упразднена одна из административных структур – Высшая патентная палата Роспатента, которая так и не была создана. В настоящее время учреждена Палата по патентным спорам.

Исключено положение об источниках финансирования бывшего Патентного ведомства за счет пошлин, а также платы за услуги и материалы, предоставляемые этим ведомством. Отныне пошлины зачисляются в федеральный бюджет.

В новую редакцию Патентного закона РФ включен раздел VI «Особенности правовой охраны секретных изобретений», однако часть норм данного раздела является отсылочной, причем на те нормативные акты, которые предстоит только принять, например ФЗ «О секретных изобретениях». В разделе также отсутствует положение о выплате денежной компенсации за засекречивание секретного изобретения. Такие компенсационные меры в пользу правообладателей широко распространены в мировой патентной практике (например, в п. 183 Патентного закона США).

Заявки на получение патента на секретные изобретения в зависимости от степени их секретности («особой важности» или «совершенно секретные») и тематической принадлежности подаются в уполномоченные Правительством РФ федеральные органы исполнительной власти. Если заявка, поданная в общем порядке в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, признается при ее рассмотрении секретной, она засекречивается в порядке, установленном законодательством о государственной тайне, и считается заявкой на выдачу патента на секретное изобретение. Засекречивание заявок иностранных граждан и юридических лиц не допускается.

К радикальным изменениям Патентного закона следует отнести упрощение порядка рассмотрения споров в Роспатенте. Среди них – возражения заявителей на решения Роспатента об отказе и выдаче патента, о выдаче патента или о признании заявки отозванной, а также возражений третьих лиц против выдачи патента и других заявлений по поводу решений, принятых при проведении патентной экспертизы.

К изменениям принципиального характера, имеющим существенное практическое значение, следует отнести также положения, устанавливающие новые условия исчерпания исключительных прав (ст. 11 Патентного закона РФ). Под исчерпанием исключительных прав понимается ограничение действия патентной монополии. Оно распространяется на товары, в которых использованы запатентованные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, если эти товары были введены в гражданский оборот законным путем, то есть самим патентообладателем или другим лицом с его разрешения (на основе лицензионного договора).

В мировой практике различаются международный и национальные принципы исчерпания прав. В ранее действовавшей редакции Патентного закона РФ предусматривался международный принцип. Независимо от того, где впервые (в России или за рубежом) такой товар был законно введен в оборот с санкции

правообладателя, права последнего признавались исчерпанными и он уже не мог препятствовать их дальнейшему обороту на мировом рынке.

Новая редакция ст. 11 Патентного закона РФ предусматривает в качестве основания исчерпания исключительных прав введение в гражданский оборот продукта или изделия на территории Российской Федерации непосредственно патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя. Отсюда можно сделать вывод, что в России введен национальный принцип исчерпания прав. Аналогичные нормы использованы в отношении запатентованных изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, ввоз товаров, маркированных зарегистрированным товарным знаком, допускается теперь в каждом случае с разрешения правообладателя. На практике эти новеллы наиболее существенно затронут реимпорт, когда в Россию ввозятся российские товары, ранее вполне легально вывезенные в другие страны. Ныне для их ввоза в Россию потребуются санкция российского правообладателя, что, очевидно, отвечает интересам производителей товаров. Как отмечает В. И. Еременко, четкое указание на введение продукта или изделия в гражданский оборот на территории РФ снимает существовавшую ранее неопределенность относительно места введения в гражданский оборот, в том числе за рубежом, что могло нанести вред имущественным интересам патентообладателя<sup>17</sup>.

Некоторые новые правила продиктованы непосредственно проблемами, которые возникали на практике при применении Патентного закона. В частности, патент на изобретение действует 20 лет с даты подачи заявки в Роспатент. Однако на некоторые изделия требуется апробация компетентными органами, которая затягивалась на несколько лет, в результате сокращался срок использования такого патента. Новый закон предусмотрел возможность продления такого срока. Так, по ходатайству патентообладателя срок продлевается Роспатентом на период, исчисляемый с даты подачи заявки до даты получения первого разрешения на применения продукта за вычетом пяти лет. Максимальный срок продления патента ограничен пятью годами.

Не менее важной новеллой для авторов служебных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов следует признать установление срока, в течение которого должен быть заключен договор между работником – автором служебного продукта и работодателем. Договор определяет размер вознаграждения и порядок его выплаты. Предусматривается, что если в течение трех месяцев стороны не договорятся об условиях договора, изложенных в письменной форме работником или работодателем, спор о вознаграждении может быть разрешен в судебном порядке (ст. 8 Патентного закона).

Следует отметить, что в ряде других федеральных законах, посвященных в целом регулированию иных общественных отношений, содержатся положения, затрагивающие вопросы, связанные с использованием объектов промышленной собственности. В числе таких законов – законы «О налоге на добавленную стоимость», «О подоходном налоге с физических лиц», «О залоге» и другие законы, а также принятые во исполнение их постановления Правительства<sup>18</sup>.

В системе патентного законодательства важное место занимает международные договоры и соглашения. Российская Федерация, являясь правопреемницей СССР, продолжает членство во Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) и во всех его организациях, а также участвует во всех конвенциях, соглашениях и других международно-правовых документах, подписанных в рамках ВОИС или под ее эгидой. Россия и страны СНГ подписали Евразийскую патентную конвенцию, заключили соглашение «О сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности», а также ряд двусторонних соглашений. Двусторонние соглашения России и стран СНГ направлены на охрану объектов промышленной собственности, упрощение процедуры регистрации прав на эти объекты в странах – участницах этих соглашений, а также предоставляют отдельным категориям граждан и стран-участниц льготы по уплате пошлин.

Российское законодательство предусматривает (ст. 147 УК РФ) уголовно правовую защиту прав автора. К числу уголовно-правовых нарушений отнесены незаконное использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к авторству, если эти деяния причинили крупный ущерб. Судебная практика в последние годы под крупным ущербом признает ущерб, превышающий 10 минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством РФ.

<sup>1</sup> Как защитить интеллектуальную собственность в России. Правовое и экономическое регулирование : Справочное пособие. М., 1995.

<sup>2</sup> Шатров В. П. Международное сотрудничество в области изобретательского и авторского права. М., 1982. С. 16–17.; Кузнецов М. Н. Охрана авторских прав в международном частном праве. М., 1986. С. 8.

<sup>3</sup> См. подробнее: Свиридов В. А. Право интеллектуальной собственности : Учеб. пособие к спецкурсу. Самара, 2001.

<sup>4</sup> Сергеев А. П. Указ. соч.

- <sup>5</sup> Румянцев О. Г., Донцов В. Н. Юридический энциклопедический словарь. М., 1996. С. 185.
- <sup>6</sup> См. подробнее: Коломейцева М. А. Охрана прав интеллектуальной собственности в Российской Федерации : Дис. ... канд. юр. наук. М., 2000. С. 184.
- <sup>7</sup> Ведомости РФ. 1992. № 42. Ст. 2319.
- <sup>8</sup> Там же. Ст. 2325.
- <sup>9</sup> Там же. Ст. 2328.
- <sup>10</sup> Там же. Ст. 2322.
- <sup>11</sup> Там же. Ст. 1242; СЗ РФ. 1995. № 30. Ст. 2866.
- <sup>12</sup> Ведомости РФ. 1993. № 36. Ст. 1436.
- <sup>13</sup> См.: ФЗ РФ «О внесении изменений и дополнений в Закон РФ «О правовой охране топологий и интегральных микросхем» от 9 июля 2002 года // СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2786; ФЗ РФ «О внесении изменений и дополнений в Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 11 декабря 2002 года // СЗ РФ. 2002. № 50. Ст. 4927; ФЗ РФ «О внесении изменений и дополнений в закон РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» от 24 декабря 2002 года // СЗ РФ. 2002. № 52. (Ч. 1.) Ст. 5133; ФЗ РФ «О внесении изменений и дополнений в Патентный закон Российской Федерации» от 7 февраля 2003 года // СЗ РФ. 2003. № 6. Ст. 505.
- <sup>14</sup> Донцов В. Н., Каминская Е. В., Румянцев О. Г. Словарь гражданского права. М., 1997. С. 184.
- <sup>15</sup> См. подробнее: Ламакова Р. Г. Пути совершенствования российского патентного законодательства в свете действующих законов РФ и международных соглашений : Дис. ... канд. юр. наук. М., 1998. С. 182.
- <sup>16</sup> Ранее такими функциями обладало Государственное патентное ведомство РФ и Российское агентство по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем.
- <sup>17</sup> Еременко В. И. Развитие законодательства об интеллектуальной собственности Российской Федерации // Государство и право. 2004. № 4. С. 42.
- <sup>18</sup> Постановление Правительства РФ от 29 сентября 1998 года № 1132 «О первоочередных мерах по правовой защите интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения» // СЗ РФ. 1998. № 40. Ст. 4964; Постановление Правительства РФ от 2 сентября 1999 года № 982 «Об использовании результатов научно-технической деятельности» // СЗ РФ. 1999. № 36. Ст. 3029; Постановление Правительства РФ от 12 апреля 1999 года № 413 «О совершенствовании деятельности федеральных органов исполнительной власти в области авторского права и смежных прав» // СЗ РФ. 1999. № 16. Ст. 2004 и др.