



студентам
учреждений
высшего
образования

В.В. Мацукевич Л.П. Матюшков

Основы управления интеллектуальной собственностью



Учебно-методический
комплекс

ВУЗ. Студентам высших учебных заведений

Леонид Матюшков

**Основы управления
интеллектуальной
собственностью. Учебно-
методический комплекс**

«Вышэйшая школа»

2013

УДК 347.77/.78 (476) (075.8)
ББК 67.404.3(4 Бей)я73

Матюшков Л. П.

Основы управления интеллектуальной собственностью.
Учебно-методический комплекс / Л. П. Матюшков —
«Вышэйшая школа», 2013 — (ВУЗ. Студентам высших
учебных заведений)

Рассматриваются основные экономические и организационно-
правовые вопросы управления объектами интеллектуальной
собственности: оценка, введение в гражданский оборот, патентная
охрана изобретений, информационный и патентный поиски.

УДК 347.77/.78 (476) (075.8)
ББК 67.404.3(4 Бей)я73

© Матюшков Л. П., 2013
© Вышэйшая школа, 2013

Содержание

Предисловие	6
Часть I	8
Тема 1	8
1.1. Роль и место интеллектуальной собственности в развитии общества	8
1.2. Цели и задачи управления интеллектуальной собственностью	12
Контрольные вопросы и задания	14
Основная литература	15
Дополнительная литература	15
Тема 2	16
2.1. Объекты и субъекты авторского права	16
2.2. Принципы и условия возникновения, реализации и защиты авторских и смежных прав	20
2.3. Управление имущественными правами авторов и обладателей смежных прав на коллективной основе	25
2.4. Авторский договор	26
Контрольные вопросы и задания	27
Основная литература	27
Дополнительная литература	28
Тема 3	29
3.1. Объекты промышленной собственности	29
3.2. Система выдачи охранных документов	36
Конец ознакомительного фрагмента.	39

Владимир Владимирович Мацукевич, Леонид Петрович Матюшков

Основы управления интеллектуальной собственностью. Учебно- методический комплекс

Допущено

Министерством образования Республики Беларусь в качестве учебного пособия для студентов учреждений высшего образования по неюридическим специальностям

Рецензенты: кафедра гражданско-правовых дисциплин факультета права УО «Белорусский государственный экономический университет» (заведующий кафедрой – кандидат юридических наук доцент *Т.С. Таранова*, кандидат юридических наук доцент *С.С. Лосев*); кандидат физико-математических наук доцент *С.С. Ветохин*

Первое издание вышло в 2010 г.

Предназначено студентам, преподавателям, магистрантам и аспирантам. Представляет интерес для руководителей, экономистов, инженеров и других специалистов предприятий, предпринимателей Республики Беларусь и стран Таможенного союза – России и Казахстана, стран СНГ.

Предисловие

Дисциплина «Основы управления интеллектуальной собственностью» входит в учебные планы учреждений высшего и среднего образования и обязательна для изучения студентами всех специальностей.

Учебно-методический комплекс подготовлен в соответствии с типовой программой предмета, состоит из двух частей. В части I изложен теоретический материал. В начале каждой темы даются основные понятия, в конце – контрольные вопросы, задания и литературные источники.

Часть II (практическая) состоит из двух разделов и содержит методические разъяснения по выполнению лабораторного практикума и практических занятий, а также примеры адаптации заданий по конкретным специальностям. Материал учебного пособия рассчитан на формирование у будущих специалистов и руководителей различного ранга первичных навыков в области патентного поиска, управления интеллектуальной собственностью, упрощенных оценок стоимости объектов интеллектуальной собственности, составления договоров их использования, защиты прав авторов и т. д.

Опыт, полученный студентами при выполнении лабораторных и практических работ, будет служить основой оценки сильных и слабых сторон предприятий при организации выпуска конкурентоспособной продукции и оказании услуг. В практической части акцентируется внимание на объектах промышленной собственности (изобретения, полезные модели и др.) и товарных знаках.

Современная методика обучения предполагает самостоятельное усвоение части материала. Информацию, необходимую для практических работ, можно получить из различных баз данных через интернет (для этого приведены адреса сайтов различных патентных ведомств и организаций), а также через Республиканскую научно-техническую библиотеку и ее филиалы.

После изучения основных тем дисциплины проводятся лабораторные занятия, где в соответствии с приведенными в учебно-методическом комплексе рекомендациями студенты должны наработать необходимый объем информации по объектам промышленной собственности. Эта информация представляется преподавателю в виде отчета о результатах лабораторной работы и применяется для выполнения практических заданий.

Полученные навыки будут полезны в процессе учебы и в практической деятельности: студентам экономического профиля – при разработке разделов бизнес-плана (экономической оценке инноваций), студентам инженерных специальностей – при оформлении заявок на объекты промышленной собственности и охранные документы, будущим юристам – при развитии правовых аспектов (например, защите программных продуктов, сайтов) и т. д.

Второе издание данного учебного пособия не претерпело больших изменений, так как ключевые вопросы по управлению интеллектуальной собственностью в рамках Таможенного союза России, Беларуси и Казахстана, а также стран, входящих в ВТО, пока находятся в стадии совершенствования. Однако в отдельные разделы книги внесены правки в соответствии с изменениями и дополнениями в законодательстве Республики Беларусь по охране интеллектуальной собственности, а также в связи с новыми тенденциями использования информации из интернета, баз данных, сайтов предприятий.

Гармонизация охраны прав на интеллектуальную собственность в рамках Таможенного союза России, Беларуси и Казахстана перешла в практическую область по вопросу о региональном использовании прав на товарные знаки как неотъемлемый инструмент свободного перемещения товаров в рамках единого экономического пространства. Такой подход уже используется в Европейском Союзе и позволяет обеспечить свободное движение

введенных в хозяйственный оборот товаров на всей территории экономического пространства в любой из стран. Республика Беларусь, Россия и Казахстан заключили соглашение о единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности.

Будущее вступление в ВТО Казахстана и Беларуси (Россия уже в ВТО) диктует необходимость вести работу с учетом требований этой организации и Европейского Союза. Первый опыт по гармонизации законодательства, касающегося защиты прав разработчиков баз данных, уже получен Россией, Польшей, Словакией и Чехией.

Остро встал вопрос об использовании информации из интернета: с одной стороны, главным принципом его функционирования является свободное получение информации, с другой – авторы поднимают вопрос о защите своих прав. Поэтому требуется поиск «золотой середины» с одновременным решением этих вопросов. В частности, предлагается ослабить требования в тех случаях, когда применение полученной информации не дает прямого коммерческого эффекта ее пользователю и т. д.

В Республике Беларусь идет постоянный процесс совершенствования нормативно-законодательной базы в области управления объектами интеллектуальной собственности и ее гармонизации с международными соглашениями, к которым присоединилась наша страна. При пользовании учебным пособием рекомендуется обращаться к документальным базам (<http://belgospatent.org.by> и др.), которые содержат обновленную правовую информацию.

В.В. Мацукевич,

Л.П. Матюшков

Часть I

Основы управления интеллектуальной собственностью

Тема 1

Интеллектуальная собственность

- 1.1. Роль и место интеллектуальной собственности в развитии общества.
- 1.2. Цели и задачи управления интеллектуальной собственностью.

Основные понятия: интеллектуальная собственность, объект интеллектуальной собственности, управление интеллектуальной собственностью.

1.1. Роль и место интеллектуальной собственности в развитии общества

Интенсивные технологические, экономические и правовые изменения во всех сферах жизнедеятельности человечества в значительной степени обеспечиваются ресурсами интеллектуального характера, при этом важнейшие из них являются объектами интеллектуальной собственности.

Человек – по своей природе творец. Многовековая история человечества полна открытий и находок. Авторы одних изобретений получали и получают определенные материальные блага, авторы других – лишь признание. Такое положение зависит прежде всего от наличия патента, который защищает право автора на изобретение (полезные модели, промышленные образцы, сорта растений и другие объекты промышленной собственности), обеспечивает правовую охрану объекта авторского права, его личные неимущественные и имущественные права.

В 1980 г. Верховный суд США, принимая решение по делу *Diamond v. Chakrabarty*, которое касалось патента на бактерию, измененную методом генетической инженерии таким образом, что она приобрела способность утилизировать нефть, вынес вердикт: «Anything under the sun made by man is patentable», что в переводе означает: «Патентоспособно все существующее, созданное человеком». Так впервые в мире были официально признаны патентоспособными и генетически модифицированные организмы.

Кое-кто задает вопрос: «Для чего нужны патенты? Следует ли тратить драгоценное время на оформление изобретений, если сложно спрогнозировать ближайшую перспективу?», а кое-кто просто пытается извлекать в условиях рыночной экономики сиюминутную выгоду, не задумываясь о завтрашнем дне. Такая тактика по отношению к интеллектуальной собственности ошибочна и очень дорого обходится государству с позиции экономики.

Объекты интеллектуальной собственности – это результаты научно-технического, литературного и художественного творчества, средства индивидуализации участников гражданского оборота, а также охраняемая информация организационного и коммерческого характера. Объекты интеллектуальной собственности – конкретные нематериальные активы, доходность которых долговременна и нацелена в будущее время. Патентообладатели владеют правами, пользуются ими длительное время, права приносят экономическую выгоду и наследуются. Тот, кто не овладел основами управления объектами интеллектуаль-

ной собственности, их охраны и коммерциализации, ставит себя в условия экономического риска, проигрывает во внутренней и внешней конкуренции, ограничивает возможности рынка реализации своей продукции. Для эффективного использования и охраны объектов интеллектуальной собственности необходимо овладеть знаниями правовых актов отечественного и мирового законодательства в этой области.

Современные индустриальные страны одной из важнейших задач считают построение информационного общества, где развитие новых производств и управление государством опирается на дистанционную обработку информации в сетях ЭВМ с ее оперативной передачей по различным коммуникациям к месту использования. На основе высокоэффективных информационных, нано- и биотехнологий, оптоэлектронных технологий и других создается и развивается эффективное наукоемкое производство, революционизируется сфера управления наукой, образованием и обществом. Новые знания, воплощаемые в этих технологиях, в прогрессивном оборудовании, а также методах подготовки кадров и управлении производством и обществом, приводят к ежегодному приросту внутреннего валового продукта (ВВП) на душу населения во всех развитых странах. Постепенно наукоемкие производства наращивают свой интеллектуальный капитал, который в таких фирмах, как Microsoft, IBM, Intel, Henkel и подобных, составляет более 2/3 их стоимости.

Наблюдается рост доли использования научных достижений в ведущих отраслях промышленности: электронной, химической, авиационной, пищевой, горной и др. Их экономика в первую очередь основывается на знаниях. Источником больших доходов являются инновации в производство на базе новых знаний, так как только в этом случае на рынке появляются все более современные изделия с новыми качествами, позволяющие получать высокие доходы их производителям.

В Республике Беларусь приоритетными направлениями научно-технической деятельности в различных долгосрочных программах определены разработки информационных, телекоммуникационных, ресурсо- и энергосберегающих, а также биотехнологий. Одновременно ставятся задачи создания источников энергии и сырья (в том числе возобновляемых), ведения рационального природопользования, охраны окружающей среды, изучения качества переработки и хранения сельхозпродукции.

Своеобразие современного производства заключается в постепенной его ориентации на удовлетворение информационных запросов за счет широкого использования информационных технологий.

Избранный Республикой Беларусь инновационный путь развития невозможен без подготовки высококвалифицированных кадров и использования интеллектуальной собственности как важнейшего фактора обеспечения прогресса во всех областях человеческой деятельности.

Понятие интеллектуальной собственности весьма специфично. В обиходном толковании *собственность* – это принадлежность средств и продуктов производства индивидам или коллективам в данных исторических условиях, отражающих конкретный тип отношений собственности. Под средствами и продуктами производства здесь понимаются материальные объекты.

Особенность результатов, полученных творческим трудом, состоит в том, что они носят нематериальный характер и существуют как объекты лишь в голове человека. В отличие от обычных предметов их нельзя осязать, невозможно передать другому человеку без перевода в какую-либо объективную форму. Материализованный любым способом результат интеллектуальной деятельности становится **объектом интеллектуальной собственности**. Он получается на основе реализации особой функции человека, которая называется интеллектом и выражается в способности получать, хранить, преобразовывать и выдавать информацию в виде новых знаний, решений, оценок и т. д. Процесс продуцирования интел-

лектом человека новых знаний о природе и обществе называется **интеллектуальной деятельностью**.

Всемирной организацией интеллектуальной собственности (ВОИС) даны два взаимодополняющих определения интеллектуальной собственности:

«В самом широком смысле интеллектуальная собственность означает закрепленные законом права, которые являются результатом интеллектуальной деятельности в промышленной, научной, литературной и художественной областях» [20];

«...Термин “интеллектуальная собственность” означает любую собственность, признаваемую по общему согласию в качестве интеллектуальной по характеру и заслуживающую охраны, включая, но не ограничиваясь научными и техническими изобретениями, литературными или художественными произведениями, товарными знаками и указателями деловых предприятий, промышленными образцами и географическими указаниями» [21].

В законодательстве нашей страны, в том числе в Гражданском кодексе Республики Беларусь, определение интеллектуальной собственности не зафиксировано. Наиболее развернутая его характеристика (на основе законодательства) дается несколькими авторами.

Так, экономист и автор учебников по интеллектуальной собственности В.И. Кудашов предлагает под интеллектуальной собственностью понимать «совокупность личных неимущественных и имущественных прав на результаты интеллектуальной (творческой) деятельности, принадлежащих авторам, их наследникам и иным юридическим или физическим лицам согласно закону или договору. К правам интеллектуальной собственности относятся также права на средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг, (например, фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания)» [31, с.7].

Более лаконичное определение предлагает известный юрист С.С. Лосев: «Интеллектуальную собственность можно определить как закрепленные законом права на результаты интеллектуальной деятельности в промышленной, научной, литературной и художественной деятельности» [32, с.10].

Права на результаты интеллектуальной деятельности регулируются специальным законодательством, отражающим особенности интеллектуальной собственности как нематериального объекта.

Интеллектуальная собственность обычно защищается на основе авторских и смежных прав, прав на промышленную собственность, т. е. включает две основные сферы прав.

К объектам авторского права в соответствии со статьей 993 Гражданского кодекса Республики Беларусь [16] относятся следующие произведения:

- 1) литературные (книги, брошюры, статьи и др.);
- 2) драматические и музыкально-драматические, хореографии и пантомимы, другие сценарные произведения;
- 3) музыкальные (с текстом и без текста);
- 4) аудиовизуальные (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- 5) скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства;
- 6) прикладного искусства;
- 7) архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- 8) фотографические и полученные способами, аналогичными фотографии;
- 9) карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;

10) компьютерные программы (их охрана распространяется на все виды компьютерных программ, в том числе операционные системы, которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код);

11) иные произведения.

К объектам авторского права также *относятся*:

– производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);

– сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

При этом производные и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектом авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

Согласно статье 994 Гражданского кодекса Республики Беларусь [16], *смежные права распространяются на такие объекты*, как исполнение, постановки, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания. Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется соблюдения каких-либо формальностей.

К объектам права промышленной собственности в соответствии со статьей 998 Гражданского кодекса Республики Беларусь [16] относят:

1) изобретения, т. е. продукт творческого труда, качественно новое оригинальное решение частной задачи, позволяющее удовлетворить конкретную практическую потребность: например, стеклопакет, способ изготовления бетона и др.;

2) полезные модели (конструкции станков, двигателей, домов и др.);

3) промышленные образцы (внешний вид прибора, комбайна и т. п.);

4) селекционные достижения;

5) топологии интегральных микросхем;

6) нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау);

7) фирменные наименования;

8) товарные знаки и знаки обслуживания («МАЗ», «Интеграл» «Горизонт», «Савушкин продукт», «Санта Бремор» и др.);

9) географические указания (минеральная вода «Минская», хлебцы «Полоцкие»);

10) другие объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных законодательством.

Законодательством Республики Беларусь (Конституцией Республики Беларусь, указами и декретами Президента Республики Беларусь, законами Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», «О патентах на изобретения, полезные модели и промышленные образцы», «О товарных знаках и знаках обслуживания», «О патентах на сорта растений», «О правовой охране топологий интегральных микросхем», «О географических указаниях», постановлениями Совета Министров Республики Беларусь, Таможенным, Гражданским и Уголовным кодексами, Кодексом Республики Беларусь об административных нарушениях, нормативными правовыми актами органов государственного управления) регулируются все вопросы по использованию интеллектуальной собственности.

Кроме того, Республика Беларусь присоединилась к ряду международных договоров и соглашений в области авторского права и смежных прав (Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений; Римская конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций, договора по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности; Всемирная конвенция об

авторском праве и др.), а также в области промышленной собственности (Парижская конвенция по охране промышленной собственности, Договор о патентной кооперации, Мадридское соглашение о международной регистрации знаков).

Права, относящиеся к объектам интеллектуальной собственности, имеют ограничения по срокам действия, территории, обладают исключительностью и абсолютным характером:

- по истечении установленных законодательством конкретных сроков действия прав объекты интеллектуальной собственности могут беспрепятственно использоваться любыми физическими и юридическими лицами;
- владельцы исключительных прав обладают возможностью совершения любых предусмотренных законодательством действий и правом запрета третьим лицам совершать те же действия с объектами интеллектуальной собственности без согласия правообладателя (в этом проявляется и абсолютный характер прав на объекты интеллектуальной собственности).

Экономика Республики Беларусь при переходе к интенсивному инновационному пути развития должна опираться на наукоемкую продукцию, выпуск которой на конкурентоспособном уровне и выход на мировой уровень невозможен без использования в широких масштабах интеллектуальной собственности. Это приобретает особую значимость для Республики Беларусь, которая не обладает богатыми природными ресурсами. В связи с этим возрастает и роль государства в регулировании процессов инноваций и создания интеллектуальной собственности.

1.2. Цели и задачи управления интеллектуальной собственностью

Интеллектуальная собственность, как и материальный объект, имеет непрерывно управляемый жизненный цикл. Управляя этим процессом, государство предпринимает действия, источником которых, как правило, служат перспективные программы развития различных отраслей и научно-технического прогресса в стране.

Исследователи отмечают, что «определение объекта управления в сфере создания и использования результатов интеллектуальной собственности представляет непростую задачу в связи с весьма широким спектром рассматриваемых целей и способов управления» [56, с. 369].

Под *управлением интеллектуальной собственностью* предлагается понимать целенаправленные воздействия на процессы ее создания, использования и защиты с учетом намеченных государственных программ по развитию инновационной деятельности во всех сферах национальной экономики и безопасности государства.

Большинство авторов учебных пособий и составителей различных словарей по экономике и юридическим наукам не определяют все аспекты управления интеллектуальной собственностью.

Думается, что раскрытие этого понятия связано с раскрытием другого, не менее сложного – «управление», в определении которого почти всегда присутствует слово «цель» (цель управления), и таким образом определяется его конкретный содержательный смысл.

Белорусские экономисты А.И. Якимиха и Г.И. Олехнович [55, с. 24] опираются на современное представление об управлении как функции организованных систем (биологических, технических, социальных), обеспечивающей сохранение структуры, системы, поддержание режима деятельности, реализацию ее программы, цели. Они выделяют следующие *основные этапы процесса управления* объектами интеллектуальной собственности:

- сбор и анализ информации о предмете интеллектуальной деятельности, формулировка цели деятельности и задач, решение которых необходимо для ее достижения;

- планирование, организация и стимулирование интеллектуальной деятельности;
- защиту прав на результаты интеллектуальной деятельности;
- коммерциализацию объекта интеллектуальной деятельности и инвестирование средств в разработку нового объекта интеллектуальной собственности и др. [55, с. 24–25].

Такой подход позволяет рассматривать процесс управления объектами интеллектуальной собственности как непрерывный, циклический, связанный с жизненным циклом объекта интеллектуальной собственности.

Толкование цели процесса в данном случае формулируется исходя из запросов общества на данном этапе.

Президент Республики Беларусь А.Г. Лукашенко в своем выступлении на третьем Всебелорусском народном собрании подчеркнул, что главной целью государства является дальнейшее значительное повышение уровня и качества жизни населения за счет инновационной направленности развития экономики, стимулирования эффективных инвестиционных проектов, структурной перестройки, технологического перевооружения и реструктуризации производства.

Естественно, что при решении таких задач в условиях наличия ограниченных ресурсов управление должно опираться на использование эффективных бизнес-процессов, связи между которыми должны носить системный характер. Решая задачи управления интеллектуальной собственностью, также нужно исходить из прогрессивных методов управления. *Процессный метод управления* предполагает построение системы взаимосвязанных бизнес-процессов для реализации конкретных задач по управлению интеллектуальной собственностью (процессы по сбору и анализу информации, планированию, защите прав, инвестированию средств и коммерциализации объектов) на основе единой системы управления.

В учебном пособии А.П. Якимачо и Г.И. Олехнович отражается подход российского автора В.Г. Зинова. В частности, отмечается, что в понятие управления интеллектуальной собственностью включается охрана прав и оценка объектов интеллектуальной собственности, торговля лицензиями, влияние интеллектуальной собственности на инновационные процессы и др. [56, с. 375–376].

Сложность решения задачи управления интеллектуальной собственностью объясняется ее многоаспектностью в связи с необходимостью решать правовые, технические, экономические вопросы в их взаимосвязи. Велико также значение развития международных связей и действий по выполнению международных и внутренних обязательств обладателей объектов интеллектуальной собственности.

Интенсификация производительности труда и его количество во всех сферах деятельности определяется интеллектуальными ресурсами. Производство товаров и услуг и оказание услуг с использованием интеллектуальной собственности приобретают более высокие потребительские свойства и цену.

Специфика управления интеллектуальной собственностью связана с тем, что права на нее часто ограничены сроком действия, территорией, они исключительны и носят абсолютный характер.

Процесс управления рассматривается как устойчивая целенаправленная (в соответствии с государственными программами) совокупность взаимосвязанных видов деятельности, которая по определенной технологии преобразует исходные задачи этапа управления в заключительные результаты этого этапа, представляющие ценность для потребителя. В качестве основного потребителя (в соответствии с масштабом этапов на соответствующем уровне управления) рассматриваются органы управления страной, отраслью, регионом, предприятием и производственными подразделениями. При целевом планировании такой подход требует глубокой увязки и разработки всех видов планов, так как их выполнение под-

вержено дополнительному риску в силу специфики создания и внедрения объектов интеллектуальной собственности.

Чтобы снизить риск в решении задач управления, необходимо использовать обширную информацию, касающуюся этапов всего жизненного цикла интеллектуальной собственности, привлечь экспертов, специализирующихся в соответствующих областях науки, литературы, искусства, и разбирающихся в мировых тенденциях развития техники и общества.

Использование объектов интеллектуальной собственности невозможно без знания потенциала среды их применения как в техническом, так и кадровом отношении.

Кадровая составляющая управления интеллектуальной собственностью становится главной, так как исследования, разработки и внедрение интеллектуальной собственности должны опираться на коллективную организацию работ, во главе которых стоит исследователь-новатор и организатор. В традиционной деятельности методы и подходы к управлению оставляют мало места для случайного (риска), но успех новых проектов в значительной мере остается зависимым от качества идей, на которых они основаны. Роль руководителя исследований и разработок выходит за пределы обычного отбора творческих исполнителей, а также постановки задач и контроля.

Руководитель организует контакты сотрудников, создает в коллективе творческую атмосферу, стимулирует риски, обеспечивает нужный уровень информированности исполнителей, воспитывает терпимость и критичность друг к другу

Особое значение имеет *структура необходимого оборудования для модернизируемого производства*, чтобы с приемлемыми затратами организовать выпуск новой продукции, востребованной в значительных объемах на рынке (окупаемость проекта). Мировой опыт показывает, что внедрение революционных новшеств приводит к успеху примерно в двух случаях из десяти, но эти два объекта интеллектуальной собственности с лихвой окупают все затраты, включая и рисковое финансирование восьми других (убытки, возможно, потерпят восемь других предприятий).

Самым трудным и дорогостоящим решением в управлении является необходимость отказа от финансирования работ, когда на некотором этапе обнаруживается нецелесообразность их продолжения. Такую ошибку необходимо выявить как можно раньше, так как стоимость следующего этапа будет значительно выше предыдущего (по различным источникам, в процентном отношении расходы распределяются примерно так: 4,1 % – исследование научного задела и проработка идеи инновации; 13,1 % – экспериментальные исследования; 16,7 % – проектно-конструкторская разработка; 66,1 % – документирование и обеспечение выпуска опытного образца).

Каждый вариант инноваций и его этапы должны рассматриваться на альтернативной основе с учетом конкретной ситуации.

Конечным интегральным итогом применения инновационного подхода в развитии экономики страны должен быть рост благосостояния населения. Важными промежуточными задачами являются сохранение национальной безопасности, развитие ресурсосберегающих и наукоемких производств, сохранение и улучшение экологической среды и др.

Интегральной оценкой качества управления интеллектуальной собственностью является повышение ее доли при создании внутреннего валового продукта в расчете на душу населения страны. Такой показатель позволяет автоматически сравнивать достижения конкретной страны и других индустриально развитых стран.

Контрольные вопросы и задания

1. Что такое интеллектуальная собственность?

2. *Какова роль интеллектуальной собственности как важнейшего фактора обеспечения инновационного пути развития Республики Беларусь?*
3. *Что такое интеллект?*
4. *Что такое объект интеллектуальной собственности?*
5. *Перечислите объекты авторского права и смежных прав.*
6. *Назовите объекты промышленной собственности.*
7. *Какова роль законодательства в области интеллектуальной собственности?*
8. *Каковы основные цели и задачи управления интеллектуальной собственностью?*

Основная литература

- Кудашов, В.И.* Интеллектуальная собственность: охрана и реализация прав, управление / В.И. Кудашов. Минск, 2004.
- Кудашов, В.И.* Управление интеллектуальной собственностью / В. И. Кудашов. Минск, 2007.
- Лосев, С.С.* Основы управления интеллектуальной собственностью / С. С. Лосев. Минск, 2007.
- Судариков, С.А.* Интеллектуальная собственность / С.А. Судариков. М., 2007.
- Якимахо, А.П.* Управление объектами интеллектуальной собственности: учеб, пособие / А.П. Якимахо, Г.И. Олехнович. Минск, 2006.
- Якимахо, А.П.* Управление объектами интеллектуальной собственности в Республике Беларусь / А.П. Якимахо. Минск, 2005.

Дополнительная литература

- Закон Республики Беларусь от 17.05.2011 № 262-3 «Об авторском праве и смежных правах» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2011. № 2/1813.
- Закон Республики Беларусь от 16.12.2002 № 160-3 «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»: с изменениями и дополнениями // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2012. № 2, 2/1880.
- Закон Республики Беларусь от 27.10.2000 «О товарных знаках и знаках обслуживания»: с изменениями и дополнениями в редакции Закона от 22.12.2011 № 328-3 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2011. № 2, 2/1880.
- Гражданский кодекс Республики Беларусь. Минск. Национальный центр правовой информации Республики Беларусь. 2001.
- Введение в интеллектуальную собственность. ВОИС. Женева, 1998.
- Всемирная декларация по интеллектуальной собственности // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2002. № 4.
- Герасимова, Л.К.* Основы управления интеллектуальной собственностью / Л.К. Герасимова, Е.А. Боровская. Минск, 2007.
- Интеллектуальная собственность в Беларуси. Научно-практический журнал. 1998–2012.
- Матюшков, Л.П.* Основы управления интеллектуальной собственностью / Л.П. Матюшков, В.В. Мацукевич, Н.И. Зайцева. Брест, 2008.

Тема 2

Авторское право и смежные права

- 2.1. Объекты и субъекты авторского права.
- 2.2. Принципы и условия возникновения, реализации и защиты авторских и смежных прав.
- 2.3. Управление имущественными правами авторов и обладателей смежных прав на коллективной основе.
- 2.4. Авторский договор.

Основные понятия: объект авторского права, субъект авторского права, авторское право, служебный объект, автор, производные произведения, предмет регулирования авторского права, управление имущественными правами на коллективной основе, авторский договор, исключительные права, неисключительные права.

2.1. Объекты и субъекты авторского права

Известно множество теорий относительно природы авторского права. В момент возникновения авторского права многие ученые и практики рассматривали произведения интеллектуальной собственности как движимое имущество, а права на них – как право собственности.

Действительно, авторское право имеет сходство с правом собственности (если исходить из того, что собственность представляет собой господство лица над вещью, а авторское право есть господство лица над произведением). Однако между правом собственности и авторским правом есть существенные отличия, обусловленные их объектами.

Объектами авторского права являются результаты интеллектуальной (творческой) деятельности (РИД), особенность которых состоит в том, что они не материальны и не ограничены в пространстве (могут использоваться одновременно большим кругом лиц). Особенности РИД требуют решения проблемы защиты авторских прав посредством обособления объекта конкретного результата творческой деятельности от аналогичных объектов (результатов интеллектуальной деятельности).

В Средние века в ряде стран Европы пришли к выводу, что для развития экономических отношений нужна защита результатов интеллектуального труда. В качестве защитника выступила монополия на результат определенного труда (иначе, продавая результат творческой деятельности как товар, продавец лишался прав на него). Формой охраны стали привилегии, предоставляемые различными органами государственной власти (во Франции и Англии – королями, в Германии – князьями) отдельным издателям, а позднее – авторам.

В настоящее время охрана прав на произведения (литературные, драматические и музыкально-драматические, музыкальные и др.) как результаты интеллектуальной деятельности обеспечивается с помощью авторского права.

По своей сути авторское право есть господство лица над произведением как объектом авторского права, которое может осуществляться при наличии имущественных прав. Личные неимущественные права (право авторства, право на авторское имя, право на защиту репутации автора и др.) принадлежат автору независимо от его имущественных прав.

Законодательством не определено понятие термина «произведение». Однако оно важно для правового регулирования, поскольку авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства как результаты интеллектуальной деятельности, которые представляют собой объекты авторского права. На такие произведения, опублико-

ванные или необнародованные, выраженные в любой оригинальной объективной форме, независимо от назначения и достоинства того или иного произведения, новизны идей, в соответствии с Законом Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» распространяются авторские права. До тех пор, пока замыслы и творческие образы автора существуют в виде идей и мыслей, они не могут восприниматься обществом и не нуждаются в правовой охране.

Авторское право не связано с правом собственности на вещественный объект, в котором выражено произведение. Поэтому следует признать, что авторское право фактически охраняет только форму произведения, а не его содержание.

Результатами интеллектуальной деятельности являются следующие *формы объектов авторского права*, в которых они могут быть представлены для восприятия:

- письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и др.);
- устная (публичное произнесение, публичное исполнение и т. д.);
- звуко- или видеозапись (магнитная, цифровая, оптическая и др.);
- изображения (эскиз, рисунок, чертеж, картина, кадр: кино-, теле-, видео- или фото- кадр и др.);
- объемно-пространственная (скульптура, сооружение, модель и т. д.);
- другие формы.

На современном этапе развития науки и техники к объектам авторского права в соответствии с законодательством Республики Беларусь [1, ст. 6] относятся следующие объекты (в виде наиболее распространенных форм творческих произведений):

1) *литературные произведения* (роман, повесть, рассказ, поэма, детектив, фантастика, драматургическое и иные) – произведения любого содержания и формы (в виде книги, брошюры, статьи в газете или журнале), режиссерские сценарии, письма, дневники, оригинальные лекции и доклады (в письменной или устной форме, в виде аудиовидеозаписи, в электронной форме), курсовые и дипломные работы (при условии их творческого характера), а также другие независимо от того, выпущены эти произведения в свет или нет;

2) *драматические* (трагедия, комедия, драма, трагикомедия), *музыкально-драматические* (опера, оперетта, музыкальная комедия, мюзикл, рок-опера), *хореографические произведения* (танец, балет и пантомима) и другие *сценарные произведения* (сценарий фильма, балетного спектакля и других массовых представлений). В отличие от литературных произведений других видов текст драматического произведения состоит из диалогов и монологов персонажей, а само произведение предназначено для исполнения на сцене.

Музыкально-драматические произведения представляют собой неразрывное единство драматической и музыкальной составляющих.

Основными средствами раскрытия содержания *хореографических произведений* являются танцевально-музыкальные образы (балет), положение тела и движения исполнителя (танец); пластика, жест, мимика (пантомима). Правовая охрана хореографических произведений наступает с момента обнародования;

3) *музыкальные произведения с текстом и без текста* (классическая и легкая музыка, песни, произведения хоровые и для одного инструмента, соло, ансамбля, оркестра) – произведения, представляющие собой сочетание звуков, воспроизводимых на музыкальных инструментах и (или) с помощью голоса. Охраняются любые публично исполненные музыкальные произведения, которые воспринимаются непосредственно на слух при их исполнении либо путем записи с помощью технических средств;

4) *аудиовизуальные* – произведения, состоящие из серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения их звуком), создающих впечатление движения, и предназначенные для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия.

К таким произведениям относятся кинематографические и иные, выраженные средствами, аналогичными кинематографии (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и т. д.), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации.

В соответствии с Законом Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» [1] авторами аудиовизуального произведения являются режиссер-постановщик, автор сценария и автор специально созданного для аудиовизуального произведения музыкального произведения (с текстом или без текста), оператор-постановщик, художник-постановщик [1, ст. 12];

5) *изобразительного искусства* – скульптура, живопись, графика, литография и др.;

6) *прикладного искусства и дизайна* – произведения, предназначенные не только для удовлетворения эстетических потребностей публики, но и для выполнения иных, практических функций. Среди таких произведений наибольшую популярность имеют произведения дизайна, т. е. искусства придания окружающей человека предметной среде эстетических качеств (графический и промышленный дизайн, дизайн интерьеров помещений и другие его виды);

7) *архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства* – произведения архитектурной графики (проекты, рисунки, планы, модели, макеты), документация для строительства, а также сами архитектурные объекты в виде зданий, сооружений и т. д.;

8) *фотографические произведения* (в том числе полученные способами, аналогичными фотографии) – произведения всех видов данного творчества независимо от объекта (портрет, пейзаж, репортаж и др.) и преследуемой цели (профессиональная или любительская съемка и др.);

9) *карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения*, относящиеся к географии, картографии и другим наукам;

10) *компьютерные программы*, правовая охрана которых в соответствии с Законом Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» [1, ст. 13] распространяется на все виды компьютерных программ (в том числе на операционные системы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код;

11) *произведения науки* – любые оригинальные произведения научного, научно-технического, научно-популярного и учебного характера, выраженные в материальной форме (монография, статья, отчет, научные лекции и доклады, диссертация, конструкторская документация и др.) или в другой объективной форме, позволяющей обеспечить восприятие произведения третьими лицами;

12) *иные произведения*.

К объектам авторского права также *относятся*:

– *производные произведения* (переводы, обработки, рефераты, аннотации, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);

– *составные произведения* (энциклопедии, антологии, базы данных), представляющие собой результат интеллектуальной деятельности по подбору или расположению материалов.

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

Авторское право на служебное произведение принадлежит его автору с учетом особенностей, установленных законодательством. Исключительное право на служебное произведение с момента его создания переходит к

нанимателю, если иное не предусмотрено договором между ним и автором [1, ст.17].

Не являются объектами авторского права:

1) *официальные документы* (правовые акты, судебные постановления, иные документы административного и судебного характера, учредительные документы организаций), а также их официальные переводы;

2) *государственные символы* Республики Беларусь (Государственный флаг Республики Беларусь, Государственный герб Республики Беларусь, Государственный гимн Республики Беларусь), символы государственных наград Республики Беларусь (ордена и медали), государственные знаки (денежные знаки Республики Беларусь, почтовые марки и иные знаки), официальные геральдические символы (флаги, гербы административно-территориальных единиц Республики Беларусь, геральдические знаки, знамена, нагрудные знаки, эмблемы государственных органов и др.);

3) *произведения народного творчества, авторы которых неизвестны.*

Под произведениями народного творчества понимаются народные (фольклорные) произведения – песни и сказки, анекдоты и загадки, танцы, произведения декоративно-прикладного народного творчества и другие, переходящие в обществе из поколения в поколение. В некоторых странах срок охраны фольклора установлен от 95 лет от даты публикации до 120 лет с момента создания.

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты, даже если они выражены, отображены, объяснены и воплощены в произведении.

Автор – физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Автору по Закону Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» в отношении его произведения принадлежат личные неимущественные и имущественные права [1, ст. 15–16].

Авторское право на произведения науки, литературы и искусства возникает в силу факта их создания. Поскольку возникновение авторского права не связано с какой-либо регистрацией, для оповещения о своих правах обладатель исключительных прав может использовать знак охраны авторского права, который включает три элемента и помещается на всех экземплярах произведения:

1) знак © – «copyright» (копирайт) – латинская буква «С» в окружности;

2) имя (наименование) обладателя исключительных имущественных прав;

3) год первого опубликования произведения (например, © Петров П.П., 2010).

Знак охраны авторского права предусмотрен Всемирной конвенцией об авторском праве. Проставление его не является обязательным условием авторской правовой охраны. Без него, как и без каких-либо других формальных действий, авторское право возникает непосредственно с момента создания произведения и придания ему любой объективной формы, доступной для человеческого восприятия.

Авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом, принадлежит обоим авторам. Каждый из них вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними [1, ст. 9].

К *наследникам авторского права*, которые становятся субъектами авторского права после смерти автора, по закону переходят права на опубликование, воспроизведение и распространение произведений, а также право на их вознаграждение. *Не переходят* по наслед-

ству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения. В случае отсутствия наследников автора защиту авторских прав в Республике Беларусь осуществляет специально уполномоченный на то государственный орган.

2.2. Принципы и условия возникновения, реализации и защиты авторских и смежных прав

Термин «авторское право» может использоваться и как правовой институт, и как совокупность субъективных авторских прав.

Под *авторским правом как правовым институтом* понимается совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства.

Предметом регулирования авторского права в соответствии со статьей 990 Гражданского кодекса Республики Беларусь и другими актами законодательства является *регулирование отношений*, возникающих в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

В соответствии со статьями 991 и 992 Гражданского кодекса Республики Беларусь [16] и иными актами законодательства авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, существующие в какой-либо объективной форме на территории Республики Беларусь, обнародованные или необнародованные, которые признаются за авторами или их правопреемниками независимо от гражданства. Произведения, обнародованные за пределами нашей страны, признаются за авторами – гражданами Республики Беларусь. Произведения, обнародованные гражданами других государств в своих или других странах, в соответствии с международными договорами признаются на территории нашей страны за авторами-иностранцами.

Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» [1] состоит из 62 статей, сгруппированных в восьми главах: глава 1 – «Общие положения»; глава 2 – «Авторское право»; глава 3 – «Смежные права»; глава 4 – «Случаи свободного использования объектов авторского права и смежных прав»; глава 5 – «Переход и передача прав»; глава 6 – «Коллективное управление имущественными правами»; глава 7 – «Защита авторского права или смежных прав»; глава 8 – «Заключительные положения».

Наряду с защитой прав авторов от неправомерного использования их произведений Законом определены условия для воспроизведения, распространения, выплаты авторского вознаграждения за каждый вид использования произведения и вознаграждения обладателям смежных прав. Как результат этих и других норм законодательства имущественные права авторов приобретают форму товара, который можно свободно отчуждать или передавать на договорной основе.

При предоставлении произведениям охраны согласно международным договорам срок действия авторского права на территории Республики Беларусь не может превышать срока действия авторского права, принятого в стране происхождения произведения.

Под *авторским правом как совокупностью субъективных авторских прав* понимается признание за автором или иным правообладателем совокупности имущественных и личных неимущественных прав.

Автору относительно его произведения принадлежат следующие *личные неимущественные права* [1, ст.15]:

- 1) *право авторства*, т. е. право признаваться автором произведения.

Право авторства есть неотъемлемое право автора, поскольку тесно связано с именем – личностью конкретного человека. Данное право может принадлежать только создателю произведения, и в этой норме права

выражается монополизм признания автора в качестве его создателя. Право авторства охраняется бессрочно, принадлежит только автору и по наследству не переходит;

2) *право на имя*, т. е. право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, вымышленным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно).

При реализации своего права на имя в отношении различных произведений автор может использовать разные псевдонимы, что нередко встречается на практике, особенно среди журналистов. Для одних произведений при этом может использоваться подлинное имя автора, в отношении других – псевдоним;

3) *право на неприкосновенность произведения*, т. е. право, обозначающее, что без согласия автора не допускается внесение в его произведение любых изменений, сокращений и дополнений, за исключением случая, предусмотренного законодательством [1, ст.17].

Автор вправе возражать против всякого искажения своего произведения, а также любого другого посягательства на произведение, способных нанести ущерб чести или достоинству автора. При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений и дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора, не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании;

4) *право на обнародование*, т. е. право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме.

Право на обнародование действует в течение 50 лет после смерти автора и переходит по наследству. Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти наследниками, если обнародование не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании;

5) *право на отзыв*, т. е. 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. Автор может изъять произведение только из обращения. При этом он должен изъять за свой счет из гражданского оборота ранее изготовленные экземпляры произведения. Произведения, которые перешли к собственнику материального носителя (покупателю или приобретателю) и уже не находятся в обращении, не могут быть изъяты (например, книги, картины и т. д.).

Названные выше неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже в случае перехода (передачи) исключительного права на произведение к другому лицу.

Автору в отношении его произведения или иному правообладателю принадлежат исключительное право на произведение, а также иные имущественные права в случаях, предусмотренных законодательством. Исключительное право на произведение означает право автора или иного правообладателя использовать произведение по своему усмотрению в любой форме и любым способом [1, СТ.17].

Использованием произведения признаются:

- 1) воспроизведение произведения;
- 2) распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности.

Если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены с разрешения автора или иного правообладателя в гражданский оборот на территории Республики Беларусь посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение на территории Республики Беларусь без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты им вознаграждения, за исключением случаев, предусмотренных законодательством [1, ст.17];

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

4) импорт экземпляров произведения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения автора или иного правообладателя;

5) публичный показ оригинала или экземпляров произведения;

6) публичное исполнение произведения;

7) передача произведения в эфир;

8) передача произведения по кабелю;

9) иное сообщение произведения для всеобщего сведения;

10) перевод произведения на другой язык;

11) переработка произведения для создания производного произведения;

12) иные возможные способы использования произведения.

Автор, согласно законодательству [1, ст. 16], *имеет право на получение авторского вознаграждения за каждый способ использования произведения* (независимо от того, является он правообладателем или нет), за исключением случаев, предусмотренных законодательством [1, глава 4] или договором. Однако авторы служебных произведений, имущественные права на которые принадлежат нанимателю, не могут претендовать на получение авторского вознаграждения, если это не предусмотрено договором между нанимателем и автором [1, ст. 17].

Законодательством предусмотрены случаи свободного использования объектов авторского права и смежных прав. *Без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения*, но с обязательным указанием автора произведения и источника заимствования, личных неимущественных прав автора и исполнителей используемых произведений *допускается ряд действий, связанных со свободным использованием объектов авторского права и смежных прав* [1, глава 4]:

1) свободное использование произведений в средствах массовой информации;

2) воспроизведение произведений для незрячих и слабовидящих лиц;

3) воспроизведение произведений и объектов смежных прав в личных целях;

4) свободное использование произведений в образовательных и исследовательских целях;

5) свободное использование произведений библиотеками и архивами;

6) запись произведения, осуществляемая организациями эфирного или кабельного вещания;

7) свободное использование компьютерных программ и баз данных;

8) свободное воспроизведение объектов авторского права или смежных прав в ходе технологических процессов передачи данных;

9) использование фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, без согласия производителя фонограммы и исполнителя.

Белорусским законодательством установлены следующие сроки действия авторского права:

– право авторства, права на имя и на защиту репутации автора – охраняются бессрочно;

– имущественные права – действуют в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти;

– имущественные права на произведение, созданное в соавторстве, – действуют в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

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

Авторское право переходит по наследству, кроме права на авторство, права на имя и права на защиту репутации автора.

Предметом регулирования смежного права в соответствии со статьей 990 Гражданского кодекса Республики Беларусь [16] является регулирование отношений, возникающих в связи с созданием и использованием таких объектов смежных прав, как исполнения, постановки, передачи организаций эфирного и кабельного вещания.

Законом Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» предусмотрена *охрана смежных прав, субъектами которых являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания* [1, глава 3].

При этом в статье 24 вышеназванного Закона [1] определено, что исполнитель осуществляет свои права при условии соблюдения прав автора исполняемого произведения, а производитель фонограмм, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют свои права в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного либо передаваемого в эфир или по кабелю произведения.

Субъекты смежных прав – исполнители (певцы, музыканты, другие лица) и производители фонограмм – для оповещения о своих имущественных правах используют знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и состоит из трех элементов:

- 1) латинской буквы «Р» в окружности;
- 2) имени (наименования) правообладателя;
- 3) года первого опубликования фонограммы.

Законодательством определены сфера действия смежных прав [1, ст. 23] и права обладателей смежных прав [1, ст. 25–31].

Законом Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» [1, ст. 30] установлен срок действия смежных прав. В целях охраны прав субъектов смежного права *в течение 50 лет* (начиная с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала отсчета срока) *действуют имущественные права:*

- исполнителя – с момента исполнения либо первой записи исполнения;
- в отношении производителя фонограмм – после первого опубликования фонограммы или в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока;
- в отношении организации эфирного или кабельного вещания – с момента осуществления передачи в эфир или по кабелю соответственно.

Истечение срока действия имущественных прав на объекты смежных прав означает переход этих объектов в общественное достояние.

Личные неимущественные права исполнителя, к которым относятся право авторства в отношении исполнения, право на имя и право на неприкосновенность исполнения от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя, право на использование исполнения в любой форме и любым способом

(включая право на получение вознаграждения за каждый способ использования), охраняются бессрочно.

Использованием исполнения признаются следующие действия [1, ст. 25]:

- 1) запись исполнения;
- 2) воспроизведение записи исполнения;
- 3) распространение записи исполнения посредством продажи или иной передачи права собственности;
- 4) прокат оригинала или экземпляров записи исполнения;
- 5) публичное исполнение записи исполнения, а также публичное исполнение постановки режиссера-постановщика спектакля или ее записи;
- 6) передача исполнения или его записи в эфир;
- 7) передача исполнения или его записи по кабелю;
- 8) иное сообщение исполнения для всеобщего сведения;
- 9) иные возможные способы использования исполнения.

Производителю фонограммы в отношении его фонограммы принадлежит исключительное право на ее использование в любой форме и любым способом, включая право на получение вознаграждения за каждый способ использования фонограммы.

Использованием фонограммы признаются [1, ст. 28]:

- 1) воспроизведение фонограммы;
- 2) распространение оригинала или экземпляров фонограммы посредством продажи или иной передачи права собственности;
- 3) импорт экземпляров фонограммы, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя фонограммы или иного правообладателя;
- 4) прокат оригинала или экземпляров фонограммы;
- 5) публичное исполнение фонограммы;
- 6) передача фонограммы в эфир;
- 7) передача фонограммы по кабелю;
- 8) сообщение фонограммы для всеобщего сведения;
- 9) переработка фонограммы;
- 10) иные возможные способы использования фонограммы.

Исключительное право на передачу организации эфирного или кабельного вещания означает разрешение на осуществление действий с использованием передачи, которыми признаются [1, ст. 29]:

- 1) запись передачи;
- 2) воспроизведение записи передачи;
- 3) распространение записи передачи или экземпляров записи передачи посредством продажи или иной передачи права собственности;
- 4) прокат экземпляров записи передачи;
- 5) публичное исполнение передачи в местах с платным входом;
- 6) передача в эфир или передача по кабелю другой организацией эфирного или кабельного вещания;
- 7) сообщение передачи для всеобщего сведения;
- 8) иные возможные способы использования передачи.

2.3. Управление имущественными правами авторов и обладателей смежных прав на коллективной основе

Для обеспечения имущественных прав авторов, исполнителей и иных правообладателей смежных прав на объекты интеллектуальной собственности, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднено (репродуцирование, концерты и т. п.), могут создаваться *организации, управляющие имущественными правами на коллективной основе*. Это законодательно закреплено в Законе Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» [1, глава 6].

Полномочия на коллективное управление имущественными правами на объекты интеллектуальной собственности передаются непосредственно обладателями авторских и смежных прав добровольно на основе письменных договоров, а также по соответствующим договорам с иностранными организациями, управляющими аналогичными правами.

Предназначение системы коллективного управления состоит в том, что осуществление авторских и смежных прав правообладатели поручают организациям, действующим от их имени и в их интересах. Такие организации коллективного управления авторскими и смежными правами в целях защиты этих прав заключают договора с пользователями (кинотеатрами, ресторанами, дискотеками, радио- и телеведущими организациями и др.) и дают им разрешение на использование охраняемых авторским правом произведений (из предоставленного авторами и обладателями смежных прав организациям коллективного управления репертуара) на определенных условиях и за вознаграждение.

Функции по организации коллективного управления имущественными правами авторов и других обладателей авторского права и смежных прав осуществляет *Национальный центр интеллектуальной собственности Республики Беларусь* [13]. В его составе создано специальное структурное подразделение – *Центр по коллективному управлению имущественными правами* (он состоит из отдела контроля в области коллективного управления и отдела по работе с правообладателями и пользователями), который от имени Национального центра интеллектуальной собственности осуществляет следующую практическую работу:

- заключает с обладателями авторского права и (или) смежных прав договоры об управлении принадлежащими им имущественными правами и управляет указанными правами в соответствии с условиями заключенных договоров и требованиями законодательства;
- от своего имени, но в интересах обладателей авторского права и (или) смежных прав заключает с пользователями договоры об использовании объектов авторского права и смежных прав на основе полномочий, полученных от правообладателей, а также от соответствующих иностранных организаций;
- собирает вознаграждение за использование объектов авторского права и смежных прав на территории Республики Беларусь в соответствии с заключенными с пользователями договорами и (или) в порядке, установленном законодательством;
- распределяет и регулярно выплачивает собранное вознаграждение обладателям авторского права и (или) смежных прав;
- осуществляет защиту прав и охраняемых интересов авторов и иных обладателей авторского права и смежных прав в судебном порядке, а также совершает иные юридически значимые действия, необходимые для защиты прав;
- заключает соглашения о взаимном представительстве интересов с обществами (организациями) других государств по коллективному управлению и осуществляет расчеты с зарубежными обществами и организациями по таким договорам;

– ведет учет объектов авторского права и смежных прав, их авторов, иных правообладателей, а также лиц, осуществляющих использование объектов авторского права и смежных прав.

С формой заключаемых договоров об управлении имущественными правами автора (или правами, принадлежащими правообладателю произведений) на коллективной основе, можно ознакомиться на сайте Национального центра интеллектуальной собственности Республики Беларусь по адресу <http://belgospatent.org.by> (приложение А) [17].

2.4. Авторский договор

Авторским договором является лицензионный договор, в котором в качестве лицензиара выступает автор произведения. Авторский договор применяется с целью защиты интересов автора при выполнении творческой деятельности. Он представляет собой письменное соглашение сторон об использовании объектов авторских прав. Авторский договор об использовании произведения в периодической печати может быть заключен в устной форме.

Правила о лицензионном договоре, предусмотренные статьей 44 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», применяются к авторскому договору с учетом особенностей, установленных статьей 45.

Субъектами авторского договора выступают, с одной стороны, автор как создатель произведения или соавторы коллективного произведения, с другой – пользователь произведения [1, глава 5].

Законодательство предусматривает *авторские договоры следующих видов*:

– о передаче исключительных имущественных прав.

По авторскому договору этого вида происходит передача исключительных имущественных прав с разрешением использования произведения (объекта авторского права или смежных прав) определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются и которое вправе запрещать другим лицам подобное использование произведения (объекта);

– о передаче неисключительных имущественных прав.

Данный вид авторского договора разрешает пользователю использование произведения (объекта авторского права или смежных прав) наравне с обладателем имущественных прав, передавшим такие права, и (или) другими лицами, получившими разрешение на использование этого произведения (объекта) тем же способом;

– о создании и использовании объекта авторского права или смежных прав.

По данному договору автор (исполнитель) может принять на себя обязательство создать в будущем произведение (исполнение) и предоставить заказчику, не являющемуся его нанимателем, право использовать это произведение (исполнение).

Предметом авторских договоров являются имущественные права на произведение. Передачу имущественных прав следует осуществлять в форме письменного авторского договора, подписываемого автором и лицом (пользователем произведения), которому эти права предоставляются на определенных условиях в течение установленного договором срока.

В зависимости от способа использования произведения к авторским относятся следующие договоры:

– *издательский* (заключается в целях выпуска и распространения произведений);

– *постановочный* (заключается для передачи автором драматического, музыкального или другого произведения для публичного исполнения);

– *сценарный* (заключается для передачи автором права использования сценарного произведения кино-, теле- или радиовещательным организациям для создания на его основе кинофильма или телепередачи, иного подобного произведения;

– *об использовании в промышленности произведения декоративно-прикладного искусства* (по такому договору автор обязуется передать или создать и передать неопубликованное произведение декоративно-прикладного искусства промышленному предприятию, которое обязуется выплатить автору вознаграждение и выпустить в свет произведение на промышленном изделии).

Авторский договор должен предусматривать:

– конкретный способ использования произведения (конкретные права, передаваемые по договору);

– территорию, на которой может осуществляться использование произведения;

– сроки действия договора (срок, на который передаются права);

– порядок определения, размер и сроки выплаты вознаграждения;

– права и обязанности, ответственность сторон; их адреса;

– особые условия (по договоренности сторон) и др.

В авторском договоре могут отсутствовать условия о сроке его действия и о территории, на которой допускается использование произведения.

Размер минимальных ставок авторского вознаграждения устанавливается действующим законодательством; с ними можно ознакомиться на сайте Национального центра интеллектуальной собственности Республики Беларусь по адресу <http://belgospatent.org.by> (*приложение А*).

Перечень примерных условий авторского договора приведен в *приложении 1Б*, размеры ставок авторского вознаграждения за издание произведений литературы – в *приложении 1В*, образцы авторских договоров – в *приложениях 1Г и 1Д*.

При заключении авторских договоров надо учитывать имущественные и неимущественные права авторов, которые закреплены за ними законодательством, прежде всего Законом Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» [1]. Расторжение авторского договора возможно только по основаниям, предусмотренным в законе или договоре.

Контрольные вопросы и задания

1. *Что такое авторское право и какие объекты им охраняются?*
2. *Что относят к объектам и субъектам авторского права?*
3. *Кто считается автором произведения?*
4. *Перечислите личные неимущественные и имущественные права авторов.*
5. *В чем заключается смежное право?*
6. *Какими правами обладают исполнители и производители фонограмм, телепередач?*
7. *Каковы функции организаций по коллективному управлению имущественными правами?*
8. *Какие права авторов сохраняются при некоммерческом копировании частей произведений?*
9. *Каковы примерные условия авторского договора?*

Основная литература

Закон Республики Беларусь от 17.05.2011 № 262-3 «Об авторском праве и смежных правах» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2011. № 2/1813.

Гражданский кодекс Республики Беларусь. Минск. Национальный центр правовой информации Республики Беларусь. 2001.

Герасимова, Л.К. Основы управления интеллектуальной собственностью / Л.К. Герасимова, Е.А. Боровская. Минск, 2007.

Кудашов, В.И. Управление интеллектуальной собственностью / В. И. Кудашов. Минск, 2007.

Лосев, С.С. Основы управления интеллектуальной собственностью / С. С. Лосев. Минск, 2007.

Моргунова, Е.А. Основы авторского права/ Е.А. Моргунова, О.А. Рузакова. М., 2006.

Судариков, С.А. Интеллектуальная собственность / С.А. Судариков. М., 2007.

Якимахо, А.П. Управление объектами интеллектуальной собственности: учеб, пособие / А.П. Якимахо, Г.И. Олехнович. Минск, 2006.

Якимахо, А.П. Управление объектами интеллектуальной собственности в Республике Беларусь / А.П. Якимахо. Минск, 2005.

Дополнительная литература

Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 31.05.2004 № 641 «Об утверждении Положения о Национальном Центре интеллектуальной собственности» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 89.

Гавриленко, В.Г. Юридическая энциклопедия / В.Г. Гавриленко, Н.И. Яцевич. Минск, 2001.

Интеллектуальная собственность в Беларуси. Научно-практический журнал. 1998–2012.

Кудашов, В.И. Интеллектуальная собственность: охрана и реализация прав, управление / В. И. Кудашов. Минск, 2004.

Матюшков, Л.П. Основы управления интеллектуальной собственностью / Л.П. Матюшков, В.В. Мацукевич, Н.И. Зайцева. Брест, 2008.

Тема 3

Промышленная собственность

- 3.1. Объекты промышленной собственности.
- 3.2. Система выдачи охранных документов.
- 3.3. Составление и оформление заявок на объекты промышленной собственности.

Основные понятия: промышленная собственность, изобретение, полезная модель, промышленный образец, селекционное достижение, топология интегральных микросхем, нераскрытая информация (ноу-хау), фирменное наименование, товарный знак, наименование места происхождения товара, указание происхождения товара.

3.1. Объекты промышленной собственности

Промышленная собственность – это правовое положение некоторых результатов интеллектуальной деятельности, имеющих производственную направленность.

К *объектам промышленной собственности* в соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь относят изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, географические указания, нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау), и другие объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных законодательством [16, ст. 998].

Изобретение, согласно Закону Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», – это техническое решение в любой области человеческой деятельности, относящееся к продукту (устройство, вещество, штамм микроорганизма и т. п.) или способу (процессу) осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств, если оно является новым (не является частью уровня техники), имеет изобретательский уровень, является образцом на следующем уровне техники и промышленно применимо [2, ст. 2].

Следовательно, основные признаки изобретения – мировая новизна, изобретательский уровень, возможность неоднократного применения в промышленности, сельском хозяйстве и других сферах деятельности заявленного технического устройства или способа.

Новизна изобретения – это его неизвестность из сведений об уровне техники. Изобретение признается новым, если оно не является частью уровня техники. Это первый важный критерий патентоспособности.

Изобретение имеет *изобретательский уровень* (второе условие патентоспособности), если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Под уровнем техники понимаются любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При этом необходимо иметь в виду, что служебная, секретная и тому подобная информация во внимание не принимается.

Изобретение является *промышленно применимым* (третий критерий патентоспособности) при возможности неоднократного использования в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности.

Если установлено, что заявленное изобретение соответствует условиям патентоспособности, по заявке выносится решение о выдаче патента на изобретение. После уплаты заявителем *пошлины* за регистрацию и выдачу патента (размер которой определен Указом Президента Республики Беларусь от 24.08.2006 № 513 «О патентных пошлинах» [10]) изоб-

речение вносится в Государственный реестр изобретений Республики Беларусь, а заявителю, ставшему патентообладателем, направляется патент на изобретение.

Сведения о выдаче патента публикуются в официальном издании Национального центра интеллектуальной собственности Республики Беларусь, которым является «Афшыйны бюлетэнь». С даты публикации сведений о выдаче патента у патентообладателя возникает **исключительное право** на использование изобретения.

Патент (охранный документ) на изобретение выдается патентным ведомством на 20 лет, считая с даты подачи заявки на выдачу патента на изобретение. Наличие патента означает, что никто, кроме патентообладателя, не имеет права использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности. Патент на изобретение действует при условии оплаты патентообладателем ежегодной пошлины за поддержание патента в силе (это требование распространяется и на патенты на другие объекты промышленной собственности, хотя они и имеют другие сроки действия).

Полезная модель, согласно Закону Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» – это техническое решение в любой области человеческой деятельности, относящееся к устройству и являющееся новым и промышленно применимым [2, ст. 3].

Полезные модели сходны с изобретениями, но проигрывают им по признаку изобретательского уровня. В отличие от изобретения полезной моделью может быть только техническое устройство, но не технология или промышленный способ. (Иногда из-за указанных выше особенностей полезную модель называют малым изобретением.)

В Беларуси установлены два условия патентоспособности полезных моделей: новизна и промышленная применимость.

Полезная модель является *новой*, если совокупность ее существенных признаков не является частью уровня техники. При этом уровень техники включает любые сведения об устройствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета полезной модели, а также сведения об их открытом применении в Республике Беларусь.

Промышленно применимой полезная модель является, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Патент на полезную модель действует в течение 5 лет с даты подачи заявки на выдачу патента на полезную модель. Этот срок может быть продлен по ходатайству патентообладателя, но не более чем на три года.

Преимущество патента на полезную модель – максимально упрощенная процедура выдачи патента: он выдается при выполнении лишь формальных требований, касающихся представления документации в патентное ведомство. Экспертиза на патентоспособность не проводится. Но риск аннулирования патента на полезную модель несколько выше, чем в случае с патентом на изобретение, поскольку если было заявлено устройство, не обладающее мировой новизной, любое лицо вправе требовать аннулирования патента на полезную модель по этому критерию.

Промышленный образец – художественное или художественно-конструкторское решение изделия (предмета промышленного или кустарно-ремесленного производства), определяющее его внешний вид и являющееся новым и оригинальным [2, ст. 4].

Промышленный образец признается *новым*, если совокупность его существенных признаков неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец признается *оригинальным*, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия. К существенным признакам

промышленного образца относят признаки, определяющие эстетические и (или) экономические особенности внешнего вида изделия, его формы и конфигурации, орнамента и сочетания цветов.

Промышленный образец как художественное или художественно-конструкторское решение внешнего вида изделий является средством, придающим изделию эстетическую привлекательность и повышающим потребительский спрос на изделие на рынке. Именно оригинальный внешний вид продукции или упаковки привлекает покупателей, позволяет им отдать предпочтение товарам того или иного производителя

Европейским парламентом и Советом Европейского Союза рекомендовано странам ЕС использовать следующее определение: «Промышленный образец – внешний вид всего или части изделия, получаемый, в частности, из линий, контуров, цветов, формы, текстуры и (или) материалов самого изделия и (или) его орнаментации».

Назначение патента на промышленный образец – *обеспечить защиту прав законных владельцев* художественно-конструкторских решений от несанкционированного использования (копирования) другими лицами. Патент на промышленный образец, выданный государством, гарантирует его правовую защиту.

Патент на промышленный образец действует в течение 10 лет с даты подачи заявки в патентный орган и может быть продлен не более чем на 5 лет.

В Гражданском кодексе Республики Беларусь даны определения селекционных достижений в растениеводстве и названы *условия охраны прав на новые сорта растений* [16, ст. 1003]. В настоящее время законодательство Республики Беларусь предусматривает охрану только сортов растений.

Селекционным достижением в растениеводстве признается сорт растения, полученный искусственным путем или путем отбора и имеющий один или несколько существенных признаков, которые отличают его от существующих сортов растений.

Определение сорта дано в статье 1 Закона Республики Беларусь «О патентах на сорта растений» [4]:

Сорт – это группа растений, которая определяется признаками, характеризующими данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона (группа растительных организмов) хотя бы одним признаком. Сорт может быть представлен несколькими растениями, одним растением либо одной или несколькими частями растения при условии, что такая часть или части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта [4].

Сорту растения предоставляется правовая охрана, если он обладает новизной, отличительностью, однородностью и стабильностью. Основные признаки, позволяющие определить характерные и отличительные особенности сорта растения (морфологические, физиологические и др.), во всех случаях должны поддаваться точному описанию.

Сорт растения считается:

- *новым*, если на дату подачи заявки на выдачу на него патента посадочный или плодородный материал этого сорта не продавался либо не передавался иным селекционером или его правопреемником или с их разрешения другими лицами для использования на территории Республики Беларусь ранее чем за один год до даты подачи заявки, а на территории любого иного государства – ранее чем за четыре года до даты подачи заявки;

- *отличимым*, если он явно отличается от любого другого сорта, существование которого к моменту подачи заявки является общеизвестным;

- *общеизвестным*, если заявка на выдачу охранного документа на него была подана в любой стране при условии, что по ней выдан патент, предоставлено право селекционера или какая-либо схожая форма охраны либо сорт включен в официальный реестр сортов растений;

– *однородным*, если с учетом особенностей его размножения растения этого сорта достаточно однородны по своим признакам;

– *стабильным*, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого цикла размножения (в случае особого цикла).

Права на новые сорта растений *охраняются при условии выдачи патента*. Обладателю патента на селекционное достижение в растениеводстве принадлежит исключительное право на использование этого достижения в пределах, установленных законодательством [4].

Действие патента на сорт растения начинается со дня регистрации достижения в Государственном реестре охраняемых сортов растений (одновременно регистрируется наименование охраняемого сорта) и выдачи патента и продолжается в течение 20 лет. Законом могут быть установлены более длительные сроки действия патента для отдельных видов селекционных достижений.

Перечни видов растений, сорта которых охраняются в соответствии с Законом Республики Беларусь «О патентах на сорта растений», утверждаются постановлениями Совета Министров Республики Беларусь.

Топология интегральной микросхемы, согласно Закону Республики Беларусь «О правовой охране топологий интегральных микросхем», – это зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними [5, ст. 1].

Интегральная микросхема – это микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

Законом определено, что правовая охрана предоставляется только для оригинальной топологической схемы для защиты топологии от копирования конкурентами.

Оригинальной признается топология, которая создана в результате творческой деятельности автора и является неизвестной автору и (или) специалистам в области разработки топологий на дату ее создания. Подтверждения оригинальности топологии не требуется: по закону она является оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное.

В нашей стране правовая охрана топологии обеспечивается государством и предоставляется на основании ее регистрации в патентном органе на имя физического или юридического лица с выдачей свидетельства. Объем правовой охраны определяется совокупностью элементов и связей топологии, представленных на чертежах, фотошаблонах и фотографиях каждого слоя топологии, зафиксированной в интегральной микросхеме.

Свидетельство на топологию удостоверяет авторство, приоритет и исключительное право на ее использование. Исключительное право на использование топологии действует в течение 10 лет. Началом срока его действия является более ранняя документально зафиксированная дата – дата первого использования топологии или дата регистрации ее в патентном органе.

К средствам индивидуализации участников гражданского оборота, их товаров, работ и услуг относятся фирменные наименования, которые должны иметь юридические лица, являющиеся коммерческими организациями.

Фирменное наименование – это специальное 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.

Фирменное наименование юридического лица определяется при утверждении его устава, подлежит регистрации в Едином государственном регистре юридических лиц и

индивидуальных предпринимателей. Фирменное наименование воспроизводится на печатях юридического лица. Оно может состоять из слова, сочетания слов, аббревиатуры слов, обладающих отличительными признаками и позволяющих индивидуализировать участников гражданского оборота. Фирменное наименование в отличие от товарного знака идентифицирует предприятия безотносительно к товарам и услугам, реализуемым ими на рынке. Каждое юридическое лицо, ведущее зарегистрированную предпринимательскую деятельность, имеет исключительное право на свое фирменное наименование. Данное право не ограничено временем действия, т. е. является бессрочным, и прекращается вместе с ликвидацией предприятия. Фирменное наименование рассматривается как неотчуждаемое имущественное право.

Товарный знак и знак обслуживания, согласно Закону Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания» – это обозначение, способствующее отличию товаров или услуг одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц [3, ст. 1].

В качестве товарных знаков в Республике Беларусь регистрируются обозначения, которые могут быть представлены в графической форме: словесные, включая имена собственные, буквенные, цифровые, изобразительные, сочетания цветов, объемные изображения, включая форму товара или его упаковку, а также комбинации таких обозначений. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании [3, ст. 1].

В качестве примеров охраняемых товарных знаков можно привести следующие:

- *словесные*, имеющие смысл (например, «Горизонт», «Витязь», «Савушкин продукт», «Санта Бремор») и не имеющие смысла, т. е. словоподобные наборы букв (например, «Вим-Биль-Дан», «Делюкс»);

- *изобразительные*, изображающие что-то конкретное, например человека, солнце, луну и звезды, или представляющие собой абстрактную композицию из шаров и полосок;

- *объемные*, представляющие собой некоторую объемную форму, которая может быть стилизованным изображением реальных предметов, например бутылки, или абстракцией;

- *комбинированные*, включающие изобразительные и словесные, а иногда и объемные элементы.

В соответствии с законодательством некоторых стран правовую охрану могут получать обонятельные, звуковые и цветовые (например, состоящие из одного или нескольких цветов) товарные знаки.

Законом Республики Беларусь «О географических указаниях» [6] и Гражданским кодексом Республики Беларусь [16] регулируются отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием **географических указаний**. Используемое в законодательстве понятие «географическое указание» является родовым и включает такие самостоятельные понятия, как «наименование места происхождения товара» и «указание происхождения товара».

Наименование места происхождения товара – это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для этого географического объекта природными или иными факторами либо сочетанием природных условий и этих факторов [6, ст. 1].

Правовая охрана наименования места происхождения товара предоставляется на основании его регистрации в патентном органе или в силу международных договоров Республики Беларусь и заключается в обеспечении права владельца свидетельства на зарегистрированное наименование использовать его на товарах.

Свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара действует в течение десяти лет с даты подачи заявки с возможностью продления этого срока на десять лет неограниченное число раз.

Указанием происхождения товара является обозначение, прямо или косвенно указывающее на место действительного происхождения или изготовления товара [6, ст. 1].

Указание происхождения товара может быть представлено в виде названия географического объекта (например, «Сделано в Беларуси») или изображения, которые однозначно ассоциируются с определенным географическим объектом – страной, населенным пунктом, местностью (герб города, государственный флаг, любой известный символ, который ассоциируется с конкретным городом или государством).

Указание происхождения товара в соответствии с законом не подлежит государственной регистрации.

В целях обеспечения экономических и правовых основ защиты коммерческой тайны в Гражданском кодексе Республики Беларусь определены **условия правовой охраны нераскрытой информации**:

«Лицо, правомерно обладающее технической, организационной или коммерческой информацией, в том числе секретами производства (ноу-хау), не известной третьим лицам (нераскрытая информация), имеет право на защиту этой информации от незаконного использования» [16, ст. 1010].

Право на защиту нераскрытой информации возникает в случае соблюдения условий, установленных в отношении служебной или коммерческой тайны [16, ст. 140]:

- информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее для третьего лица;
- к ней нет свободного доступа на законном основании;
- обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Право на нераскрытую информацию законодательство определяет через запрет на ее разглашение.

Разновидностью нераскрытой информации являются **секреты производства (ноу-хау)**, под которыми в международной правовой практике понимаются преимущественно знания и опыт конфиденциального технического характера, имеющие коммерческую ценность. Для охраны секретов производства (ноу-хау) необходимо соблюдение всех условий, установленных в отношении охраны коммерческой тайны.

Различают следующие основные формы, в которых проявляется ноу-хау:

- **знания технического характера** (незапатентованные изобретения, нераскрытая часть описания запатентованных изобретений, формулы, рецепты, расчеты, чертежи, конкретные режимы выполнения технологических приемов, рекомендации по размещению оборудования, предписания для производственного персонала, неохраноспособные результаты научных исследований, проектные, производственные и другие секреты);
- **ноу-хау управленческого характера** (рекомендации по выбору наиболее эффективных организационных структур, методов управления, разработке и применению АСУ, созданию информационных сетей, функциональному взаимодействию структурных звеньев организации, содержанию и распределению функциональных обязанностей персонала, методам организации производственных процессов и др.);
- **ноу-хау в финансовой сфере** (сведения о наиболее выгодных условиях использования финансовых ресурсов, в том числе денежных средств, ценных бумаг, акций, облигаций, эффективных сферах и формах осуществления инвестиционных проектов, особенностях налоговых и таможенных систем и т. п.);
- **знания и опыт коммерческого характера** (сведения о конъюнктуре рынка, о цене коммерческих сделок, эффективных схемах реализации продукции, наиболее предпочтитель-

ных формах рекламы, о выборе схем движения товарно-материальных ценностей, о клиентах, поставщиках, посредниках и т. п.).

Использование ноу-хау как совокупности полностью или частично конфиденциальных знаний и опыта, включающих вышеперечисленные сведения научного, технического, управленческого, финансово-экономического и коммерческого характера, обеспечивает наиболее эффективное осуществление различных видов деятельности и дает определенные преимущества их владельцу. Научно-технический прогресс, развитие техники и технологий, возрастание сложности технических и организационно-управленческих решений обуславливают значимость ноу-хау для обеспечения производства конкурентоспособных товаров и успешной реализации их на внутреннем и внешних рынках.

Ноу-хау не является объектом охраны авторским либо патентным правом. Конфиденциальность информации о ноу-хау обеспечивается режимом коммерческой или служебной тайны. При этом охрана в качестве ноу-хау может не исключать, а сопутствовать получению патента.

Частью системы правовой охраны промышленной собственности в Республике Беларусь является *защита от недобросовестной конкуренции*. В нашей стране меры по защите от недобросовестной конкуренции содержатся в Гражданском кодексе Республики Беларусь [16] и Законе Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» [7, глава 4].

В вышеназванном Законе дано *определение недобросовестной конкуренции* (ст. 1):

«Недобросовестная конкуренция – любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат настоящему Закону, требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации».

Любые действия, направленные на ограничение или устранение конкуренции путем нарушения прав других хозяйствующих субъектов на свободную конкуренцию, а также нарушающие права и законные интересы потребителей, не допускаются.

В статье 14 Закона определены формы недобросовестной конкуренции:

«1. Запрещаются и признаются в установленном порядке неправомерными все действия, способные вызвать смещение в отношении хозяйствующих субъектов, товаров или предпринимательской деятельности конкурентов, в том числе:

- незаконное использование хозяйствующим субъектом не принадлежащего ему фирменного наименования, товарного знака (знака обслуживания), наименования места происхождения товара на товарах, их упаковке, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, в рекламных материалах, печатных изданиях и иной документации;

- введение в гражданский оборот товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации участников гражданского оборота или их товаров;

- незаконное копирование внешнего вида товара другого хозяйствующего субъекта, за исключением случаев, когда копирование товара или его частей (узлов, деталей) обусловлено исключительно их техническим применением;

- введение в гражданский оборот товаров другого хозяйствующего субъекта с использованием собственных средств индивидуализации товара, если иное не предусмотрено договором, заключенным между хозяйствующими субъектами.

2. Запрещаются и признаются в установленном порядке неправомерными утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, способные дискредитировать хозяйствующий субъект, товары или предпринимательскую деятельность конкурента, в том числе в результате:

– распространения хозяйствующим субъектом непосредственно или через других лиц в средствах массовой информации, рекламных и иных изданиях, через любые электронные средства массовой информации и иными способами ложных, недостоверных, искаженных сведений о предпринимательской деятельности, финансовом состоянии, научно-технических и производственных возможностях, товарах конкурента;

– распространения хозяйствующим субъектом непосредственно или через других лиц в любой форме и любыми способами заявлений, которые содержат информацию, порочащую деловую репутацию хозяйствующего субъекта либо его учредителя (участника, собственника имущества) или работника, и могут подорвать доверие к хозяйствующему субъекту как производителю товаров.

3. Запрещаются и признаются в установленном порядке неправомерными указания или утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, которые могут ввести в заблуждение относительно характера, свойств, способа и места изготовления, пригодности к применению или количества товаров конкурента, в том числе осуществляемые посредством некорректного сравнения производимого хозяйствующим субъектом товара с товаром конкурента путем распространения хозяйствующим субъектом в любой форме и любыми способами сведений, содержащих ложные или неточные сопоставительные характеристики собственного товара и товара конкурента, способные повлиять на свободу выбора потребителя при приобретении товаров или заключении сделки.

4. Запрещаются и признаются в установленном порядке неправомерными также действия, противоречащие требованиям настоящего Закона и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности, в том числе:

– призывы, обращения к другим хозяйствующим субъектам, иные действия или угроза действием со стороны хозяйствующего субъекта непосредственно или через других лиц в целях бойкотирования или препятствования предпринимательской деятельности конкурента, действующего на данном рынке или стремящегося в него вступить;

– распространение хозяйствующим субъектом в любой форме и любыми способами ложных заявлений и сведений о собственном товаре в целях сокрытия несоответствия его своему назначению или предъявляемым к нему требованиям в отношении качества, потребительских и иных свойств;

– действия хозяйствующего субъекта непосредственно или через других лиц, направленные на препятствование формированию деловых связей конкурента, на их нарушение или расторжение, в том числе в целях вступления в деловые отношения с его деловым партнером;

– действия хозяйствующего субъекта непосредственно или через других лиц, направленные на внутреннюю дезорганизацию предпринимательской деятельности конкурента и (или) его делового партнера, в том числе на получение, использование, разглашение, склонение к разглашению информации, составляющей коммерческую тайну конкурента, без его согласия либо предоставление работникам конкурента различных имущественных и иных благ с целью склонения этих работников к невыполнению трудовых обязанностей или переходу на предполагающую такие блага работу» [7].

3.2. Система выдачи охранных документов

Большинство стран мира рассматривает патенты и использование защищенных ими технических, художественно-конструкторских (дизайн) и иных решений как исключительно важный фактор конкуренции и обеспечения экономического роста. Поэтому они проводят активную политику по правовой охране различных объектов интеллектуальной собственности как у себя в стране, так и за рубежом.

Системе рыночных отношений наиболее адекватна патентная система защиты, закрепляющая исключительное право патентовладельца на использование изобретения, полезной модели и промышленного образца. Устанавливая и защищая монопольные права патентообладателей, государство стимулирует предпринимательскую деятельность.

Патентная система является механизмом передачи новейших достижений для нужд общества путем их публикации, взамен гарантируя патентообладателю исключительное право использования этих достижений на срок действия патента.

Система патентования в Республике Беларусь (как и во всем мире) поддерживается национальным законодательством (законы Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели и промышленные образцы» [2], «О товарных знаках и знаках обслуживания» [3] и др.), а также через исполнение международных обязательств Республики Беларусь по этим вопросам (Евразийская патентная конвенция, Мадридское соглашение о международной регистрации знаков и др.).

В Республике Беларусь создана сеть организаций и служб, которые занимаются консультированием авторов или создателей объектов промышленной собственности и выдачей документов по охране авторских прав на промышленную собственность, судебной защите их интересов и разрешению имущественных и иных споров (Национальный центр интеллектуальной собственности, патентные поверенные, отраслевые патентно-лицензионные службы и др.).

Процедура патентования объектов промышленной собственности обычно отражается в соответствующих методических документах по подготовке заявок на созданный объект промышленной собственности, в которых должна быть достаточная информация для установления приоритета автора, новизны и производственной полезности объекта.

Государство также через сеть своих организаций способствует получению охранных документов на промышленную собственность, созданную авторами Республики Беларусь в других странах. Поддержка патентования отечественных достижений в виде *объектов промышленной собственности* направлена на решение следующих задач:

- правовая охрана объектов промышленной собственности при поставке продукции на экспорт;
- закрепление новых отечественных товаров и услуг на зарубежных рынках на длительный срок;
- получение более высокой прибыли от ценных запатентованных решений, воплощенных в товарах и услугах, а также от продажи лицензий.

Правовая охрана объектов промышленной собственности осуществляется на основе действующего законодательства Республики Беларусь и международных соглашений. В ряде законов [2–6], нормативных материалах и методических рекомендациях, правилах регламентируется порядок подачи, рассмотрения, экспертизы заявок на получение патентов, публикации сведений о заявках и выданных патентах, а также порядок выдачи и прекращения действия патента, правовые и организационные условия реализации патентных прав и другие стороны правового регулирования.

Система оформления прав на объекты промышленной собственности базируется на определенных юридических процедурах, представляющих собой относительно самостоятельные системы патентования, которые различаются объемом и глубиной проверки существования заявляемого на патентование технического решения.

Явочная система выдачи патентов характеризуется тем, что патент выдается без квалификации заявленных технических решений на критерии патентоспособности. При использовании этой системы патентования заявитель в ряде стран сравнительно быстро после проведения формальной экспертизы заявки, занимающей лишь 1–2 месяца, получает патент, а общественность также быстро получает информацию об изобретении. Патент-

ный орган проверяет правильность оформления заявки и соответствие заявляемого решения понятию изобретения. Полная проверка патентоспособности, условия которой сформулированы в законодательстве, относится к компетенции суда в случае возникновения спора.

Отличие проверочной системы выдачи патентов заключается в том, что патентным органом проводится оценка формальных и сущностных признаков технического решения исходя из сформулированных в законодательстве критериев патентоспособности. Объем и глубина проверки при использовании проверочной системы различаются в разных государствах. Эта система не лишена недостатков, обусловленных большой продолжительностью и высокой стоимостью экспертизы.

Поэтому в рамках проверочной системы выдачи патентов в ряде стран введена ее разновидность, получившая название *процедуры с отсроченной экспертизой заявок*. При этой системе исследование патентоспособности заявленного технического решения откладывается на срок, определенный законодательством, позволяющий заявителю более обстоятельно изучить вопрос о целесообразности проведения экспертизы заявки по существу. Проводится как формальная, так и патентная экспертиза заявок на соответствие критериям новизны изобретательского уровня и промышленной применимости.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.