**5.****Защита прав авторов и правообладателей**

"Человеческий гений является источником всех произведений искусства и изобретений. Эти произведения являются гарантией жизни, достойной человека. Долг государства - обеспечить надежную охрану всех видов искусства и изобретений", - гласит надпись на куполе здания штаб-квартиры Всемирной организации ИС в Женеве. Исторически ИС была и остается одним из основных и необходимых элементов прогресса и развития всего человечества.

Права на результаты интеллектуальной деятельности стимулируют авторов создавать новые произведения и изобретения, а также регулируют отношения между ними и пользователями, обеспечивая тем самым универсальную охрану интересов всех.

В пункте 2 ст. 27 Всеобщей декларации прав человека, принятой Организацией Объединенных Наций в 1948 году, установлено, что каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является.

Любое демократическое государство старается обеспечить надежную защиту прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Защита ИС становится одним из наиболее важных факторов, которые определяют положение страны в целом. Надежный уровень защиты стимулирует научные эксперименты, развитие культуры, искусства и литературы, практическое применение достижений науки и техники, и международный обмен ими.

Особенно негативно нарушение прав ИС отражается на наиболее передовых и наукоемких отраслях, которые требуют огромных затрат на проведение научных изысканий и опытов. Контрафактная продукция, которая имеет более низкую цену, вытесняет с рынка товары разработчиков технологий, ослабляя при этом моральные и материальные стимулы для дальнейшего исследования.

Законодательство РФ и РБ предоставляет авторам и иным правообладателям достаточно широкий спектр способов защиты их прав.

Под способами защиты обычно понимают предусмотренные законодательством средства, с помощью которых могут быть достигнуты пресечение, предотвращение, устранение нарушений права, его восстановление и (или) возмещение потерь, вызванных нарушением права.

Способы защиты авторских прав в зависимости от того, к области каких правовых отношений они относятся, могут быть разделены на гражданско-правовые, административно-правовые и уголовно-правовые. Конечно, наибольшую значимость и эффективность наряду с уголовно-правовыми имеют гражданско-правовые способы защиты авторских прав.

В гражданском законодательстве можно выделить два уровня регулирования способов защиты гражданских прав.

Первый уровень заключается в определении таких способов защиты, которые носят универсальный характер и могут быть применены для защиты любого субъективного гражданского права. Данные способы перечислены в ст.12 ГК РФ. К ним относятся: признание права, самозащита права, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда.

Второй уровень представляет собой установление законом способов, применяемых для защиты только определенных видов гражданских прав или для защиты от определенных нарушений. Применительно к нарушениям авторских прав такие способы предусмотрены ст.49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» в редакции от 20.07.2004 г. Между тем, сравнительный анализ указанных норм гражданского законодательства, судебной практики свидетельствует о том, что из обычно используемых способов защиты авторских прав лишь три прямо не закреплены в ст. 12 ГК РФ (взыскание дохода, выплата компенсации, публикация судебного решения в целях защиты репутации).

Анализируя способы защиты, можно отметить, что исходными для применения являются нормы пунктов 1, 2 ст. 48 и абз. 1 п. 1 ст. 49 Закона, согласно которым за нарушение предусмотренных данным Законом авторских прав наступает гражданская, административная и уголовная ответственность. Физическое или юридическое лицо, которое не выполняет требований Закона, является нарушителем авторских прав и в отношении него могут быть применены гражданско-правовые и иные меры защиты.

Гражданско-правовые способы - правовые меры принудительного характера, восстанавливающие (признающие) нарушенные (оспариваемые) права, или пресечение такого нарушения, посредством имущественного воздействия на нарушителя прав автора или патентообладателя:

• признание права, в том числе права преждепользования;

• восстановления положения, существовавшего до нарушения права;

• прекращение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

• возмещение убытков, включая упущенную выгоду;

• принятие иных законных мер, связанных с защитой права.

Нарушение исключительного права - несанкционированное (патентообладателем) изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего ОИС (запатентованное изобретение, полезную модель, промыщленный образец, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение).

Уголовная ответственность за нарушение прав авторов и патентообладателей устанавливается:

в случае незаконного использования ОПС, разглашения сущности изобретения до официальной публикации, присвоение авторства, принуждения к соавторству.

Общеизвестно, что споры в области ИС относятся к делам особой сложности. Поэтому с целью обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения споров, касающихся охраны прав в области ПС, в марте 2000 года была создана судебная коллегия по патентным делам Верховного Суда РБ.

Требование о прекращении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, является одним из наиболее распространенных способов защиты авторских прав. Чаще всего этот способ защиты применяется в сочетании с возмещением убытков или выплатой компенсации. При этом прекращение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, ведет к пресечению нарушения авторских прав, а возмещение убытков или выплаты компенсации направлены на предоставление правообладателям денежной компенсации за потери, которые уже были ими понесены.

Помимо требования о прекращении незаконного распространения программ или баз данных правообладатель может заявить и требования о прекращении иных действий, нарушающих его права или создающих угрозу такого нарушения (реклама контрафактных экземпляров произведений, допечатка их тиража и т.п.).

Следующим способом защиты является возмещение убытков. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Обычно при нарушении авторских прав реальный ущерб отсутствует, и убытки состоят только из упущенной выгоды.

Убытки возмещаются по общему правилу в денежной форме, но по просьбе истца в счет возмещения убытков ему могут быть переданы контрафактные экземпляры произведения.

Альтернативой возмещению убытков является взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских прав. Данная мера в случае отсутствия реального ущерба практически совпадает с предыдущей, а при наличии реального ущерба становится по сравнению с ней более невыгодной. Здесь также существует проблема доказывания размера дохода нарушителя.

Наиболее действенными и востребованными практикой являются три способа защиты авторских прав: возмещение убытков, взыскание незаконно полученного дохода и выплата компенсации.

В сфере защиты авторских прав потерпевшие гораздо чаще требуют взыскать не реальный ущерб, а упущенную выгоду, которая могла бы быть получена правообладетелем в условиях нормальной реализации принадлежащих ему исключительных прав. Поскольку доказать наличие убытков и документально обосновать их размер, особенно в части упущенной выгоды, бывает не всегда просто, законодательство предоставляет возможность требовать взыскания с нарушителя либо всего дохода, полученного им вследствие нарушения авторских прав, либо требовать выплаты компенсации по своему усмотрению.

Разрешение споров в области интеллектуальной собственности

Все гражданско-правовые споры относительно ИС по процедуре урегулирования распределяются на четыре категории:

а) обязательное рассмотрение спора во внесудебном порядке, например, досрочное прекращение регистрации товарного знака, признание патента или регистрации товарного знака недействительной;

б) обязательное рассмотрение спора в судебном порядке, например, о включении в состав авторов (исключении из состава авторов) изобретения, признание патентообладателем;

в) альтернативное рассмотрение во внесудебном или судебном порядке, например дела о недобросовестной конкуренции;

г) споры, урегулирование которых возможно как в судебном или административном порядке, так и в порядке договоренности сторон (мирное урегулирование в досудебном порядке или на стадии рассмотрения в суде/административном органе).

Важнейшим элементом системы авторских правоотношений является защита авторских прав, под которой понимается юридически обеспеченная возможность применения к нарушителю материально-правовых мер принудительного характера, направленных на признание и восстановление нарушенного или оспариваемого права. Действующее отечественное законодательство предусматривает три вида ответственности за нарушение авторских прав: административную, уголовную и гражданско-правовую.

Административная ответственность за нарушение авторских прав предусмотрена ст. 167-9 «Нарушение авторских, смежных и патентных прав» Кодекса об административных правонарушениях РБ.

Уголовное законодательство Республики Беларусь предусматривает два состава преступления в области авторского права. В частности, уголовно наказуемым в соответствии со ст.201 «Нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав» Уголовного кодекса Республики Беларусь является:

\* присвоение авторства либо принуждение к соавторству (наказывается общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет);

\* незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права.., совершенное в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение или сопряженное с получением дохода в крупном размере (наказывается общественными работами, или штрафом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до двух лет).

Вместе с тем закон об авторском праве и смежных правах включает достаточно большой перечень мер, направленных на защиту авторских прав. В соответствии с п.2 ст. 40 ЗоАП правообладатели в судебном порядке вправе требовать от нарушителей авторских прав совершения следующих действий.

1. Признание авторских прав. Для пресечения несанкционированного использования результата творческого труда необходимо доказать наличие исключительных прав на него. Этим доказательством может быть авторский договор между автором и правообладателем, которому передано то или иное исключительное право. На практике часты случаи присвоения авторства. В такой ситуации при доказывании приоритета нельзя игнорировать расположение на произведении знака охраны авторского права. Возможны и другие способы фиксации приоритета: высылка авторских материалов самому себе по почте и сохранение закрытого конверта до возникновения спорной ситуации, регистрация произведения у нотариуса, хранение подлинника в депозитном хранилище и др.

2. Восстановление положения, существовавшего до нарушения авторского права. Данную форму защиты в полной мере можно использовать только для защиты произведения от искажения. Например, автор, обнаружив, что без его ведома внесены изменения, вправе потребовать восстановления формы своего произведения. Этот вид защиты эффективен лишь до обнародования результата творческого труда. В противном случае восстановить положение, существовавшее до нарушения авторского права, практически невозможно.

3. Пресечение действий, нарушающих авторские права или создающих угрозу их нарушения. Данная мера, как правило, применяется в сочетании с другими способами защиты. При этом правообладатели требуют запретить бездоговорному пользователю дальнейшее использование тех или иных результатов творческого труда.

Пресекаются действия, нарушающие авторские права или создающие угрозу их нарушения, путем обеспечения иска.

4. Возмещение убытков, включая упущенную выгоду. В основе этой формы защиты лежит общий гражданско-правовой принцип полного возмещения причиненных убытков. В соответствии со ст.14 ГК РБ под убытками понимаются:

\* расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб);

\* неполученные доходы, которое это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

5. Выплата компенсации. По общему правилу на лице, чьи права нарушены, лежит бремя доказательства как самого факта нарушения авторских прав, так и размера понесенных в этом случае убытков. Иногда определить величину убытков крайне сложно. Это связано с тем, что «пираты» при изготовлении контрафактной продукции не ведут бухгалтерию и не платят налоги. Нельзя получить учетную документацию ни от нарушителя, ни от налоговых и статистических органов. Поэтому для обеспечения эффективной защиты авторских прав законодатель ввел возможность выплаты денежной компенсации. Размер ее может составлять от 10 до 50 тыс. минимальных заработных плат. Компенсация, как правило, рассчитывается на основании величины предполагаемых убытков.

Досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности в патентном органе

Дела, рассматриваемые во внесудебном или судебном порядке, подразделяются на две основные группы:

* защита нарушенного права,
* защита от притязаний, в т.ч. необоснованных притязаний третьих лиц.

Обе эти группы дел, в равной мере сложны и процедурно оформляются одинаково, опыт ведения дел одной группы может эффективно использоваться при ведении дел другой группы.

Досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности ОПС в РБ осуществляет Апелляционный совет как специализированное подразделение НЦИС.

В своей деятельности Апелляционный совет руководствуется Конституцией РБ, иными актами законодательства РБ, международными договорами и соглашениями РБ в области охраны ОПС, а также Положением об Апелляционном совете при патентном органе.

Основными задачами Апелляционного совета являются:

1. Досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности ОПС РБ, вынесение решений по рассмотренным жалобам, возражениям и заявлениям;

2. Обеспечение охраняемых законом прав заявителей, патентообладателей, владельцев товарных знаков и знаков обслуживания, обладателей прав на топологии интегральных микросхем, интересов иных физических и юридических лиц при рассмотрении жалоб, возражений и заявлений;

3. Разработка предложений по совершенствованию законодательства в области ОПС на основе практики рассмотрения жалоб, возражений и заявлений;

4. Совершенствование порядка рассмотрения споров на основе анализа практики их рассмотрения в Апелляционном совете и международной практики.

В соответствии с возложенными на него задачами Апелляционный совет:

1. Рассматривает жалобы физических и юридических лиц:

a. На решение предварительной экспертизы об отказе в выдаче патента на изобретение;

b. На решение предварительной экспертизы по заявке на регистрацию товарного знака об отказе в принятии к рассмотрению заявки или о принятии к рассмотрению заявки с измененным перечнем товаров и (или) услуг, для которых испрашивалась регистрация;

c. На решение патентной экспертизы об отказе в выдаче патента на изобретение, промышленный образец, сорт растения;

d. На решение экспертизы об отказе в регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров и (или) услуг, принятое по результатам повторной экспертизы;

e. На решение экспертизы о регистрации товарного знака в отношении части товаров и (или) услуг, принятое по результатам повторной экспертизы;

f. На решение предварительной экспертизы об отказе в принятии к рассмотрению заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара;

g. На решение об отказе в регистрации наименования места происхождения товара и предоставлении права пользования им;

h. На решение об отказе в предоставлении права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара;

i. На решение экспертизы об отказе в регистрации топологии интегральной микросхемы;

2. Рассматривает возражения физических и юридических лиц:

a. На решение предварительной экспертизы об отказе в принятии к рассмотрению заявки на сорт растения;

b. Против выдачи патента на изобретение, патента на полезную модель, патента на промышленный образец, патента на сорт растения;

c. Против регистрации товарного знака;

d. Против регистрации наименования места происхождения товара;

e. Против выдачи свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара;

3. Рассматривает заявления физических и юридических лиц:

a. О признании товарного знака общеизвестным в РБ;

b. О прекращении действия регистрации наименования места происхождения товара и свидетельства на право пользования им;

4. Рассматривает иные жалобы, возражения и заявления, если их рассмотрение отнесено к компетенции Апелляционного совета законодательством РБ;

5. По результатам рассмотрения жалоб, возражений и заявлений выносит решения в соответствии с законодательством РБ.

- Решение Апелляционного совета может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством РБ;

6. Разрабатывает в пределах своей компетенции информационные письма и иные необходимые документы по ведению дел Апелляционным советом;

7. Вносит в установленном порядке предложения по совершенствованию правового регулирования экспертизы заявок на выдачу патентов на изобретение, полезную модель, промышленный образец, сорт растения, на регистрацию товарного знака, знака обслуживания и на предоставление правовой охраны иным объектам ПС, а также порядка рассмотрения жалоб, возражений и заявлений Апелляционным советом;

8. Готовит ежегодные публикации о результатах своей деятельности в официальных изданиях НЦИС;

9. Готовит и реализует предложения по совершенствованию своей структуры, улучшению организации и технологии своей работы;

10. Для решения стоящих перед ним задач и осуществления своей деятельности взаимодействует со структурными подразделениями НЦИС и организациями по вопросам, отнесенным к его компетенции.

Нарушения прав интеллектуальной собственности

Результаты интеллектуальной деятельности могут быть использованы третьими лицами только с согласия правообладателя. В противном случае речь пойдет о нарушении исключительных прав.

Правовая охрана промышленной собственности — крупный и специфический пласт юридической деятельности. Обратимся к части, касающейся гражданской ответственности за нарушение прав на результаты интеллектуальной деятельности, говоря о которых, мы будем иметь в виду не только продукты непосредственно умственного и творческого труда, такие, как изобретения, полезные модели и промышленные образцы, но и средства индивидуализации продукции, работ, услуг, то есть товарные знаки (знаки обслуживания).

Действующим законодательством установлено, что материальные права на эти объекты принадлежат физическим и юридическим лицам, владеющим соответствующим охранным документом, патентом (на изобретение, полезную модель и промышленный образец) или свидетельством на товарный знак (знак обслуживания).

1. Нарушением прав ИС признается любое действие, которое приводит или может привести к нарушению исключительных имущественных или личных неимущественных прав на ОИС.

2. Контрафактными экземплярами признаются материальные носители результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, изготовление, распространение или иное использование, а также импорт или хранение которых приводят или могут привести к нарушению прав ИС.

3. Контрафактные экземпляры подлежат конфискации по решению суда (статья 243).

Законом могут быть предусмотрены случаи конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления контрафактных экземпляров.

За несоблюдение интересов обладателей прав на промышленную собственность как Патентный закон РБ, так и Закон РБ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» предусматривают такие виды ответственности, как гражданская, административная и уголовная. Однако если первый говорит лишь о возможности применения этих наказаний, по сути, отсылая к другим законодательным нормам, в частности, Гражданского, Административного и Уголовного кодексов, то Закон о товарных знаках помимо простого указания видов ответственности содержит подробный перечень мер гражданско-правового воздействия на нарушителей, который шире приведенного в ГК РБ.

Итак, если вы являетесь обладателем охранного документа на изобретение, полезную модель, промышленный образец или товарный знак, это означает, что вам принадлежат исключительные права на эти объекты промышленной собственности. В случае нарушений вы сможете их защитить, обратившись к патентным поверенным, а также в суд или другие правоохранительные органы.

Гражданско-правовые способы защиты прав авторов и правообладателей

Нормальный гражданский оборот предполагает не только признание за субъектами определенных гражданских прав, но и обеспечение их надежной правовой охраной. В соответствии со сложившейся в науке традицией понятием «охрана гражданских прав» охватывается вся совокупность мер, обеспечивающих нормальный ход реализации прав. В него включаются меры не только правового, но и экономического, политического, организационного и иного характера, направленные на создание необходимых условий для осуществления субъективных прав. Что касается собственно правовых мер охраны, то к ним относятся все меры, с помощью которых обеспечивается как развитие гражданских правоотношений в их нормальном, ненарушенном состоянии, например закрепление гражданской право-, дееспособности субъектов, установление обязанностей ит.п., так и восстановление нарушенных или оспоренных прав и интересов.

Наряду с таким широким пониманием охраны в науке и законодательстве используется и понятие охраны в узком смысле слова. В этом случае в него включаются лишь те, предусмотренные законом меры, которые направлены на восстановление или признание гражданских прав и защиту интересов при их нарушении или оспаривании. В целях избегания терминологической путаницы охрану в узком значении этого слова принято именовать защитой гражданских прав.

В общем виде право на защиту можно определить как предоставленную правомочному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права. Согласно традиционной концепции право на защиту является составной частью самого субъективного права наряду с правом на собственные действия, а также правом требовать определенного поведения от обязанных лиц.

Предметом защиты являются не только субъективные гражданские права, но и охраняемые законом интересы. Субъективное гражданское право и охраняемый законом интерес являются очень близкими и зачастую совпадающими правовыми категориями, в связи с чем они не всегда разграничиваются в литературе. В основе всякого субъективного права лежит тот или иной интерес, для удовлетворения которого субъективное право и предоставляется правомочному лицу. Одновременно охраняемые интересы в большинстве случаев опосредуются конкретными субъективными правами, в связи с чем защита субъективного права представляет собой и защиту охраняемого законом интереса.

Формы и способы защиты гражданских прав

Защита субъективных гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т.е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты. Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организованных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различаются две основные формы защиты - юрисдикционная и неюрисдикционная.

Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав. Суть её выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам (в суд, арбитражный, третейский суд, вышестоящую инстанцию и т.д.), которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий и специальный порядок защиты нарушенных прав. По общему правилу, защита гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляются в судебном порядке. Основная масса гражданско-правовых споров рассматривается районными, городскими, областными и иными судами общей компетенции. Наряду с ними судебную власть осуществляют арбитражные суды, которые разрешают споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности.

В качестве средства защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов выступает, по общему правилу, иск, т.е. обращенное к суду требование об отправление правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнение лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны.

Специальным порядком защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов следует признать административный порядок их защиты. Он применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях. Средством защиты гражданских прав, осуществляемой в административном порядке, является жалоба, подаваемая в соответствующий управленческий орган лицом, права и законные интересы которого пострадали в результате правонарушения.

В некоторых случаях в соответствие с законом применяется смешанный, т.е. административно-судебный порядок защиты нарушенных гражданских прав. В этом случае потерпевший, прежде чем предъявить иск в суд, должен обратиться с жалобой в государственный орган управления. В таком порядке разрешаются, например, отдельные споры патентного характера, некоторые дела, возникающие из правоотношений в сфере управления, и др.

Неюрисдикционая форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государству или иным компетентным органам. В гражданском кодексе указанные действия объединены в понятие самозащита гражданских прав и рассматриваются в качестве одного из способов защиты гражданских прав.

Защита гражданских прав и охраняемых законом интересов обеспечивается применением предусмотренных законом способов защиты.

Под способами защиты субъективных гражданских прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя. Общий перечень этих мер даётся в ГК РБ, где говориться «защита гражданских прав осуществляется путём:

·- признания права;

·- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

·- признание оспоримой сделки недействительной и применения последствий её недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

·- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

·- самозащиты права;

·- присуждение к исполнению обязанностей в натуре;

·- возмещение убытков;

·- взыскание неустойки;

·- компенсации морального вреда;

·- прекращение или изменение правоотношения;

·- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

·- иными способами, предусмотренными законом».

Как правило, обладатель нарушенного права может воспользоваться не любым, а вполне конкретным способом защиты своего права. Зачастую способ защиты нарушенного права прямо определен специальным законом, регламентирующим конкретное гражданское правоотношение. Наибольшую практическую значимость при этом имеет то обстоятельство, что, по общему правилу, меры ответственности, в отличие от мер защиты, применяются лишь к виновному нарушителю субъективного права и выражаются в дополнительных обременениях в виде лишения правонарушителя определенных прав и возложение на него дополнительных обязанностей. Среди способов защиты гражданских прав мерами ответственности могут быть признаны лишь возмещение убытков, взыскание неустойки и компенсация морального вреда; все остальные являются мерами защиты.

Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, как самостоятельный способ защиты применяется в тех случаях, когда нарушенное регулятивное субъективное право в результате правонарушения не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путем устранения последствий правонарушения. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, может происходить посредством применения как юрисдикционного, так и неюрисдикционного порядка защиты.

Распространенным способом защиты субъективных прав является пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Как и признание права, данный способ защиты может применяться в сочетании с другими способами защиты, например взысканием убытков или неустойки, или иметь самостоятельное значение.

Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки представляют собой частые случаи реализации такого способа защиты, как восстановление положения, существовавшего до нарушения права, так как совпадают с ним по правовой сущности. Наиболее очевидным это является при приведение сторон, совершивших недействительную сделку, в первоначальное положение.

Защита прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц может осуществляться путем признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления. Это означает, что гражданин или юридическое лицо, гражданские права или охраняемые законом интересы которого нарушены изданием не соответствующего закону или иным правовым актам административного акта, а в случаях предусмотренных законом, - и нормативного акта, имеют право на их обжалование в суд.

К рассмотренному способу защиты близко примыкает и такой способ защиты гражданских прав, как неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Присуждение к исполнению обязанности в натуре, нередко именуется в литературе еще реальным исполнением, как самостоятельный способ защиты гражданских прав характеризуется тем, что нарушитель по требованию потерпевшего должен реально выполнить те действия, которые он обязан совершить в силу обязательства, связывающего стороны.

Возмещение убытков и взыскание неустойки представляют собой наиболее распространенные способы защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые применяются в сфере как договорных, так и внедоговорных отношений. В данном случае имущественный интерес потерпевшего удовлетворяется за счет денежной компенсации понесенных им имущественных потерь. При этом такая компенсация может быть либо прямо указана с размером причиненного вреда (возмещение убытков), либо связана с ними лишь косвенным образом или вообще независима от него (взыскание неустойки). Основной формой компенсации причиненного потерпевшему ущерба является возмещение убытков; взыскание неустойки (штрафа) производиться в случаях прямо предусмотренных законом или договором. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чьё право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условия гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Такой способ защиты гражданских прав, как компенсация морального вреда, состоит в возложении на нарушителя обязанности по выплате потерпевшему денежной компенсации за физические или нравственные страдания, которые тот испытывает в связи с нарушением его прав. Применение данного способа защиты ограничивается двумя основными обстоятельствами. Во-первых, требование о компенсации морального вреда могут быть заявлены только конкретными гражданами, т.к. юридические лица физических и нравственных страданий испытывать не могут. Вопрос о возмещение вреда, причиненного деловой репутации юридического лица, лежит в несколько иной плоскости. Во-вторых, нарушенные права должны носить, по общему правилу, личный неимущественный характер.

Административная и уголовная ответственность за нарушение авторских, смежных и патентных прав

Специальным порядком защиты авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов, следует признать административный порядок их защиты. Он применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях. Средством защиты авторских и смежных прав, осуществляемой в административном порядке, является жалоба, подаваемая в соответствующий управленческий орган лицом, права и законные интересы которого пострадали в результате правонарушения со стороны иного физического или юридического лица.

В некоторых случаях в соответствии с законом применяется смешанный, т.е. административно-судебный порядок защиты нарушенных авторских и смежных прав. В этом случае потерпевший прежде, чем подать иск в суд, должен обратиться с жалобой в государственный орган управления.

Административные способы защиты ИС

Гражданским законодательством допускается защита гражданских прав в административной форме, но лишь в случаях, предусмотренных законом.

В настоящее время авторское законодательство прямо не предусматривает таких случаев. Однако в данной форме могут защищены не все права, а лишь те, реализация которых возложена на то или иное звено исполнительной власти.

Возможность защиты должна быть предусмотрена компетенцией органов управления. Принципиальное значение имеет то обстоятельство, что любое решение, вынесенное при разрешении спора в административном порядке, может быть оспорено в суде. Средством защиты при использовании административной формы является жалоба или заявление.

В НЦИС могут быть поданы в соответствии с Патентным законом РБ, Законом РБ "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и международными договорами РБ следующие возражения и заявления.

1.1. Возражение на решение об отказе в выдаче патента на ОИС.

1.2. Возражение на решение о признании заявки на ОИС отозванной.

1.3. Возражение против выдачи патента на ОИС.

1.4. Возражение против действия на территории РФ, РБ ранее выданного авторского свидетельства или патента СССР на изобретение, свидетельства или патента СССР на промышленный образец, евразийского патента на изобретение, выданного в соответствии с Евразийской патентной конвенцией от 9 сентября 1994 года.

1.5. Возражение на решение, принятое по результатам формальной экспертизы заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товаров или на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, об отказе в принятии ее к рассмотрению.

1.6. Возражение на решение экспертизы заявленного обозначения по заявке на регистрацию товарного знака, регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товаров или на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, а также на решение о предоставлении или об отказе в предоставлении охраны, осуществленной в соответствии с Мадридским соглашением о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г., пересмотренное в Брюсселе 14 декабря 1900 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г., в Лондоне 2 июня 1934 г., в Ницце 15 июля 1957 г. и в Стокгольме 14 июля 1967 г. и измененное 28 сентября 1979 г. или Протоколом к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков, принятым в Мадриде 27 июня 1989 г.

1.7. Возражение на решение о признании отозванной заявки на регистрацию товарного знака, регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товаров или на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара.

1.8. Возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку, наименованию места происхождения товара, выдачи свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара, против действия на территории РФ произведенной в СССР регистрации товарного знака, знака обслуживания, а также против предоставления охраны международной регистрации знака на территории РФ.

1.9. Возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку на имя агента или представителя лица, которое является обладателем исключительного права на этот товарный знак в одном из государств - участников Парижской конвенции по охране ПС от 20 марта 1883 года.

1.10. Заявление о признании товарного знака общеизвестным в Российской Федерации.

1.11. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в случае превращения зарегистрированного товарного знака в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

1.12. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака, а также о досрочном прекращении правовой охраны международной регистрации знака на территории РФ в связи с неиспользованием товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его регистрации или предоставления правовой охраны международной регистрации знака на территории РФ.

1.13. Заявление о прекращении правовой охраны наименования места происхождения товара и действия свидетельства на право пользования им или о прекращении действия свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара.

1.14. Возражение против предоставления правовой охраны общеизвестному в РФ товарному знаку.

По результатам рассмотрения возражения НЦИС может принять решение о его удовлетворении, об отказе в удовлетворении, о прекращении делопроизводства. При этом решение может предусматривать отмену, изменение или оставление в силе оспариваемого решения.

Решения Палаты могут быть обжалованы в суде (п.9 ст.21, п.2 ст.29 Патентного закона).

Судебный порядок рассмотрения споров в области интеллектуальной собственности

Признание права осуществляется через обращение в суд, который должен подтвердить наличие или отсутствие у истца данного права. Например, это способ защиты применяется в случае, если оспаривается само наличие у субъекта авторских прав или принадлежность авторских прав не определена (например, при анонимном опубликовании произведения) или, иск о признании права авторства на созданное изобретение.

Снятие такой неопределенности, создание условий для реализации всех прав субъекта и предупреждение со стороны третьих лиц действий, препятствующих осуществлению таких прав, является целями применения обращения в суд.

Требование о признании права, может относиться, к личным неимущественным правам автора, к имущественным правам или ко всей совокупности авторских прав. В случае если оспаривание права сопровождалось его нарушением, суд может обязать нарушителя сделать за свой счет объявление о существовании определенного права и его принадлежности.

Судебная практика показывает, что требование о выплате компенсации является одним из самых распространенных способов защиты нарушенных авторских прав. Популярность этого способа защиты объясняется именно тем обстоятельством, что дает возможность предъявления требований о выплате компенсации и освобождает истца от обязанности доказывания точных размеров своих убытков или доходов ответчика. Для присуждения компенсации достаточно доказать факт наличия убытков, а их размеры могут быть оценены приблизительно, при этом не требуется документального подтверждения размеров убытков. При отсутствии убытков компенсация не выплачивается.

Истец по своему усмотрению может требовать от нарушителя либо возмещения убытков, включая упущенную выгоду, либо взыскания доходов, полученных ответчиком в результате нарушений, либо выплаты компенсации.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд в области разрешения споров по сделкам международного характера (международный коммерческий арбитраж).

В соответствии с Федеральным конституционным законом РФ от 31 декабря 1996 г. "О судебной системе РФ " правосудие в РФ осуществляется только судами.

Согласно п.4 Федерального конституционного закона к федеральным судам отнесены: Конституционный Суд РФ; Верховный Суд РФ и составляющие его систему федеральные суды общей юрисдикции; Высший Арбитражный Суд РФ и составляющие его систему федеральные арбитражные суды. Суды осуществляют судебную власть в РФ.

Третейские суды не входят в судебную систему, они осуществляют защиту в соответствии с Федеральным законом РФ "О третейских судах в РФ" от 4 июля 2002 года N 102-ФЗ. Спор на разрешение третейского суда может быть передан лишь при наличии соглашения об этом сторон спорного правоотношения. Выбор между государственными судами и третейским судом предоставлен спорящим сторонам.

Подведомственность дел каждому из судов определяется: Федеральным конституционным законом "О Конституционном Суде РФ", Гражданским процессуальным кодексом (ГПК), Арбитражным процессуальным кодексом (АПК).

Для разграничения компетенции судов общей юрисдикции и арбитражных судов в процессуальном законодательстве использованы два критерия: субъективный состав спорящих сторон и (или) характер правоотношений, из которых возникает спор. Прежде всего, подведомственность спора предопределена субъектами спорных правоотношений. Суды общей юрисдикции в соответствии со ст. 22 ГПК РФ рассматривают и разрешают исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений. Споры в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляются арбитражными судами.

Патентно-правовые споры могут рассматриваться в суде общей юрисдикции и в арбитражных судах в соответствии с правилами о подведомственности и подсудности, в т.ч. и на рассмотрение третейского суда.

Традиционно споры об авторских правах в арбитражной практике считаются наиболее трудными.

В соответствии со ст. 31 Патентного закона РФ в судебном порядке рассматриваются следующие споры:

- об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;

- об установлении патентообладателя;

- о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец;

- о заключении и об исполнении договоров о передаче исключительного права (уступке патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;

- о праве преждепользования;

- о праве послепользования;

- о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, полезной модели, промышленного образца в соответствии с настоящим Законом;

- о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций, предусмотренных настоящим Законом;

- другие споры, связанные с охраной прав, удостоверяемых патентом.

Защита патентных прав может осуществляться любыми предусмотренными законом способами. Вместе с тем Патентный закон (ст.14) устанавливает три способа, которые используются наиболее часто:

1. Прекращение нарушения патента;

2. Возмещение лицом, виновным в нарушении патента, причиненных убытков;

3. Публикация решения суда в целях защиты деловой репутации.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается недействительным полностью или частично на основании принятого по возражению решения патентного органа или вступившего в законную силу решения суда, в том числе решения суда, принятого по результатам рассмотрения спора об авторстве.

Полномочия Конституционного Суда РФ установлены ст.3 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. "О Конституционном Суде РФ". К ним отнесена проверка конституционности закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле. Проверка осуществляется по жалобам граждан на нарушение конституционных прав и свобод и по запросам судов.

Как программисты могут защищать свои авторские права?

В отличие от музыки и стихов, которые сегодня пишут все, кому не лень, причем считая себя в этом большими специалистами, программирование имеет свою специфику. Людей, способных написать работающую программу (неважно - хорошую или плохую, удобную или никому не нужную) гораздо меньше, чем людей, которые могут связать несколько слов в предложение или с помощью специальных программ и инструментов сочинить нечто похожее на музыку.

Речь идет о профессиональных и состоявшихся программистах, могущих сотворить нечто такое, чего не могут программисты средней руки. Новичкам, как и везде, сложнее "выбить" для себя идеальные условия, поскольку им сложнее доказать, что найти им адекватную замену работодатель (или пользователь) не сможет. В этом случае основной целью такого новичка является не получить наиболее выгодные условия использования первой его программы, а доказать, что он классный специалист, который, несмотря на свой еще небольшой опыт, заткнет за пояс очень многих.

Как и в случае любого другого договора, прежде всего Вам надо решить, что Вы хотите получить: признание, возможность карьерного роста, разовую выплату или проценты с коммерческой реализации Ваших программ. Исходя из этого - займите позицию в переговорах.

Какое все это имеет отношение к авторскому праву. Авторское право как таковое имеет одну цель: защитить авторов тогда, когда контроль за созданным ими произведениями утрачен, когда ничто, кроме соответствующего законодательства, не может помешать любому использовать то или иное произведение. Контроль над произведением утрачивается сразу, как только с произведением знакомится кто-то помимо самого автора. Потом, если нет соответствующего законодательного запрета, с произведением можно сделать все, что угодно.

Именно поэтому наиболее эффективно защитить свои права можно тогда, когда контроль над произведением еще не утрачен, т.е. до создания (или передачи прав на) произведения заключив с работодателем (пользователем) договор, в котором будут четко оговорены все устраивающие Вас условия. В этом случае крайне важно, чтобы подписываемый Вами договор был грамотно составлен.

Если Вы идете наниматься на постоянную работу программистом, постарайтесь предвидеть, что бы Вы хотели получать, в случае если созданный Вами в будущем продукт получит широкое распространение. Если чувствуете в себе силы - настаивайте на заключении с Вами дополнительного соглашения о правилах использования созданных Вами программ. Вероятность того, что работодатель согласится на Ваши условия, конечно, невелика, но все может быть!

Какой минимум защиты предоставляет программистам Российское (Белорусское) законодательство? Вы всегда вправе настаивать на заключении договора на более выгодных условиях.

Компьютерные программы приравниваются законодательством большинства государств к литературным произведениям, вне зависимости от того, на каком программном языке и в какой форме (исходный текст или объектный код) написана программа. Отношения в связи с созданием и использованием программ регулируются Законом РФ "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" 1992 г.

Огромное значение имеет то обстоятельство, пишете ли Вы программу для себя или это входит в круг Ваших обычных служебных обязанностей. При прочих равных (т.е. при отсутствии договора об ином) - если Вы пишете программу самостоятельно, то первичные имущественные права принадлежат Вам, но если Ваша деятельность по написанию программы входит в круг Ваших служебных обязанностей, то первичными исключительными имущественными правами на использование Вашей программы будет обладать Ваш работодатель. Нельзя полагать, что если между Вами и работодателем не заключено вообще никакого соглашения, то Ваша позиция окажется более прочной. Если работодатель докажет трудовой характер существующих между вами отношений, то будет считаться, что Вы написали программу в рамках служебных обязанностей, и, следовательно, все права автоматически будут признаваться за работодателем.

Эти имущественные права включают в себя право на выпуск в свет программы, ее воспроизведение в любой форме, ее распространение, а также модификацию программы или любое иное использование программы. Если все исключительные права на использование программы будут принадлежать Вашему работодателю, то именно он будет принимать решение о том, выпускать ли Вашу программу, на каких условиях и т.п. Если у Вас нет дополнительного соглашения с работодателем, то ничего, кроме заработной платы, установленной Вам по трудовому договору, за использование программы Вам причитаться не будет. Более того, работодатель будет иметь полное право похоронить Вашу программу и вообще никогда ее не выпустить и не разрешить ее выпуск Вам.

Независимо от того, кому принадлежат права на использование произведения, создателю программы (т.е. физическому лицу, творческим трудом которого создана программа или ее часть) принадлежат следующие личные неимущественные права: право признаваться автором программы, право определять форму указания имени автора программы (в форме подлинного имени, в форме псевдонима или анонимно), а также право на неприкосновенность (целостность) программы.

Вне зависимости от того, кому принадлежат исключительные права на использование программы, и от того, что записано в Вашем договоре, никто не вправе Вам запретить разрабатывать другую программу на ту же тему. Главное, чтобы в ней не было такого количества текстовых сходств с оригиналом программы, которое бы давало правообладателю основания заявить, что при создании новой программы Вы использовали принадлежащий правообладателю объект авторского права. Если Вы пишете программу для себя, то наилучшим способом доказать, что она создана именно Вами, является запись программы на CD-R (который, естественно, надо полностью закрыть) и последующая отправка этого CD-R себе самому по почте заказным письмом. Конверт вскрывать не надо. Главное, что на нем будет отметка почты о дате отправления, а внутри будет находиться объективное доказательство тому, что такая программа есть.

Отдельно хочется сказать о регистрации программ в Агентстве, о чем говорится в ст. 13 Закона. Действительно, правообладатель всех имущественных прав на программу для ЭВМ или базу данных непосредственно или через своего представителя в течение срока действия авторского права может по своему желанию зарегистрировать программу для ЭВМ или базу данных путем подачи заявки в Российское агентство по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологии интегральных микросхем.

Вместе с этим, ст. 4 того же Закона содержит четкое указание на то, что "авторское право на программу для ЭВМ или базу данных возникает в силу их создания. Для признания и осуществления авторского права на программу для ЭВМ или базу данных не требуется депонирования, регистрации или соблюдения иных формальностей".

Таким образом, регистрация программы в Агентстве является лишь дополнительным средством для защиты прав в отношении программы. Преимуществом такой регистрации является возможность правообладателя ссылаться на такую регистрацию для доказывания своих прав на ту или иную программу. Однако, необходимо подчеркнуть, что, несмотря на то, что регистрация, безусловно, имеет свои преимущества, отсутствие регистрации не может служить основанием для отказа в иске.

За защитой своего права правообладатели могут обратиться в суд, арбитражный или третейский суд.

Гражданские дела по спорам, вытекающим из применения законодательства об авторском праве рассматривает Судебная коллегия по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда РБ.

Органы и организации, имеющие право проверять соблюдение авторских прав

* милиция (криминальная (УБЭП, УСТМ), милиция общественной безопасности),
* антимонопольные органы,
* таможенные органы,
* государственные инспекции и надзоры (например, торгинспекция, госсвязьнадзор),
* общества потребителей,
* сами правообладатели (в порядке обеспечения доказательств).

Кто несет ответственность?

* уголовная ответственность - непосредственный нарушитель, должностное лицо (руководитель),
* административная ответственность - непосредственный нарушитель, должностное лицо, юридическое лицо,
* налоговая ответственность - должностное лицо, юридическое лицо,
* гражданско-правовая ответственность - непосредственный нарушитель (суд общей юрисдикции), юридическое лицо (арбитражный суд).

В соответствии со статьей 40 «Защита авторского права и смежных прав» Закона РБ «Об авторском праве и смежных правах» правообладатели вправе требовать: пресечения действий, нарушающих авторские или смежные права или создающих угрозу их нарушения, возмещения убытков, взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторского права и смежных прав, выплаты компенсации, принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой авторского или смежных прав.

В соответствии со статьей 201 «Нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав» Уголовного кодекса Республики Беларусь присвоение авторства либо принуждение к соавторству, а равно разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца или иного объекта права ПС до официальной публикации сведений о них - наказываются общественными работами, или штрафом, или исправительными работами на срок до двух лет. Незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов права ПС, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение или сопряженные с получением дохода в крупном размере, - наказываются общественными работами, или штрафом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на срок до двух лет.

В соответствии со статьей 167/9 «Нарушение авторских, смежных и патентных прав» Кодекса РБ об административных правонарушениях незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов промышленной собственности, а также сорта растения или топологии интегральной микросхемы - влечет наложение штрафа в размере до пятидесяти минимальных заработных плат с конфискацией контрафактных экземпляров объектов авторского права, смежных и патентных прав, а также материалов и оборудования, используемых для их изготовления, или без конфискации.