

1. Что такое интеллектуальная собственность? Какие условия пользования ею?

Под собственностью обычно понимают право владеть, пользоваться и распоряжаться объектом собственности. Различают материальные и нематериальные объекты собственности. Материальные объекты, например автомобили, дома - осязательны на прикосновение. Нематериальные объекты, например, такие как *изобретение*, музыкальное *произведение* - неосязательны. **Объекты интеллектуальной собственности относятся к нематериальным, неосязательным объектам.** Наиболее важной характеристикой собственности является то, что собственник может использовать ее на свое усмотрение и никто не имеет права законным путем использовать эту собственность без его разрешения. Разумеется, собственник может разрешить другим пользоваться его собственностью, но на законных основаниях. Использование же собственности без разрешения её собственника является незаконным. Прежде чем воспользоваться собственностью, нужно завладеть ею. Незаконно завладеть материальным объектом собственности, например, автомобилем, тяжелее, чем объектом интеллектуальной собственности. И вдобавок материальный объект можно легко распознать. Другое дело - объект интеллектуальной собственности. Во многих случаях, чтобы завладеть им, достаточно получить о нем только информацию (например, об идее изобретения в процессе беседы). В этом случае тяжело, а часто и невозможно определить, кто на самом деле является собственником такого объекта. **С этой особенностью связана повышенная сложность охраны и защиты прав на объекты интеллектуальной собственности. Интеллектуальная собственность (ИС) в широком понимании означает закрепленные законом права на результаты интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной сферах.**

2. В чем состоит двойственная природа интеллектуальной собственности?

Интеллектуальная собственность имеет двойственную природу. С одной стороны, творец (автор) объекта интеллектуальной собственности имеет исключительную возможность распоряжаться этим результатом на свое усмотрение, а также передавать это право другим лицам, то есть оно подобно праву собственности на материальные объекты (имущественному праву). С другой стороны, рядом с имущественным правом существует некоторое духовное право творца на результат своей творческой работы, так называемое авторское право. То есть, автор имеет одновременно совокупность личных неимущественных (моральных) прав, которые не могут отчуждаться от их собственника в силу их природы, и имущественных прав. Другими словами, если имущественное (экономическое право) на результат творческой работы может быть отдано (передано) другому лицу в ограниченное или неограниченное пользование, то моральное (неимущественное) право автора неотделимо от творца и никогда не может быть передано другому лицу. Имущественные и личные (неимущественные) права на результат творческой деятельности взаимосвязаны и теснейшим образом переплетены, образуя неразрывное единство. **Двойственность права - важнейшая особенность интеллектуальной собственности.** Другой особенностью объектов интеллектуальной собственности является то, что **права на них ограничены во времени.**

3. Каков срок охраны изобретений, объектов авторского права и неимущественных прав автора?

Типичный срок охраны изобретения - 20 лет. *Охрана имущественных прав на объекты авторского права* в Украине действует на протяжении всей жизни автора и дополнительно 70 лет после его смерти. Но **личные неимущественные права автора охраняются бессрочно.**

4. Какие объекты интеллектуальной собственности являются результатом технологического творчества? Какое название носит эта группа объектов и почему?

Результатом технического творчества - изобретения, промышленные образцы, коммерческие тайны и т.п. Результаты технического творчества применяются преимущественно в сфере производства товаров и предоставления услуг. Они способствуют повышению технического уровня общественного производства, его эффективности, обеспечивают конкурентоспособность выработанных товаров и услуг. *Изобретение (полезная модель)* - это результат интеллектуальной деятельности человека в любой сфере технологии. Изобретение (полезная модель) может быть секретным, если содержит информацию, отнесенную к государственной тайне. Если изобретение (полезная модель) создано работником в связи с выполнением служебных обязанностей или по поручению работодателя при условии, что трудовым договором не предусмотрено другое, или с использованием опыта, производственных знаний, секретов производства и оборудования работодателя, то оно считается служебным изобретением (полезной моделью).

Промышленный образец - это результат творческой деятельности человека в отрасли художественного конструирования.

Сорт растений - это отдельная группа растений (клон, линия, гибрид первого поколения, популяция) в рамках низшего из известных ботанических таксонов. Под *породой животных* обычно понимают селекционные достижения в животноводстве.

Зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое размещение совокупности элементов интегральной микросхемы и соединений между ними определено законом как *топография интегральной микросхемы*.

Коммерческая тайна - это техническая, коммерческая, организационная и другая информация, которая способна повысить эффективность производства или другой социально целесообразной деятельности или обеспечить другой позитивный эффект.

Открытием признается установление неизвестных ранее закономерностей свойств и явлений материального мира.

Рационализаторским предложением является признанное юридическим лицом предложение, которое содержит технологическое (техническое) или организационное решение в любой сфере его деятельности.

5. Какие объекты интеллектуальной собственности являются результатом художественного творчества?

Результатом художественного творчества являются литературные и художественные произведения. Результаты художественного творчества используются в гуманитарной сфере. **Ключевым моментом в развитии авторского права послужило изобретение книгопечатания**, что дало возможность выполнять копирование механическим способом, а не переписывать документы от руки. Однако это требовало больших дополнительных затрат. В этих условиях понадобилась **защита предпринимателей от конкуренции со стороны изготовителей и продавцов незаконных копий.** С внедрением книгопечатания резко вырос как объем продаж, так и доход печатников и продавцов. Поэтому авторы книг, в свою очередь, подняли вопрос о защите своих прав. Вследствие этого в Англии в 1709 году появился **Устав Анны - первый закон о копирайте: "О поощрении образования путем закрепления за авторами или владельцами копий печатных книг прав на последние на время, которое устанавливается отныне".** Закон обеспечивал автору **исключительное право** печатать и публиковать книгу на протяжении 14 лет от даты первой публикации, а также передавать это право издателю. Законом предполагалось удвоение этого срока. В 1791 и в 1793 годах был заложен фундамент французской системы авторского права. В отличие от английской системы, во французской *права автора* интерпретируются как авторские права, которыми автор пользуется всю жизнь. Следующий импульс развития авторского права привнесли философы Германии, в частности Кант, который видел в копирайте не просто форму собственности, которая обеспечивает экономическую выгоду для автора, а нечто большее - часть своей личности. В конце концов эта идея привела к созданию системы неэкономических или моральных прав. Современная форма закона об *авторском праве* закреплена в законе Соединенных Штатов Америки 1976 года, который предусматривает защиту произведений на протяжении всей жизни автора и 50 лет после его смерти.

6. В чем состоит экономическая причина необходимости охраны прав на ОПС?

7. Когда в Украине был принят пакет законов, который составил основу специального законодательства в сфере интеллектуальной собственности? Назовите эти законы.

Началом становления законодательства Украины об интеллектуальной собственности считается день принятия Закона Украины "О собственности" (7 февраля 1991 года). Этим Законом результаты интеллектуальной собственности впервые были признаны объектами права собственности. Первым нормативным актом на пути создания специального законодательства о промышленной собственности было "Временное положение о правовой защите объектов промышленной собственности и рационализаторских предложений", утвержденное Указом Президента Украины 18 сентября 1992 года. **Основными источниками права промышленной собственности, которые составляют основу специального законодательства об интеллектуальной собственности, являются Законы Украины: "Об охране прав на изобретения и полезные модели", "Об охране прав на промышленные образцы", "Об охране прав на знаки для товаров и услуг" (все - от 15 декабря 1993 года).** В тот же период были приняты законы Украины "Об ограничении монополизма и недопущение недобросовестной конкуренции в предпринимательской деятельности" (18 декабря 1992 года), "Об охране прав на сорта растений" (21 апреля 1993 года), "О защите от недобросовестной конкуренции" (7 июня 1996 года), "Об охране прав на топографии интегральных микросхем" (5 ноября 1997 года). В развитие указанного законодательства о промышленной собственности Государственным патентным ведомством Украины было разработано и принято свыше 70 подзаконных актов, которые регулируют отношения в сфере охраны прав на объекты промышленной собственности. **Основным законом, который регулирует правоотношения в сфере авторских и смежных прав, является Закон Украины "Об авторском праве и смежных правах" (23 декабря 1993 года).** Вопросы правовой охраны прав авторов нашли свое отражение также в постановлениях Кабинета Министров Украины, среди которых: "О минимальных ставках авторского вознаграждения за использование произведений литературы и искусства", "О государственной регистрации прав автора на произведения науки, литературы и искусства", а также в нормативных актах Государственного предприятия "Украинское агентство по авторским и смежным правам". Завершающим аккордом в развитии законодательства

Украины в сфере интеллектуальной собственности стало принятие в 2003 году Верховной Радой Украины Гражданского Кодекса Украины, Книга IV, которая имеет название "Право интеллектуальной собственности".

Важным источником права интеллектуальной собственности

также являются международные конвенции и договоры, к которым присоединилась Украина.

8. Что дает предприятию использование интеллектуальной собственности? Использование интеллектуальной собственности дает существенные выгоды предприятию, государству, обществу. **Выгоды предприятия** можно распределить на конкурентные преимущества, финансовые выгоды и выгоды от использования интеллектуальной собственности как взноса в уставной капитал. **Конкурентные преимущества** вследствие монопольного права компании на результаты интеллектуальной деятельности включают контроль рынка и возможность завоевания новых рынков. Следующий комплекс выгод связан с **использованием интеллектуальной собственности как взноса в уставной капитал**, который на этапе создания фирмы позволяет:

- сформировать его более значительным по размеру или существенно изменить его структуру в процессе функционирования;
- увеличить стоимость компании (за счет наращивания уставного капитала) при ее продаже, приватизации или реорганизации;
- привлечь дополнительные финансовые ресурсы с внутреннего и внешнего рынков путем эмиссии ценных бумаг компании за счет увеличения объемов ее нематериальных активов;
- получить под залог объектов интеллектуальной собственности инвестиционные банковские кредиты на выгодных условиях.

9. Каковы финансовые выгоды использования ОПС?

Финансовые выгоды: увеличение дохода предприятия от продажи прав на интеллектуальную собственность, передачи комплекса прав на нее другой лицу, монопольного использования этих прав. Увеличивается доход и предприятий, которые покупают эти права. Яркий пример - работа по франчайзингу, если одна компания покупает у другой право на использование ее торговой марки. Коммерциализация интеллектуальной собственности оказывает содействие уменьшению налогооблагаемой базы путем уменьшения налога на прибыль - эта база уменьшается на величину нематериальных активов, а также экономии подоходного налога физических лиц - собственников интеллектуальной собственности, так как вознаграждение собственника патента не относится к заработной плате.

10. Каковы выгоды для государства и общества от использования интеллектуальной собственности?

Выгоды для государства. Во-первых, внедрение новейших технологических достижений, привлечение инвестиций в экономику за счет возрастания уставного капитала компаний приводят к увеличению темпов экономического развития, а также объема ВВП, часть которого остается в государстве для выполнения функций управления. Во-вторых, чем ниже уровень правовой защиты рынка интеллектуальной собственности, тем выше объемы продажи контрафактной продукции, от чего страдают не только держатели интеллектуальной собственности, но и государство (недополучение налоговых платежей). В-третьих, если государство не оказывает содействие развитию рынка интеллектуальной собственности, оно теряет такой источник дохода как поступления от таможенной пошлины, лицензионных и других платежей, которые осуществляют держатели прав при регистрации прав на интеллектуальную собственность. Выгоды для общества. Потребители получают возможность покупать продукцию по более низким ценам - коммерциализация оказывает содействие существенному снижению налогов.

11. Какова роль торговых марок в развитии экономики? Другим объектом промышленной собственности, история которого выходит из глубин столетий, являются **товарные знаки**. Такие знаки-символы изображались ремесленниками на товарах, которые изготавливались ими, или ставились скотоводами в виде "клейма". Они реализовывали важный элемент законодательства о товарных знаках, который действует и по сей день, а именно, **фиксируют связь между товаром и производителем**. Термин "товарные знаки" начал употребляться только в 19 столетии. С этого же времени товарные знаки стали выполнять нынешнюю роль в распространении товаров, доставке их к покупателю, расширении торговли. Однако, чем более широко использовались товарные знаки, тем больше было случаев их копирования. Поэтому в середине минувшего столетия английскими судами были выработаны средства защиты против таких нарушений. Так родился знаменитый запрет на ведение дела под другим именем: никто не имел права выдавать свои товары за товары другого лица. В 30-40 годах 20 столетия было, в основном, завершено развитие законодательства о товарных знаках (Германия 1936 год, Великобритания 1938 год, США 1946 год). Эти законы в основных чертах остаются в силе и на данный момент.

12. Какие существуют объекты промышленной собственности? Все объекты интеллектуальной собственности условно подразделяют на две группы: **объекты промышленной собственности и объекты авторского права и смежных прав**. Первая группа используется преимущественно в сфере производства и предоставления услуг и оказывает содействие повышению технического уровня общественного производства, его эффективности, обеспечивает конкурентоспособность произведенных товаров и услуг. Объектами промышленной собственности являются изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, указания происхождения или наименования места происхождения товара, а также права по пресечению недобросовестной конкуренции. **Промышленный образец** - это соответствующее установленным требованиям художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и удовлетворяющее эстетические и практические потребности. **Товарный знак**, знак обслуживания, фирменное наименование, указание происхождения товара являются обозначением или названием, служащим для отличия товаров или услуг одного производителя от однородных товаров или услуг другого производителя, для отличия товаров, обладающих особыми свойствами, и имеют коммерческий характер. **Недобросовестной конкуренцией** считается совершение действий, направленных на ущемление законных интересов лица, ведущего аналогичную предпринимательскую деятельность, и потребителей. Такими действиями считаются, в частности, введение потребителей в заблуждение относительно изготовителя, назначения, способа и места изготовления, качества и иных свойств товара другого предпринимателя, некорректное сравнение товаров в рекламной информации, упоминание или ссылка, имеющая целью воспользоваться именем или репутацией известной фирмы. **Право на пресечение недобросовестной конкуренции** включено в промышленную собственность и связано с тем, что акты недобросовестной конкуренции части являются нарушением права на объект промышленной собственности. Права на изобретения, промышленные образцы, товарные знаки и другие виды промышленной собственности требуют необходимой защиты их от посягательств. Общество, исходя из экономической необходимости, согласилось на это на определенных условиях. В результате этого действующие законы предоставляют объектам промышленной собственности правовую охрану, которая подтверждается соответствующими охранными документами. Основными особенностями правовой охраны, предоставляемой тем объектам промышленной собственности, на которые выдаются охранные документы, являются наделение владельца охранного документа исключительным правом на использование охраняемого объекта и ограничение по времени и территории действия исключительного права.

13. Какие результаты творческой деятельности относятся к объектам авторского права, а какие к объектам смежных прав?

Объекты авторского права и смежных прав - используется в гуманитарной сфере для обогащения внутреннего мира человека, формирования его мировоззрения. Эта группа объектов интеллектуальной собственности, в свою очередь, делится на две части - собственно объекты **авторского права** и произведения науки, литературы и искусства, и объекты смежных с авторскими прав, к которым относятся права исполнителей произведений, производителей фонограмм и видеопленок, организаций вещания.

14. Кто может быть субъектами интеллектуальной собственности? Кто относится к субъектам авторского права?

Субъектами права интеллектуальной собственности являются: создатель (создатели) объекта права интеллектуальной собственности (автор, исполнитель, изобретатель и т. п.) и другие лица, которым принадлежат личные неимущественные и (или) имущественные права интеллектуальной собственности в соответствии с настоящим Кодексом, другим законом либо договором. Субъекты авторских и смежных прав подразделяются на такие группы: субъекты с первоначальными правами (авторы, исполнители, производители фонограмм, организации вещания); правопреемники (наследники, организации-правопреемники, государство) - с вторичными правами; организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе. Автор - главный субъект авторского права. Это физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение, являющееся объектом авторского права. Не имеет значения его дееспособность. Моментом возникновения авторского права является завершение создания произведения, без официального оформления авторства, независимо от опубликования. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, или иного специального оформления, или соблюдения каких-либо формальностей. Субъектами авторского права могут быть как граждане Украины, так иностранцы. Иностранцы граждане - авторы пользуются защитой авторского законодательства в Украине если созданные ими произведения находятся в какой-либо объективной форме на территории Украины, а если нет - то в соответствии с международными договорами Украины и совместными конвенциями по авторскому праву (Женевской, Бернской). Субъектами авторского права могут быть также издательства, театры, киностудии и другие организации, занимающиеся использованием произведений. Организации, управляющие имущественными правами автора на коллективной основе, не являются владельцами авторских прав. В отношениях с третьими лицами они выступают как представители авторов и действуют от их имени в их интересах. Это сравнительно новое явление для Украины и до конца законодательное оно не урегулировано.

Согласно Закону Украины "О собственности" субъектами права интеллектуальной собственности определяются граждане, юридические лица и государство. Государство может стать субъектом указания прав в четко определенных законом случаях. Однако в Гражданском кодексе Украины государство как субъект права не упоминается. В ближайшее время это противоречие должно быть устранено.

Субъектами авторского права могут быть соавторы, если произведение создано совместным творческим трудом двух или более лиц. Различаются два вида соавторства:

- произведение образует одно неразрывное целое (например, «Золотой теленок», «Двенадцать стульев» Ильфа и Петрова);
- произведение состоит из частей, каждая из которых выполнена определенным соавтором и может иметь самостоятельное значение (например, учебник, написанный коллективом авторов, каждый из которых написал отдельные главы).

Субъектами авторского права являются правопреемники автора - наследники, контрагенты по авторским договорам, к ним переходят некоторые авторские права.

15. Основные составляющие системы интеллектуальной собственности в Украине.

Правоотношения в сфере интеллектуальной собственности в Украине регулируются отдельными положениями Конституции Украины (ст. 41, 54), Нормами Гражданского кодекса Украины (Книга IV "Право интеллектуальной собственности"). Криминального, Таможенного кодексов Украины, Кодекса Украины об административных правонарушениях. В Украине действуют 10 специальных законов относительно сферы интеллектуальной собственности. Это законы Украины: "Об охране прав на изобретения и полезные модели", "Об охране прав на промышленные образцы", "Об охране прав на знаки для товаров и услуг", "Об охране прав на сорта растений", "Об охране прав на обозначение происхождения товаров", "Об охране прав на топографии интегральных микросхем", "Об авторском праве и смежных правах", "О защите экономической конкуренции", "О распространении экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм", "Об особенностях государственного регулирования деятельности субъектов хозяйствования, связанных с производством, экспортом, импортом дисков для лазерных систем считывания". Отдельные нормы, которые касаются интеллектуальной собственности, содержатся во многих других законах Украины. В случае, когда необходимо урегулировать споры относительно прав на объекты интеллектуальной собственности между физическими или юридическими лицами Украины и иностранных государств, верховенство перед национальными законами имеют международные договоры, к которым присоединилась Украина. На сегодня Украина является участницей 18 многосторонних международных договоров в этой сфере.

16. Какой орган государственного управления отвечает за политику в сфере интеллектуальной собственности?

За осуществление политики в сфере интеллектуальной собственности в Украине отвечает Министерство образования и науки Украины. Выполнение конкретных функций в этой сфере министерство делегировало Государственному департаменту интеллектуальной собственности.

17. Какие основные функции выполняет ГП "Украинский институт промышленной собственности"?

Главной функцией Украинского института промышленной собственности (Укрпатент) является осуществление экспертизы заявок на объекты промышленной собственности. Именно его эксперты проводят экспертизу представленных заявителями материалов на предмет соответствия условиям правовой охраны и делают экспертное заключение. Укрпатент имеет филиал, который предоставляет информационные услуги, осуществляет патентный поиск.

18. Какие основные функции выполняет Государственный департамент интеллектуальной собственности?

Госдепартамент является правительственным органом государственного управления, который уполномочен представлять, регистрировать и поддерживать на территории Украины права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, знаки для товаров и услуг, обозначения происхождения товаров, топографии интегральных микросхем, а также осуществлять регистрацию объектов авторского права: произведений науки, литературы, искусства, компьютерных программ, баз данных и т.п.. Госдепартамент проводит единую государственную политику в сфере охраны прав на объекты интеллектуальной собственности. Он осуществляет работы по усовершенствованию законодательной и нормативной базы, международному сотрудничеству в сфере интеллектуальной собственности, подготовке и повышению квалификации специалистов в сфере интеллектуальной собственности, взаимодействию с общественными организациями и т.п.. В сферу управления Госдепартамента включены: Украинский институт промышленной собственности, Украинское агентство по авторским и смежным правам, Институт интеллектуальной собственности и права, государственные инспекторы по вопросам интеллектуальной собственности.

19. Какие вы знаете общественные организации в сфере интеллектуальной собственности?

Общественные организации

1. Всеукраинская ассоциация патентных поверенных
2. Всеукраинская ассоциация интеллектуальной собственности
3. Общество изобретателей и рационализаторов Украины
4. Украинская Ассоциация владельцев товарных знаков Украины

Особое место занимает Всеукраинская ассоциация патентных поверенных Украины. В соответствии с действующим законодательством именно через патентных поверенных осуществляется патентование отечественных изобретений за границей и наоборот. Патентные поверенные предоставляют также квалифицированные услуги физическим и юридическим лицам в вопросах правовой охраны, использования и защиты прав на объекты интеллектуальной собственности.

20. Что представляет собой международная система интеллектуальной собственности?

Основой международной системы интеллектуальной собственности является 21 соглашение. 15 из них регулируют правоотношения в сфере промышленной собственности и 6 - в сфере авторского права.

Наиболее важными из них являются:

- Парижская Конвенция об охране промышленной собственности;
- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков;
- Договор о патентной кооперации (договор РСТ);
- Лиссабонское соглашение об охране мест происхождения и их международной регистрации;
- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений;
- Договор ВОИС по авторскому праву;
- Римская конвенция об охране интересов исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания и т.п.

Администрирует настоящие договоры Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС), которая была основана в 1967 году на Дипломатической конференции в Стокгольме. В 1974 году ВОИС получила статус одной из 16-ти специализированных организаций ООН. На сегодня членами ВОИС являются 179 стран, в том числе и Украина, которая присоединилась к 18 соглашениям.

Кроме системы международных соглашений, которые администрирует ВОИС, сотрудничество стран в сфере интеллектуальной собственности осуществляется в рамках региональных организаций, таких как:

Европейская патентная организация (ЕПО);
Евразийская патентная организация (ЕАПО);
Африканская организация интеллектуальной собственности (ОАПИ);
Африканская региональная организация промышленной собственности (ARIPO).

21. Назовите по три основных международных договора, которые относятся к объектам промышленной собственности и к объектам авторского права и смежных прав.

22. Каковы статус и структура Всемирной организации интеллектуальной собственности? Какие функции выполняет Всемирная организация интеллектуальной собственности? Какова цель правовой охраны? Администрирует настоящие договоры Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС), которая была основана в 1967 году на Дипломатической конференции в Стокгольме. В 1974 году ВОИС

получила статус одной из 16-ти специализированных организаций ООН. На сегодня членами ВОИС являются 179 стран, в том числе и Украина, которая присоединилась к 18 соглашениям. Главными задачами ВОИС являются:

- улучшение взаимопонимания и развитие сотрудничества между государствами в интересах их взаимной выгоды на основе уважения к их суверенитету и равенства;
- поощрение творческой деятельности, содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире;
- модернизация и повышение эффективности административной деятельности международных соглашений, которые созданы в сфере охраны промышленной собственности, а также охрана литературных и художественных произведений. Контроль за выполнением Соглашений осуществляют руководящие органы ВОИС.

Членом ВОИС может стать любое государство - член Парижского или Бернского Союзов, а также любое другое государство, которое выполняет хотя бы одно из условий:

- является членом ООН, любой связанной с ООН специализированной организации или членом МАГАТЭ;
- является стороной устава Международного суда;
- приглашено Генеральной Ассамблеей ВОИС стать участником Конвенции об учреждении ВОИС.
- ВОИС не настаивает на том, чтобы нормы национальных законов отвечали нормам соглашений в сфере интеллектуальной собственности. Но если страна присоединилась к международному соглашению, то в правоотношениях с другими странами она должна руководствоваться нормами настоящих соглашений.

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) является международной структурой, занимающейся администрированием ключевых международных конвенций в отношении интеллектуальной собственности. Еще с 1974 г. она выполняет и функции специального учреждения ООН по вопросам интеллектуальной собственности и творчества. ВОИС считается старейшей из международных организаций, решающих проблемы интеллектуальной собственности. Уставными задачами этой международной организации являются:

- помощь в охране интеллектуальной собственности в странах мира путем сотрудничества государств;
- обеспечение административного сотрудничества.

Деятельность ВОИС разноплановая и направлена на развитие доступной и сбалансированной международной системы, стимулирующей инновации и гарантирующей вознаграждение за творческую и научную деятельность. Эта организация содействует разработке мероприятий, направленных на усовершенствование охраны объектов интеллектуальной собственности и гармонизацию законодательств разных стран в данной области. Важнейшей функцией ВОИС является администрирование международных многосторонних конвенций. Оно заключается в хранении заявлений стран о вступлении, текстов договоров, обеспечении процесса пересмотра договоров, хранении официальных переводов, разрешении конфликтов, регистрационных функций.

После того, как создан объект интеллектуальной собственности, необходимо оформить права на этот объект, то есть получить правовую охрану. Любая собственность имеет потребность в охране. Интеллектуальная собственность не является исключением. **Основным способом охраны** в этом случае является выдача автору (разработчику) объекта интеллектуальной собственности охранного документа: **патента или свидетельства. Охрана, предоставляемая объектам интеллектуальной собственности законами Украины, оказывает содействие увеличению количества рационализаторских предложений и изобретений, росту инвестиций, развитию научно-исследовательской деятельности, которая приводит к техническому прогрессу, улучшению качества промышленной продукции, повышению культурного уровня граждан.** Суть охраны интеллектуальной собственности состоит в том, что автор (разработчик) объекта интеллектуальной собственности **раскрывает** информацию об этом объекте для неограниченного круга лиц, а вместо этого получает от государства **исключительные права на созданный им объект интеллектуальной собственности на определенный период времени**. Эти права регламентируются охранным документом, который выдается собственнику объекта интеллектуальной собственности. Закрепленное охранным документом присвоение личных (неимущественных), а также имущественных прав оказывает содействие использованию объекта интеллектуальной собственности и это, наверное, единственный способ получения выгоды автором в результате использования объекта интеллектуальной собственности самостоятельно с получением преимуществ над конкурентами или путем разрешения третьим лицам использовать объект интеллектуальной собственности за лицензионные платежи.

23. Какие преимущества дает правовая охрана ОИС владельцу прав?

24. Каковы принципы правовой охраны?

Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности (ОИС) осуществляется с соблюдением определенных принципов.

Основными из них являются:

1. **Принцип охраноспособности.** Так, например, изобретение отвечает условиям патентоспособности, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно пригодно. Знаку для товаров и услуг правовая охрана предоставляется, если он не противоречит общественному порядку, принципам гуманности и морали.
2. **Принцип исключительности** прав на ОИС - ни одно лицо, кроме того, которому принадлежит право на ОИС или смежные права, не может использовать ОИС, не имея на то соответствующего разрешения.
3. **Принцип баланса интересов праволадельца на ОИС и общества** - разрешая использования произведения автора для удовлетворения личных потребностей; законодательство дает возможность использования без согласия автора и выплаты ему вознаграждения обнародованного произведения для создания самостоятельного произведения.
4. **Принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора** - право автора (право авторства, право на имя) не могут перейти к другим лицам даже если бы сам автор и дал на это согласие.

25. В чем состоит принцип охраноспособности ОИС?

Суть охраны интеллектуальной собственности состоит в том, что автор (разработчик) объекта интеллектуальной собственности **раскрывает** информацию об этом объекте для неограниченного круга лиц, а вместо этого получает от государства **исключительные права на созданный им объект интеллектуальной собственности на определенный период времени**. Эти права регламентируются охранным документом, который выдается собственнику объекта интеллектуальной собственности. Закрепленное охранным документом присвоение личных (неимущественных), а также имущественных прав оказывает содействие использованию объекта интеллектуальной собственности и это, наверное, единственный способ получения выгоды автором в результате использования объекта интеллектуальной собственности самостоятельно с получением преимуществ над конкурентами или путем разрешения третьим лицам использовать объект интеллектуальной собственности за лицензионные платежи.

26. В чем состоит принцип исключительности прав на ОИС?

Принцип исключительности прав на ОИС - ни одно лицо, кроме того, которому принадлежит право на ОИС или смежные права, не может использовать ОИС, не имея на то соответствующего разрешения.

27. В чем состоит принцип баланса интересов владельца прав на ОИС и общества?

Принцип баланса интересов праволадельца на ОИС и общества - разрешая использования произведения автора для удовлетворения личных потребностей; законодательство дает возможность использования без согласия автора и выплаты ему вознаграждения обнародованного произведения для создания самостоятельного произведения.

28. Что такое патент?

Патент - это научно-юридический документ, выданный заявителю на изобретение, полезную модель, промышленный образец, которые отвечают условиям патентоспособности, и подтверждающий авторство, приоритет и право собственности на указанные объекты.

29. В чем состоит процедура получения прав на изобретение?

Рассмотрим процедуру оформления патента на примере изобретения, как наиболее значимого объекта промышленной ИС. Указанная процедура может быть разделена на три самостоятельных этапа.

1. Составление и подача заявки.

Заявка - это совокупность документов, необходимых для выдачи «Учреждением» патента на тот или иной объект промышленной собственности, в данном случае – на изобретение. Патентная заявка составляется по строго определенным правилам, отступление от которых недопустимо. Само понятие «заявка» является собирательным и охватывает ряд отдельных документов:

- **заявление о выдаче патента.**

- **описание изобретения.**

- **формула изобретения.** Формула — это патентное требование, которое содержит совокупность важных признаков изобретения, достаточную для достижения указанного заявителем технического результата. Формула базируется на описании и служит для определения объема правовой охраны, которую должен предоставить патент. От того, насколько квалифицированно, исчерпывающе и точно составлена формула изобретения, зависит эффективность и действенность предоставленной патентом правовой охраны.

- **чертежи, рисунки** и иные материалы, необходимые для понимания сущности разработки.

- **реферат.** Центральный документ заявки (реферат) – это описание разработки, которое составляется по определенной схеме и раскрывает сущность решения. Он предназначен для оперативного ознакомления широкого круга специалистов с сутью изобретения.

2. Рассмотрение заявки в Патентном ведомстве.

До установления даты подачи заявки осуществляется ее предварительное рассмотрение, в процессе которого обнаруживается, не содержит ли заявка материалов, которые могут быть отнесены к государственной тайне. Если заявка отвечает требованиям закона, «Учреждение» принимает решение об установлении даты подачи заявки. Сообщение об этом «Учреждение» присылает заявителю лишь после получения документа об уплате сбора за подачу заявки. Лишь при условии соблюдения указанных требований заявка подвергается экспертизе, которую осуществляет ГП «Украинский институт промышленной собственности». Заявитель лично или через своего представителя (патентного поверенного) по собственной инициативе или по приглашению «Учреждения» может принимать участие в рассмотрении вопросов, которые возникли во время проведения предварительной экспертизы. После поступления в «Учреждение» документа об уплате сбора за подачу заявки, она подвергается формальной экспертизе (экспертиза по формальным признакам). Цель этой экспертизы - выявить два важных фактора:

1) принадлежит ли заявленное предложение к объектам промышленной собственности;

2) соответствуют ли предоставленные заявочные материалы требованиям закона.

Формальная экспертиза должна быть проведена на протяжении шести месяцев от установленной даты подачи заявки. Такая отсрочка установлена в интересах заявителей, которые пользуются правом в течение этого срока вносить в заявку исправления и уточнения, не меняя существа решения. По результатам формальной экспертизы «Учреждение» должно сообщить заявителю о завершении формальной экспертизы или о требовании относительно внесения необходимых изменений в материалы заявки. На основании результатов формальной экспертизы может быть принято одно из следующих решений.

1. Если по результатам формальной экспертизы окажется, что заявленное предложение не принадлежит к объектам промышленной собственности или оно касается тех объектов, которые не могут быть признаны промышленной собственностью, то «Учреждение» сообщает заявителю об отказе в выдаче патента. Указанный отказ оформляется специальным решением «Учреждения».

2. В случае выявления в заявочных материалах других отклонений от требований закона об этом сообщается заявителю, которому «Учреждение» устанавливает конкретный срок для внесения изменений и уточнений к заявочным материалам. Если на протяжении определенного срока указанные изменения и уточнения и другие несоответствия не будут устранены, «Учреждение» сообщает заявителю об отказе в выдаче патента. Тем не менее, заявитель может хлопотать о продлении срока для устранения выявленных недостатков заявки.

3. Если по результатам формальной экспертизы заявка отвечает установленным требованиям и документ об уплате сбора за подачу заявки также имеется в наличии, «Учреждение» сообщает заявителю о завершении формальной экспертизы. Это означает, что заявку на изобретение принимают в дальнейшее рассмотрение и следующим этапом рассмотрения заявки может стать проведение квалификационной экспертизы (экспертизы по сути). Тем не менее, Закон предоставляет заявителю право просить выдать ему декларационный патент на изобретение. При соответствии заявки требованиям Закона и наличия документа об уплате сбора за подачу заявки, «Учреждение» проводит экспертизу на локальную новизну. **Декларационный патент** на изобретение — это разновидность патента, который выдается по результатам формальной экспертизы и экспертизы на локальную новизну. Экспертиза на локальную новизну - это составная часть квалификационной экспертизы. Локальной новизной признается такая, которая устанавливается по выданным в Украине патентам на изобретения и предоставленным в «Учреждение» заявками на выдачу патентов. Следующим этапом в рассмотрении заявок на объекты промышленной собственности является публикация в официальном бюллетене «Учреждения» сведений о заявке. Содержание указанных сведений определяется «Учреждением», и они публикуются через 18 месяцев с даты подачи заявки на объект промышленной собственности. После публикации указанных сведений любое лицо имеет право в установленном порядке ознакомиться с материалами заявки. Сведения о заявке на выдачу декларационного патента на изобретение или полезную модель не публикуются. Квалификационная экспертиза (экспертиза по сути) заявки на выдачу патента Украины проводится лишь относительно изобретений.

Цель экспертизы - соответствие заявленного предложения условиям патентоспособности, т.е. на новизну, изобретательский уровень и промышленную пригодность. Ходатайствовать о проведении квалификационной экспертизы может сам заявитель, который обязан подать это ходатайство не позднее трех лет с даты подачи заявки. Если на протяжении указанного срока такого ходатайства не поступит, заявка считается отозванной. Ходатайство о проведении квалификационной экспертизы может, кроме заявителя, подать любое другое лицо. Возможность провести экспертизу по сути не сразу после формальной, а через некоторое время (по законодательству Украины – максимум через три года) – так называемая «отсроченная экспертиза» - дается заявителю для того, чтобы установить техническую и коммерческую ценность изобретения. Если изобретение не оправдывает надежд, ходатайство о проведении экспертизы по сути не подается, заявка не рассматривается и патентное ведомство извещается об излишней работе - экспертизы заявок, которые в дальнейшем будут отозваны, и выдачи патентов, от которых заявитель откажется в ближайшее время. На основании результатов квалификационной экспертизы «Учреждение» должно сообщить заявителю о возможном решении относительно выдачи патента, об отказе в выдаче патента или требования о необходимости предоставления дополнительных материалов, без которых проведение экспертизы невозможно. На основании положительных результатов квалификационной экспертизы «Учреждение» принимает решение о выдаче патента на изобретение.

3. Выдача патента.

Заключительная стадия оформления изобретательских прав состоит в выдаче патента. Патентное ведомство Украины публикует в своем официальном бюллетене сведения о выдаче патента, включающие имя (наименование) патентообладателя, название разработки, её формулу или совокупность существенных признаков. Одновременно с публикацией сведений о выдаче патента Патентное ведомство осуществляет государственную регистрацию права на изобретение. Государственная регистрация патентов возможна лишь при одном условии - уплаты установленного сбора за их выдачу. На основании государственной регистрации патентов Украины на объекты промышленной собственности «Учреждение» в своем официальном бюллетене публикует сведения о выдаче патентов. На протяжении трех месяцев от даты публикации сведений о выдаче патентов «Учреждение» публикует описание к патенту, которое содержит формулу, описание изобретения, а также чертежи, если на них есть ссылки в описании. Наконец, заявителю выдается сам патент. Выдачу патента осуществляет «Учреждение» в месячный срок после государственной регистрации права на изобретение. Патент выдают лицу, которое имеет право на его получение. Если право на получение одного и того же патента имеют несколько лиц, им выдают один патент. **Срок действия патента на изобретение составляет 20 лет от даты подачи заявки или от даты приоритета и может быть продлен по ходатайству владельца патента, но не более чем на 5 лет. Срок действия декларационного патента на изобретение – 6 лет.**

30. Что является объектом изобретения? Что является объектом полезной модели? Что является объектом промышленного образца?

Объектом изобретения может быть:

- продукт (устройство, вещество, штамм микроорганизма, культура клеток растения, животного и т.п.);

- процесс (способ);

- новое применение ранее известного продукта или процесса.

Объектом полезной модели может быть конструктивное исполнение устройства, которое должно иметь явно выраженные пространственные формы, т.е. характеризоваться не только наличием элементов и связей между ними, но и формой исполнения этих элементов.

Объектом промышленного образца может быть любая форма, рисунок либо окраска, или их комбинация, которые определяют внешний вид изделия и предназначены для удовлетворения эстетических и эргономических потребностей. Промышленные образцы бывают плоские (рисунки), объемные (модели) или комбинированные. К последней категории относятся упаковки, этикетки, посуда, одежда, внешний вид какого-либо оборудования и т.д.

31. Каковы критерии охраноспособности для изобретения?

Правовая охрана изобретению оказывается, если оно не противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали и соответствует условиям патентоспособности.

Не могут получить правовую охрану как изобретения в Украине:

- открытия, научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- планы, условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения умственных операций;
- программное обеспечение;
- сорта растений и породы животных;
- биологические в своей основе процессы воспроизводства растений и животных, которые не относятся к небиологическим и

микробиологическим процессам;

- топографии интегральных микросхем;
- результаты художественного конструирования.

Изобретение отвечает условиям патентоспособности, если оно:

- 1) является новым;
- 2) имеет изобретательский уровень;
- 3) пригодно для промышленного применения.

32. Каковы критерии охраноспособности для полезных моделей и промышленных образцов?

для полезных моделей

Получить правовую охрану не могут:

- объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленные, гидротехнические и др. стационарные устройства;
- печатная продукция;
- объекты нестойкой формы с жидких, газоподобных, сыпучих или подобных им вещей и т.д.

Полезная модель отвечает условиям патентоспособности, если она:

- 1) является новой (т.е. не является частью существующего уровня техники);
- 2) является промышленно применимой.

У полезной модели нет изобретательского уровня. Это означает, что полезной моделью может быть признано любой новый объект (новое устройство, новый способ или новое применение ранее известного устройства или способа). При этом в целом такое новое техническое решение объекта может быть вполне очевидным для специалиста в этой области знаний. При этом самое главное, чтобы это новое решение ранее не было нигде описано и не применено практически.

На полезную модель выдается декларационный патент.

При подаче заявки на получение патента на полезную модель сам заявитель утверждает (декларирует) ее соответствие условиям патентоспособности.

При рассмотрении заявки на получение патента не проводится квалификационная экспертиза. Решение о выдаче патента принимается на основании результатов формальной экспертизы.

Срок действия патента на полезную модель составляет 10 лет и может быть продлен по ходатайству владельца патента, но не более чем на 5 лет.

для промышленных образцов

Промышленный образец должен соответствовать установленным Законом №3688 условиям патентоспособности; быть новым, то-есть до момента подачи заявки в Учреждение совокупность его существенных признаков не должна быть общедоступной в мире. Таким образом, к промышленным образцам, как и к изобретениям, предъявляются требования мировой новизны, но решения, связанные исключительно с техническими функциями изделия, промышленными образцами не признаются. Не могут получить правовую охрану объекты архитектуры, кроме малых архитектурных форм; стационарные промышленные сооружения; решения, относящиеся к книжной и другой печатной продукции (содержание текстовой части печатной продукции); относящиеся к объектам неустойчивой формы – текучие, газообразные, сыпучие, а также подобные им вещества. Правовая охрана не предоставляется промышленным образцам, которые противоречат общественным интересам, общественному порядку, принципам гуманности и морали.

33. В чем состоит процедура правовой охраны объектов промышленной собственности?

Назначение патента на промышленный образец – обеспечить защиту прав законных владельцев дизайнерского решения от его несанкционированного использования. Патент устанавливает приоритет, авторство и исключительное право на использование промышленного образца. Правовая охрана промышленного образца осуществляется с даты публикации Госдепартаментом сведений о выдаче патента, которая соответствует дате внесения сведений об этом в Госреестр патентов Украины на промышленные образцы. В патенте, выдаваемом владельцу, кроме изображения промышленного образца указывается его название, имя или наименование владельца патента, автора промышленного образца, данные относительно приоритета и т.д.

34. Каковы сроки правовой охраны объектов промышленной собственности?

Срок действия патента составляет 10 лет от даты подачи заявки и может быть продлен, но не более, чем на 5 лет. Срок продления действия патента на промышленный образец можно применить один раз.

35. На каких основаниях действие охранного документа на объект промышленной собственности может досрочно прекращаться целиком или частично?

1. Охранный документ признается недействительным полностью или частично на основании решения апелляционного совета или решения суда.
2. Действие охранного документа прекращается досрочно:
 - 1) на основании заявления, поданного патентообладателем в уполномоченный орган, с даты публикации в бюллетене сведений о досрочном прекращении действия охранного документа. В случае, если охранный документ выдан на группу объектов промышленной собственности, а заявление патентообладателя подано в отношении только части этой группы объектов, действие охранного документа прекращается только в отношении указанных в заявлении объектов промышленной собственности;
 - 2) при неоплате в установленный срок поддержания охранного документа в силе с даты истечения установленного срока оплаты.
3. Экспертная организация публикует в бюллетене сведения об охранных документах, признанных недействительными полностью или частично, а также действие которых досрочно прекращено.

36. В чем состоит правовая охрана рационализаторского предложения?



Для оформления прав на рационализаторское предложение автор подает заявку на рационализацию тому предприятию, деятельности которого отвечает предложение. Заявление регистрируется в журнале регистрации заявлений на рационализацию по форме, утвержденной Государственным комитетом статистики Украины. На предприятии предложение поддается своеобразной экспертизе по сути. Если предложение признается рационализаторским, то оно принимается для использования. После окончания месяца после принятия положительного решения автору выдается охранный документ – свидетельство установленной формы. Свидетельство подписывается руководителем предприятия и заверяется печатью. Это свидетельство закрепляет за автором неимущественные и имущественные права. К последним относится право на вознаграждение.

37. Какие объекты интеллектуальной собственности охраняются авторским правом, а какие - смежными правами?


Авторские права и смежные права охраняются законом Украины "Об авторском праве и смежных правах". Этот закон охраняет личные (неимущественные) и имущественные права авторов и их правопреемников, связанные с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), а также прав исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания (смежные права).

Авторское право охраняет произведения науки, литературы и искусства, под которыми понимаются результаты творческой деятельности человека. Эти результаты охраняются авторским правом, если имеют оригинальный характер и выражены в какой-либо объективной форме, доступной другим лицам. Если произведение состоит из нескольких оригинальных частей, то каждая из них охраняется авторским правом, причем сама по себе. Содержание произведения (сюжет, идея произведения, факты и т.п.) охраняются лишь через оригинальную форму. Авторское право охраняет произведение независимо от его достоинств. Закон содержит примерный перечень произведений, охраняемых авторским правом. Это литературные (включая

компьютерные программы) и драматические произведения, кино-, теле- и видеофильмы, живопись, скульптура, графика, фотографии, произведения архитектуры и т.п. К объектам авторского права относятся также производные произведения (переводы, обработки, инсценировки) и сборники произведений и материалов (энциклопедии, базы данных).

Смежные права - это права, которые принадлежат исполнителям, производителям фонограмм и организациям эфирного вещания соответственно в отношении их исполнений, фонограмм и теле-радиопередач. Оформление смежных прав не требует выполнения каких-либо формальностей. Производители фонограмм и исполнители для оповещения о своих правах могут на всех экземплярах фонограмм или на их упаковках проставлять **знак охраны смежных прав**, состоящий из значка  (латинской буквы P в круге, имени (наименования) владельца смежных прав и года первой публикации фонограммы, например,  Aprelevka Sound production, 1995).

38. Является ли обязательной процедура оформления прав на объекты авторского права?

В отличие от промышленной собственности, где авторы получают охранные документы в форме патентов или свидетельств, и где существуют строгие процедуры для этого, **оформление прав на объекты авторского права и смежных прав не столь формализовано**. Возникновение и осуществление авторских прав не требует выполнения каких-либо формальностей. Одна из форм охраны состоит в том, что собственник авторского права для оповещения о своих правах может использовать **знак охраны авторского права**, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из значка  (латинской буквы C в круге), имени (наименования) владельца авторского права и года первого опубликования произведения.

39. Каков срок охраны нематериальных прав на объекты авторского права? Каков срок охраны имущественных прав на объекты авторского права?

Охрана имущественных прав авторов на Украине действует на протяжении **всей жизни автора и 70 лет после его смерти**. Действие срока охраны исчисляется с 01 января года, следующего за тем годом, в котором имели место юридические факты. **Бессрочно охраняются законом право авторства, право на имя и право противодействовать искажению или другому изменению произведения или любому другому посягательству на произведение, которое может нанести ущерб чести и репутации автора**. Личные нематериальные права автора охраняются бессрочно. **Имущественные права исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания охраняются на протяжении 50 лет**. Срок охраны исчисляется с 01 января года, следующего за тем годом, в котором имели место юридические факты (первое исполнение, первая публикация, первая передача).

40. Какова взаимосвязь между правами автора, исполнителя, производителя фонограмм, организации вещания? Каков срок правовой охраны объектов смежных прав?

Авторские права и смежные права охраняются законом Украины "Об авторском праве и смежных правах". Этот закон охраняет **личные (нематериальные) и имущественные права авторов и их правопреемников, связанные с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), а также прав исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания (смежные права)**.

Срок действия охраны смежных прав составляет, по меньшей мере, 20 лет, начиная с конца года, в котором:

- состоялось исполнение, что касается исполнений, не вошедших в фонограммы;
- была осуществлена фиксация (запись) в случае фонограмм и исполнений, вошедших в фонограммы;
- состоялась вещательная передача.

41. Имеет ли силу патент Украины на территории других стран? В чем состоит процедура обретения прав гражданами Украины на объекты промышленной собственности за границей?

Законодательство Украины, как и любой страны, регулирует отношения в сфере промышленной собственности только своей страны. **Поэтому патент, полученный в Украине, имеет силу только на территории Украины. Если заявитель хочет получить правовую охрану в других странах, он должен получить ее в каждой из этих стран**. Для того, чтобы облегчить получение правовой охраны объектов промышленной собственности своим гражданам и юридическим лицам в зарубежных странах, **в 1883 году одиннадцать стран подписали Парижскую конвенцию об охране промышленной собственности**. Сегодня участниками этой конвенции являются свыше 130 стран. Конвенция устанавливает положения, которые относятся к изобретениям, товарным знакам, промышленным образцам, фирменным наименованиям, наименованиям мест происхождения и указателям происхождения, а также к недобросовестной конкуренции. **Любой гражданин Украины имеет право запатентовать изобретение, полезную модель, промышленный образец в зарубежных государствах. До подачи заявки на получение охранного документа за границей заявитель обязан подать заявку в Укрпатент и информировать его о своем намерении осуществить такое патентование. Если на протяжении трех месяцев с даты подачи заявки не поступит запрет на патентование, то заявка может быть представлена в соответствующий орган зарубежного государства**. При этом, если патентование изобретения осуществляется в соответствии с процедурой Договора о патентной кооперации (РСТ), то международная заявка подается в Укрпатент. Патентование за границей осуществляется, как правило, через посредника - патентного поверенного Украины.

42. Какие существуют категории споров относительно нарушения прав интеллектуальной собственности, их характеристика.

Споры относительно интеллектуальной собственности делятся на **две группы**. К **первой** относятся споры **о признании результата интеллектуальной деятельности объектом интеллектуальной собственности**. Относительно объектов промышленной собственности это споры:

- связанные с отказом в выдаче патента;
- по возражениям третьих лиц против выдачи патента;
- о признании патента недействительным.

Ко **второй** группе относятся споры, которые касаются **нарушения прав**:

- о запрете действий, которые нарушают права на патент;
- о возмещении ущерба, причиненного нарушителем патентных прав;
- о признании действий, которые не нарушают права на патент;
- о последующем использовании изобретений, связанных с заключением или использованием лицензионных соглашений; о предоставлении принудительной лицензии;
- о выплате вознаграждения автору работодателем;
- о компенсации за использование изобретения государством и т.п..

Споры первой группы решаются в административном или в административно-судебном порядке. Обычно они рассматриваются в специальных органах Государственного департамента интеллектуальной собственности (на Украине это Апелляционная палата). Решение этого органа могут быть обжалованы в судебном порядке.

Споры второй группы рассматриваются только в судебном порядке.

43. В чем состоит административный порядок защиты прав интеллектуальной собственности?

Административный порядок состоит в рассмотрении и решении спора органом государственного управления. Процедура рассмотрения намного проще, чем в гражданском судопроизводстве. Правовой основой является Кодекс Украины об административных правонарушениях, а также законы Украины: "О защите от недобросовестной конкуренции", "Об авторском праве и смежных правах", "Об охране прав на изобретения и полезные модели", "Об охране прав на промышленные образцы", "Об охране прав на знаки для товаров и услуг", "Об охране прав на сорта растений" и т.п.

В области авторского права и смежных прав административный порядок защиты прав предусмотрен только за публичный показ, нарушение условий публичной демонстрации и тиражирование кино- и видеофильмов без прокатного свидетельства. Относительно объектов промышленной собственности порядок защиты прав предусматривает наложение штрафов за неправомерное использование фирменных наименований, знаков для товаров и услуг и т.п.. Средством защиты в этом случае является жалоба, которую в установленном административным законодательством порядке подают в **Административную комиссию при исполкомах разных уровней (объекты авторских и смежных прав), а также в районные или городские суды (объекты промышленной собственности)**. Осуществление действий, обусловленных законодательством Украины как недобросовестная конкуренция, приводит к наложению Антимонопольным комитетом Украины штрафов, а также административной и гражданско-правовой ответственности.

Административная ответственность за нарушение прав состоит в наложении на нарушителей штрафа с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья либо без нее.

44. В чем состоят гражданско-правовые средства защиты прав интеллектуальной собственности?

Споры, связанные с нарушением прав интеллектуальной собственности, подведомственны судам общей юрисдикции и высшему хозяйственному суду. Если хотя бы одной из сторон в споре является физическое лицо, то указанный спор подведомственен суду общей юрисдикции.

В случае нарушения прав потерпевший подает иск – заявление, обращенное к суду, о совершении правосудия с целью защиты личных или имущественных прав. В исковом заявлении указывается форма защиты (запрет делать какое-нибудь действие, возмещение убытков и т.п.), размер нанесенного ущерба, приводятся доказательства обоснованности требований.

Собственник прав на ОИС имеет право требовать от нарушителя:

- признания прав собственника;
- восстановления положения, которое существовало до нарушения прав;
- прекращения действий, которые нарушают право или создают угрозу его нарушению;
- возмещения убытков, включая утраченную выгоду и т.п..

Если в результате незаконного использования ОИС нарушитель получил доход, пострадавший имеет право требовать возмещения утраченной выгоды в размере не меньшем, чем сумма такого дохода.

Если одновременно с нарушением имущественных прав затронуты личные неимущественные права автора, то он может потребовать материальную компенсацию за нанесение ему морального ущерба, размер которого определяется судом. Нарушением прав авторства признается присвоение результатов чужой творческой работы и попытка выдать эти результаты за собственную разработку.

45. В каких случаях предусмотрена уголовная ответственность за нарушение прав интеллектуальной собственности?

Наряду с нормами гражданско-правовой защиты прав на ОИС, действующим законодательством предусмотрена также уголовная ответственность. Так, незаконный выпуск под своим именем или присвоение авторства на чужое произведение науки, литературы или искусства, а также незаконное воспроизведение или распространение такого произведения, присвоение авторства на чужие объекты промышленной собственности или разглашение без согласия автора содержания изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации о них, признается уголовным преступлением. **Уголовная ответственность наступает только в том случае, если сумма материального ущерба в 100 и более раз превышает необлагаемый минимум доходов граждан.** В качестве наказания предусмотрено применение к нарушителю штрафа в размере от 100 до 400 необлагаемых минимумов или исправительные работы сроком до двух лет. Если нарушение прав нанесло ущерб в особо крупном размере (1000 и более необлагаемых минимумов) или повторно, предусмотрен штраф от 200 до 800 необлагаемых минимумов, исправительные работы сроком до двух лет, или лишение свободы на тот же срок. Законодательство Украины предусматривает также уголовно-правовые санкции за незаконное посягательство на коммерческую тайну. Уголовным преступлением является незаконный сбор с целью использования сведений, которые представляют коммерческую тайну (промышленный шпионаж), если это наносит значительный материальный ущерб субъекту предпринимательской деятельности. В качестве наказания предусмотрен штраф в размере от 300 до 500 минимальных размеров заработной платы или лишение свободы на срок до трех лет.

46. Защита прав интеллектуальной собственности в рамках соглашения TRIPS.

Соглашение TRIPS является одним из важнейших соглашений Всемирной торговой организации (ВТО). Необходимым условием для вступления Украины к ВТО является обязательное соблюдение соглашения TRIPS. **В соответствии с требованиями части III Соглашения TRIPS "Защита прав интеллектуальной собственности", страны-участницы обязуются обеспечить на своей территории действие таких процедур, которые позволяют осуществлять мероприятия, предотвращающие и не допускающие нарушения законодательства в сфере охраны интеллектуальной собственности.**

Статья 41 Соглашения TRIPS отмечает, что законодательство каждой страны должно иметь нормы, которые разрешали бы прибегать к эффективным действиям, направленным против любого нарушения прав интеллектуальной собственности, включая оперативные меры по предотвращению нарушений и правовые санкции на случай дальнейших нарушений. Соглашение TRIPS предусматривает защиту прав интеллектуальной собственности с помощью административных процедур, гражданско-правовые способы защиты прав, а также уголовные процедуры и штрафы, которые могут быть применены к нарушителям прав.

47. Что такое товар? Каковы основные свойства товара?

Товар - это продукт труда, изготовленный для продажи. Этот продукт становится товаром, если на него определена цена. Согласно Закону Украины "Об оценке имущества, имущественных прав и профессиональной оценочной деятельности в Украине" могут оцениваться "... нематериальные активы, в том числе объекты права интеллектуальной собственности ...". Таким образом, имущественные права на объекты интеллектуальной собственности имеют признаки товара, так как они являются продуктом труда и могут иметь цену

К основным свойствам любого рыночного товара относятся:

- А) **полезность**, которая понимается как способность удовлетворять некоторую потребность;
- Б) **редкость** - свойство, противоположное общедоступности;
- В) **универсальности** - пригодность к обмену на любые другие рыночные товары.

Важнейшим является свойство редкости, которое превращает полезность продукта в коммерческую ценность, а сам продукт - в товар.

Наличие первых двух свойств, конечно, почти автоматически обеспечивает третье. **С третьим свойством товара - универсальностью - тесно связана его оборотоспособность, что предполагает отчуждение прав интеллектуальной собственности как от индивидуума, так и от предприятия. В этом случае права на ОИС могут оборачиваться как товар.**

48. Какие объекты права интеллектуальной собственности являются оборотоспособными, а какие нет?

Под оборотоспособностью понимают возможность свободно распоряжаться объектами гражданских прав путем их передачи другим лицам.

К оборотоспособным ОИС относятся лишь те, которые обладают свойствами:

- исключительности, понимаемой как отрицание общедоступности;
 - отчуждаемости, понимаемой как возможность передачи от одного лица к другому на основе лицензионных, авторских или иных договоров;
 - универсальности, понимаемой как способность обмениваться на любые рыночные товары (наличие рыночной стоимости).
- К необоротоспособным принадлежат объекты, по прямому указанию закона изъятые из оборота (оружие массового поражения, ядерный плутоний и т. п.). Ограниченно оборотоспособными являются объекты, которые могут принадлежать лишь отдельным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (охотничье оружие, валютные ценности, земля и другие природные ресурсы).

49. Каковы отличительные признаки нематериальных активов?

Отличительными признаками нематериальных активов являются:

- отсутствие материальной основы**, причем обладание таким ценным качеством, как способность давать доход собственнику, исходя из долгосрочных прав и преимуществ, которые они приносят ему так долго, насколько это возможно;
- отсутствие намерения продажи** нематериальных активов в нормальных условиях деятельности предприятия;
- продолжительность эксплуатации**, что позволяет учитывать их в составе долгосрочных инвестиций как оборотные активы и через избранный вариант учетной политики устанавливать более разумный срок погашения их первоначальной стоимости при общей неопределенности сроков функционирования (гудвил, товарные знаки и т.п.);
- отсутствие отходов**;
- многоцелевой характер эксплуатации**, что позволяет использовать объект на разных участках деятельности предприятия;
- повышенный уровень риска** в стремлении получить доход от применения подобных активов.

50. Почему существуют отличия между юридическим и экономическим сроками службы объекта права интеллектуальной собственности?

51. Какие Вы знаете основные способы коммерциализации прав на объекты интеллектуальной собственности?

Основными способами коммерциализации объектов права интеллектуальной собственности являются:

- Использование объектов права интеллектуальной собственности в собственном производстве;
- Внесение прав на объекты права интеллектуальной собственности в уставной капитал предприятия;
- Передача (продажа) прав на объекты права интеллектуальной собственности.

52. Какие Вы знаете виды лицензионных договоров?

Существует два вида лицензионного договора: исключительная лицензия (предоставление права на исключительной основе) и простая, неисключительная (предоставление права на неисключительной основе).

53. Какие Вы знаете виды лицензионных платежей?

Различают три основных вида лицензионных платежей: **роялти**, **паушальный**, **комбинированный**.

Роялти - это вид платежей, который лицензиат выплачивает лицензиару на протяжении всего срока действия соглашения равными долями. **Паушальный платеж предусматривает выплату вознаграждения до даты начала массового выпуска продукции, зафиксированной в соглашении. К паушальной форме оплаты прибегают обычно в случаях, если в стране лицензиата шаткое положение или нет ясности в вопросе патентования изобретения, которое составляет основу лицензии.** **Комбинированный** платеж предусматривает выплату лицензиару части вознаграждения еще до начала производства и сбыта продукции, а остальная часть вознаграждения выплачивается в форме роялти после постановки продукции на производство.

54. Что собой представляет торговля лицензиями?

При торговле правами на ОИС под лицензией понимается разрешение, в соответствии с которым одно лицо - **собственник исключительных прав на ОИС** - **лицензиар** предоставляет другому заинтересованному лицу - **лицензиату** исключительное или неисключительное право на использование этого объекта.

Форма торгового соглашения на продажу лицензии должна обеспечивать монопольное право использования ОИС только для участников такого соглашения и не допускать использования этого права конкурентами. **Продажа лицензий преследует следующие цели:**

- получение гарантированной прибыли без вложения капитала и создание собственного производства или освоение рынка;
- завоевание рынка;
- сокращение сроков освоения новых технологий;
- приобретение партнеров для совместной деятельности;
- компенсации затрат на создание ОИС.

Продажа лицензии позволяет **лицензиару** решать свои проблемы при:

- внезапном ухудшении конъюнктуры рынка;
- возникновении осложнений при экспорте товаров в связи с протекционистской политикой правительства страны-покупателя;
- значительном превышении спроса над объемом собственного производства продукции, а также в других случаях.

Приобретение лицензии позволяет лицензиату:

- освоить производство продукции, которая пользуется спросом, при значительной экономии материальных и трудовых ресурсов;
- снизить себестоимость выпускаемой продукции;
- повысить производительность труда и конкурентоспособность товаров на внешнем рынке;
- получить преимущества перед конкурентами и т.п..

Важно учесть также временной фактор. Если стоимость лицензии и стоимость аналогичной разработки собственными силами одинаковы, то выгодней купить лицензию, поскольку значительно сократится время до начала выпуска продукции.

55. Какие права предоставляет неисключительная (простая) лицензия?

Неисключительная (простая) лицензия предоставляет лицензиату право использовать лицензию на территории и в течение времени, оговоренных в лицензионном договоре. При этом лицензиар оставляет за собой право использовать переданный объект в собственном производстве, а также предоставлять лицензии другим лицензиатам.

56. Какие права предоставляет исключительная лицензия?

Исключительная лицензия предоставляет лицензиату монопольное право использовать предмет лицензии на согласованных условиях (сроках, территории). При этом лицензиат имеет право предоставлять лицензии на использование предмета лицензии третьим лицам без ограничения права лицензиара по первоначальному соглашению.

57. Какие права предоставляет полная лицензия?

Полная лицензия предоставляет лицензиату наиболее широкий объем прав. По лицензионному договору лицензиату предоставляются все права на использование объекта интеллектуальной собственности, который является предметом лицензии, без ограничения территории и на весь срок действия охранного документа. **Следует иметь в виду, что при продаже полной лицензии собственником охранного документа все же остается лицензиар.**

58. Каков порядок заключения лицензионных договоров?

Согласно общему правилу, заключение лицензионного договора должно происходить письменной форме. Существует два исключения из этого правила:

- порядок заключения лицензионного договора в устной форме регламентирует предоставление права использования произведения в периодическом печатном издании ;
- лицензионный договор о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных может заключаться в форме оборотной лицензии . Согласно данному порядку заключения лицензионного договора, условия такого договора должны быть изложены на приобретаемом экземпляре программы или базы данных или на упаковке приобретаемого экземпляра;

В тексте договора указываются его условия :

- данные лицензиара и лицензиата;
 - предмет (объект) договора и способы его использования;
- Необходимо во избежание возможных споров четко указать объект интеллектуальной собственности, номер и дату выдачи документа, удостоверяющего исключительное право (патента), прописать все предполагаемые способы его применения.
- вид лицензионного договора;
 - срок действия лицензионного договора;
 - территория использования передаваемых прав;
 - условия, порядок выплаты и размер вознаграждения лицензиара или безвозмездность сделки;
 - условия, сроки и порядок отчета лицензиата об использовании интеллектуальной собственности;
 - иные условия договора (например, право на выдачу сублицензий).

Несоблюдение этих правил и условий при заключении лицензионного договора может привести к признанию договора недействительным.

59. . Основные права лицензиара. Основные права лицензиата

Из числа **прав лицензиара** наиболее весомо право непосредственно или через представителя проверять правильность учета выпуска продукции по лицензии и выручки от ее продажи, а также права беспрекословного разрыва договора при нарушении срока платежа в сочетании с полным запретом дальнейшего выпуска продукции и компенсации убытков. Важным для лицензиара является право сохранять собственное производство продукции, на которую продана лицензия. Наиболее существенными для **лицензиата** является право на техническую помощь лицензиара в освоении производства (а иногда и сбыта) продукции по лицензии; право на усовершенствование продукции по лицензии и технологии ее производства; право продавать на территории действия лицензионного договора сублицензии третьим лицам. Важным является получение покупателем права на дифференцированные ставки роялти. Особую роль играет взаимное обязательство сторон согласовывать споры по взаимному согласию и согласованный выбор юрисдикции для преодоления разногласий.

60. Основные обязанности лицензиара. Основные обязанности лицензиата

Лицензиар всегда обязан гарантировать лицензиату:

- принадлежность себе и только себе имущественных прав собственности на объекты договора и их защиту за свой счет от посягательства третьих лиц;
- передачу лицензиату такой юридической и/или технической документации, которая необходима и достаточна для освоения производства продукции по лицензии, ликвидацию дефектов в документации, если они имеются;
- реализацию ОПС с достижением определенных технико-экономических показателей.

Лицензиар в большинстве случаев обязан:

- поддерживать патенты или другие охранные документы за свой счет;
- предоставлять практическую помощь лицензиату в освоении производства продукции по лицензии, а при необходимости - и в до- и/или послепродажном обслуживании;
- извещать лицензиата о всех усовершенствованиях продукции по лицензии и/или технологии ее производства.

Лицензиар может быть иногда обязан:

- при предоставлении второй, третьей и т.д. неисключительной лицензии сообщать лицензиату сведения о них, и если любым следующим договором будут предусмотрены более выгодные условия лицензирования, "автоматически" распространять их на предшествующие договоры;
- платить лицензиату договорные штрафы за снабжение некачественными комплектующими изделиями, сырьем и/или технологическим оборудованием.

Лицензиат всегда обязан:

- признавать лицензиара собственником исходных имущественных прав на объект лицензионного договора;
- придерживаться технических условий и технологических рекомендаций лицензиара относительно реализации ОПС;
- коммерчески реализовывать приобретенные имущественные права под угрозой досрочного (и, конечно, беспрекословного) разрыва лицензионного договора;
- вести бухгалтерские дела так, чтобы операции с продукцией по лицензии были выделены и доступны для аудиторских проверок объемов ее производства и выручки от ее продажи;
- обеспечивать доступ лицензиара к указанным данным;
- сохранять в тайне предоставленную технологию даже после завершения срока действия договора.

Лицензиат, как правило, обязан:

- своевременно платить лицензиару обусловленные договором платежи и, если это предусмотрено, пени за просрочку платежей;
- оказывать содействие лицензиару в выявлении и судебном преследовании нарушителей имущественных прав;
- в обусловленный срок реагировать на каждое сообщение лицензиара об усовершенствовании продукции по лицензии и/или технологии ее производства;
- немедленно извещать лицензиара о всех усовершенствованиях продукции по лицензии и/или технологии ее производства, которые сделаны специалистами лицензиата.

Лицензиат может быть обязан:

- вырабатывать продукцию по лицензии только на тех предприятиях, которые он имел в момент заключения договора;
- покупать у лицензиара комплектующие изделия, сырье (полуфабрикаты), технологическое оборудование или услуги по пуско-наладочным работам и техническому обслуживанию;
- согласовывать с лицензиаром такие приобретения у третьих лиц, и после завершения срока действия договора возратить лицензиару всю техническую документацию.

61. Каков порядок передачи прав по авторским договорам?

По лицензионным договорам, как правило, передаются права на объекты промышленной собственности. Если автор передает другому лицу свои **имущественные права** на использование объекта авторского права, то заключается **авторский договор**. Различают такие **виды авторских договоров**:

- договор об издании и переиздании произведений в оригинале (издательский договор);
- договор о публичном исполнении неопубликованных произведений (постановочный договор);
- договор об использовании неопубликованного произведения в кинофильме, на радио или в телевизионной передаче;
- договор о создании произведения изобразительного искусства с целью публичного показа;
- договор об использовании в промышленности неопубликованного произведения декоративно-прикладного искусства;
- другие договоры о передаче произведений литературы, науки и искусства для использования любым другим способом.

Содержание авторского договора должно отвечать общим положениям гражданского права относительно содержания договора. Но в отличие от обычного хозяйственного договора, здесь должны быть тщательно прописаны существенные условия авторского договора, способы использования произведения, срок действия договора и использования произведения, размер и порядок выплаты вознаграждения. Особое внимание следует уделить пунктам относительно передачи имущественных прав.

62. Какое содержание имеет лицензионный договор?

Будучи обладателем изобретенного продукта, полезной модели, промышленного образца или **товарного знака**, лицензиар строго регламентирует права лицензиата по применению объекта промышленной собственности, являющийся объектом лицензионного соглашения. Это подробно отмечают во всех лицензионных договорах. Содержание лицензионного договора сводится к ограничительным условиям применения исключительных прав лицензиару и установлению размера платы за такое использование. Права, которые могут передаваться от лицензиара к лицензиату:

Полная лицензия. По такой лицензии лицензиар передает не только права на пользование объектом промышленной собственности, а также лишается этого права сам. На практике, полная лицензия встречается достаточно редко. По сути это переуступок патента, отличие - патент переуступается на весь оставшийся срок действия, а время действия лицензионного соглашения может быть меньше этого срока. К ней разумно прибегнуть когда лицензиар не видит возможности самому использовать изобретенный товар, а рынок сбыта новинки и круг потенциальных покупателей очень ограничен.

Исключительная лицензия. При такой лицензии лицензиар, передавая лицензиату право на пользование изобретением, одновременно оставляет такое же право и за собой. Лицензиату передается право на пользование объектом промышленной собственности в пределах, которые оговорены в договоре, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, которая не передается лицензиату. Так как при исключительной лицензии к лицензиату переходит исключительное право, то лицензиар лишается права на продажу лицензии на данный объект промышленной собственности третьим лицам.

Простая (неисключительная) лицензия. Наименьший объем прав передается по простой (или неисключительной) лицензии. В этом случае лицензиар, предоставляющий лицензиату право на использование объектом промышленной собственности, сохраняет за собой все права, которые подтверждены патентом, также и на предоставление лицензий другим лицам, которые называются сублицензии. Необходимо отметить необходимость осторожного подхода к продаже сублицензий. В таком случае следует достигать соглашения о разделе рынков сбыта, обговорить все возможные предельные размеры производства и т.п. Другими словами, не допустить конкуренции сублицензиатов друг с другом, так как она явно не в интересах лицензиара.

Открытая и принудительная лицензия. Патентообладатель может дать заявление в Патентное ведомство о предоставлении абсолютно любому лицу права на пользование объектом промышленной собственности (открытая лицензия). В таком случае пошлина за поддержание патента в силе уменьшается на 50%, а любое лицо, которое изъявит желание применять указанный объект промышленной собственности, должно заключить с лицензиаром соглашение о платежах. Понятие принудительная лицензия применяется для обозначения явления, противоположного добровольной лицензии.

63. Назовите основные цели оценки стоимости прав на объекты интеллектуальной собственности.

Стоимость является одним из основных признаков товара. Чтобы продать права на объекты интеллектуальной собственности или использовать их в собственном производстве, необходимо определить их стоимость.

В соответствии с Международными стандартами оценки (МСО-1 – МСО-4) расчеты стоимости прав на объекты интеллектуальной собственности могут выполняться при определении:

- налогооблагаемой базы имущества предприятий;
- стоимости исключительных прав, передаваемых на основе лицензионного договора или договора об их переуступке;
- стоимости объектов интеллектуальной (промышленной) собственности, вносимых в уставной капитал предприятия;
- размера компенсации, которую необходимо выплатить согласно действующему законодательству правообладателю за нарушение его исключительных (имущественных) прав на объект интеллектуальной собственности.

Необходимость оценки стоимости прав на объекты интеллектуальной собственности возникает также при постановке их на бухгалтерский учет, приватизации, страховании, передаче в залог для получения кредита, банкротстве предприятия и тому подобное.