**Л. 7. Нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности и средства индивидуализации.**

**1. Правовая охрана сортов растений и видов животных**

Правовая охрана сортов растений и видов животных появилась еще в 30-х гг. прошлого столетия. Несмотря на это, многие специалисты продолжают считать, что любая правовая охрана биологических объектов противоречит общественным интересам и не соответствует принципам морали и гуманности.

Особенно резкой критике правовая охрана биологических объектов подверглась со стороны развивающихся стран, которые увидели в глобальной охране биологического разнообразия (biodiversity) стремление развитых стран захватить их рынки и подавить национальное производство традиционных и новых биологических видов. Глобализацию охраны биологических объектов многие страны рассматривают как угрозу своей государственной безопасности. Есть убедительные основания считать, что правовая охрана даже сортов растений не соответствует национальным интересам стран, в которых сельскохозяйственное производство продолжает оставаться на угрожающе низком уровне развития, несмотря на различные программы развития, льготы, дотирование и иные внерыночные методы поддержки.

Разработка и принятие законодательства в области интеллектуальной собственности в целом и национальных законов по охране «селекционных достижений» в частности, в результате чего не учтены отрицательные последствия введения или продолжения охраны некоторых биологических видов. Стремление «быть не хуже других» в охране интеллектуальной собственности так же опасно, как и в других сферах человеческой деятельности. Разработчики «биологического законодательства» проигнорировали или просто не знали о противоречиях такой охраны и о существовании мощной оппозиции патентованию биологических видов даже в развитых странах.

Объектами интеллектуальной собственности на селекционные достижения являются сорта растений и породы животных.

Сорт растений – это группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками.

Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения при условии, что такая часть или такие части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта. Охраняемыми категориями сорта растений являются клон, линия, гибрид первого поколения, популяция.

Порода животных – это группа животных, которая обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных.

Порода может быть представлена женской или мужской особью либо племенным материалом, то есть предназначенными для воспроизводства породами животных (племенными животными), их гаметами или зиготами (эмбрионами). Охраняемыми категориями породы животных являются тип, кросс линий.

Селекционное достижение может быть охраняемым при соответствии условиям патентоспособности, которыми признаются: новизна, отличимность, однородность, стабильность.

Селекционное достижение считается новым, если на дату подачи заявки семена или племенной материал не продавались или не передавались иным образом селекционером, его правопреемником или с их согласия другими лицами для использования. Заявителю предоставляется льгота на новизну продолжительностью в один год, в течение которого селекционное достижение может быть использовано.

Селекционное достижение считается отличимым, если оно явно отличается от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента, то есть данные о нем находятся в официальных каталогах или справочном фонде либо оно имеет точное описание в одной из публикаций.

Селекционное достижение признается однородным, если с учетом особенностей размножения растения одного сорта и животные одной породы достаточно одинаковы по своим основным признакам с учетом отдельных отклонений.

Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в конце каждого особого цикла размножения (в конце каждого цикла размножения).

Исключительное право на селекционное достижение признается и охраняется при условии государственной регистрации, в соответствии с которой федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям выдает заявителю патент.

Срок действия исключительного права на селекционное достижение установлен в 30 лет, а на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, – 35 лет со дня государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

2. Топология интегральной микросхемы

Интегральные микросхемы представляют собой один из важнейших объектов интеллектуальной собственности, поскольку они имеют широчайшее распространение во всех современных устройствах как бытового, так и промышленного назначения.

Техническая эволюция интегральных микросхем прошла несколько этапов. Прообразом были радиоприемные устройства, для создания которых использовались принципиальные и монтажные схемы. Первые представляли собой графические изображения электрических соединений всех элементов электронных устройств с их спецификациями, а вторые – пространственное расположение указанных элементов – радиоламп, сопротивлений, конденсаторов, индуктивностей и т. д.

С появлением полупроводниковых транзисторов все детали электронных устройств стали монтировать на печатных платах, что позволило уменьшить размеры и энергопотребление устройств. Последующая миниатюризация электронных устройств привела к созданию микросхем, в которых все элементы создавались на одном полупроводниковом кристалле. Первая микросхема была разработана Д. Килби в 1958 г. и произведена в 1961 г. фирмами Fairchild Semiconductor Corp. и Texas Instruments.

Со временем микросхемы совершенствовались, повышалась степень их интеграции и надежность. В настоящее время микросхемы могут содержать миллионы элементов. Одним из важнейших видов интегральных микросхем общего назначения стали микропроцессоры. Интегральная микросхема – это изделие, в котором активные (транзисторы и диоды), пассивные (сопротивления, конденсаторы и индуктивности) и соединяющие их компоненты электронной схемы воплощены в объеме составного полупроводникового носителя.

В настоящее время производство интегральных микросхем представляет собой одну из важнейших отраслей промышленного производства, обеспечивающую совершенствование и создание новой продукции и новых производств.

Как и в отношении иных научно-технических достижений, производители микросхем с самого начала столкнулись с проблемой копирования своих достижений конкурентами. Однако особенности микроэлектроники таковы, что копирование никогда не было простым. Иногда издержки на анализ и повторение оказываются выше, чем расходы на собственные исследования, разработки и производство.

Исключительная сложность современных интегральных микросхем обеспечивает их техническую защиту от копирования. Тем не менее западные фирмы, понимающие необходимость патентования для защиты своих научно-технических достижений на внутреннем и международном рынке, добивались правовой охраны микросхем. Первые формы охраны топологий (пространственных расположений элементов) интегральных микросхем осуществлялись авторским правом по аналогии со схемами, картами, чертежами. Впоследствии топологии интегральных микросхем стали охраняться специализированными законами, которые по принципам возникновения права относились к законодательству о промышленной собственности.

Интегральные микросхемы являются одним из важнейших объектов интеллектуальной собственности, поскольку они чрезвычайно широко используются практически в любых современных товарах – от товаров бытового назначения до автоматизированных систем, участков, устройств автоматизированного производства. Все современные транспортные средства как гражданского, так и военного назначения немыслимы без широкого использования интегральных микросхем.

Первые определения интегральных микросхем и их топологий были даны в Директиве Европейского Союза и в Договоре об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем. Схожие определения используются в законодательстве некоторых стран с переходной экономикой, однако они содержат неточности, связанные с недостаточным пониманием технического существа объекта охраны. Не претендуя на полноту, можно предложить следующее определение.

Топология интегральной микросхемы – это пространственное расположение всех компонентов интегральной микросхемы, воплощенной в полупроводниковом носителе.

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. При этом интегральной микросхемой является микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие.

Объектом охраны являются топологии интегральных микросхем, которые реализуются в тех или иных изделиях. Несмотря на то, что охрана предоставляется топологиям интегральных микросхем, знания топологии недостаточно для воссоздания изделия, в котором она используется. Необходимо знать характеристики всех активных и пассивных элементов микросхемы. Однако установить детальные характеристики и свойства миллионов активных и пассивных элементов крайне сложно. Для сверхбольших интегральных микросхем обратный инжиниринг оказывается чрезвычайно сложным и дорогим. Современные интегральные микросхемы надежно защищены технически, и их дополнительная правовая охрана не всегда необходима.

Законодательство об охране топологий интегральных микросхем признает два условия охраноспособности: творческий характер топологии, оригинальность топологии.

Несмотря на то, что оба условия взаимосвязаны, между ними есть различия. Творческий характер труда авторов топологии признается, поскольку авторами топологии считаются физические лица, в результате творческой деятельности которых создана топология. С содержательной точки зрения невозможно отрицать творческий характер авторов топологии, так как, хотя электрические связи компонентов микросхемы предопределяются соответствующими принципиальными схемами, расположение этих компонентов и связи между ними реализуются благодаря творческой деятельности авторов топологии.

Второе условие охраноспособности – оригинальность топологии. Топология интегральной микросхемы признается оригинальной, если не доказано обратное».

Следовательно, для интегральных микросхем условия охраноспособности топологий выполнены, если топология является результатом творческого труда и является новой, неизвестной иным разработчикам и производителям интегральных микросхем. Второе условие охраноспособности важно для третьих лиц, которые намерены оспорить предоставленные права на зарегистрированную топологию микросхемы.

Автору топологии интегральной микросхемы принадлежат следующие интеллектуальные права: исключительное право, право авторства.

Таким образом, топологии интегральных микросхем могут считаться объектами авторского права и охраняться соответствующим законодательством.

На основании заявки на регистрацию в орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности вносит топологию в Реестр топологий интегральных микросхем и выдает заявителю (правообладателю) свидетельство о государственной регистрации. Свидетельство на топологию удостоверяет авторство, приоритет топологии

и право на использование. Срок охраны топологий интегральных микросхем составляет 10 лет.

**3. Программа для ЭВМ, база данных и средства индивидуализации**

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. Программы для ЭВМ относятся к объектам авторских прав и охраняются как литературные произведения. Правообладатель программы для ЭВМ может по собственному желанию зарегистрировать ее в органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности и получить свидетельство о государственной регистрации.

База данных – это представленные в объективной форме совокупности самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ. Правообладатель базы данных (также как и программы для ЭВМ) может по собственному желанию зарегистрировать ее в органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности и получить свидетельство о государственной регистрации.

К средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий относит фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров и коммерческие обозначения. В системе интеллектуальной собственности средства (способы) индивидуализации также называют маркетинговыми обозначениями.

Фирменное наименование – охраняемое средство индивидуализации юридического лица без обязательной подачи заявки или регистрации, содержащее указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица (не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности), которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Фирменное наименование в некотором отношении аналогично имени и фамилии человека, которые регистрируются органами ЗАГС. Иногда считают, что право на фирменное наименование сходно с личным неимущественным правом авторства, устанавливающим создателя того или иного объекта интеллектуальной собственности, например, произведения, изобретения и т. д. С другой стороны, фирменное наименование устанавливает производителя того или иного товара. Однако такая аналогия и сходство не являются полными.

Во-первых, личное неимущественное право автора некоторого объекта интеллектуальной собственности обычно признается бессрочным, тогда как право на фирменное наименование не превышает времени существования соответствующего юридического лица.

Во-вторых, при плагиате авторского права изменяют имя автора, оставляя неизменным объект, а при «плагиате» фирменного наименования подменяют товар, а не наименование известного производителя товара.

В-третьих, авторское право возникает с момента создания произведения, а право на фирменное наименование – с момента регистрации соответствующего хозяйствующего субъекта.

Товарный знак и знак обслуживания. Товарные знаки имеют давнюю историю. Тысячи лет тому назад на изготовлявшихся предметах, вещах, а также животных проставлялись клейма – специальные знаки для указания изготовителя или владельца. Из вариантов перевода термина trade mark на русский язык правильным является «торговая марка», а по существу – «товарный знак», так как в первом случае термин характеризует в основном производителя, а во втором – товар. Впоследствии путаница усугубилась, поскольку наряду с термином

«товарный знак» стали использовать новые, в частности «бренд», «логотип», «слоган» и т. д. Товарный знак – охраняемое обозначение (словесное, объемное и другие обозначения или их комбинации), служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, в том числе для отличия товаров одного предприятия от однородных товаров другого предприятия, помещаемое на товарах, упаковке или документации, связанной с его реализацией, зарегистрированное в установленном порядке и удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Знак обслуживания – охраняемое обозначение (словесное, изобразительное, объемное и другое обозначение или их комбинация), служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг, включая идентификацию некоторых услуг, оказанных определенным лицом, предприятием или группой лиц, предприятий, позволяя потребителю отличать их от прочих услуг.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

В обиходе для обозначения товарных знаков используются термины, заимствованные из английского языка: «бренд», «торговая марка», «логотип» и «слоган». Бренд происходит от английского слова brand, первоначально означавшего «клеймо». Современное значение этого термина имеет отношение к общеизвестным товарным знакам. Однако понятие «бренд» шире, чем «общеизвестный товарный знак», поскольку включает не только товарные знаки (trade marks), но и фирменные наименования (trade names), деловую репутацию и престиж производителя товаров (goodwill). Бренд (от англ. brand-name – имя и brand-image – образ) – общепринятая характеристика обозначений индивидуализации товаров, юридических лиц или индивидуальных предпринимателей – производителей товаров и услуг. Следует особо подчеркнуть, что бренд не является охраняемым объектом интеллектуальной собственности, поэтому его неправомерно отождествлять с «раскрученным» товарным знаком.

Торговая марка – это один из вариантов перевода английского термина trademark, который имеет единственное правовое значение в русском языке – «товарный знак». Таким образом, термины «товарный знак» и «торговая марка» можно считать синонимами, однако первый из них является общепринятым в системе интеллектуальной собственности, а также охраняемым объектом, тогда как термин «торговая марка» таковым не является, хотя и используется в экономической литературе маркетинговой направленности.

Логотип происходит от английского слова logotype (сокращенно logo), означающего «эмблема», «девиз». Логотип может быть фирменным наименованием, товарным знаком или его частью. Обычно логотипом может быть словесная часть, графическое оформление товарного знака. Логотип – общепринятое обозначение товарного знака или его части.

Слоган происходит от английского слова slogan, означающего

«лозунг», «призыв», «девиз». Слоган обычно является смысловой словесной частью товарного знака, выражающей некоторый образ, иногда банальный и тривиальный.

Правовая охрана товарных знаков осуществляется на основании регистрации. Право на товарный знак подтверждается свидетельством, которое удостоверяет исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Наименование места происхождения товара. Под ним понимается обозначение, представляющее со- бой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого на- именования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими фактора- ми. Другими словами, наименование места происхождения товара – это обозначение, которое отражает уникальные свойства товара, характерные для места его происхождения, то есть особые природные, трудовые, производственные условия.

Мировая практика показывает, что такие наименования характерны для сельскохозяйственной продукции. Так, количество наименований мест происхождения вин, спиртных напитков, сыров и иной сельскохозяйственной продукции очень велико, например: Beaujolais, Cognac, Tequila, Gruyere, Emmental и многие другие наименования. Особенностью таких товаров и продуктов является их уникальное качество и репутация, связанные с местом производства, используемым сырьем, технологией производства, в том числе и с вековыми традициями и секретами.

Во многих странах особые наименования мест происхождения товаров принадлежат в основном сельскохозяйственной продукции и товарам пищевой промышленности. Например, во Франции из почти 600 действующих наименований мест происхождения товаров 470 относятся к винам и алкогольной продукции, 47 – к молочным продуктам, 30 – к иным сельскохозяйственным продуктам.

Исключительное право на коммерческое обозначение, включающее фирменное наименование правообладателя или отдельные его элементы, возникает и действует независимо от исключительного права на фирменное наименование.

Правообладатель имеет право использовать коммерческое обозначение в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, в том числе путем указания его на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Коммерческое обозначение или его отдельные элементы могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке. Коммерческое обозначение, включенное в товарный знак, охраняется независимо от охраны товарного знака.

Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

Понятие коммерческого обозначения не было нигде раскрыто, что породило в правовой литературе массу предположений относительно его содержания. Наиболее распространенное заблуждение на этот счет – представление о коммерческом обозначении как об общеизвестном наименовании или знаке, на основании ст. 6bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г. с последующими изменениями.

Очевидно, что коммерческие обозначения и товарные знаки (в том числе общеизвестные) – это самостоятельные объекты исключительных прав, различные средства индивидуализации с различными функциями: в первом случае – для индивидуализации предприятий, во втором – товаров (услуг), подпадающих под различные режимы охраны.

Коммерческое обозначение – наименование, которым индивидуализируются торговые, промышленные и другие предприятия как имущественные комплексы, используемые для осуществления предпринимательской деятельности.

Фирменное наименование – наименование, под которым коммерческая организация выступает в гражданском обороте. Как правило, оно состоит из двух частей: организационно-правовой формы и имени собственного.