**Л.3. Общая характеристика права промышленной собственности.**

 1.Объекты права промышленной собственности

 Объектом права промышленной собственности является *патент,* выдаваемый патентным органом. Патент на изобретение, полезную модель *удостоверяет:* автора лица, создавшего охраняемый патентом объект, приоритет такого объекта, исключительное право обладателя патента на охраняемый объект, объем правовой охраны, предоставляемой патентом.

*Авторство* лица, создавшего такой объект права промышленной собственности означает, что лицо, названное в патенте автором, в силу закона и факта выдачи патента имеет право признавать себя создателем объекта промышленной собственности и запрещать всем другим лицам на территории, где действует патент, именоваться авторами соответствующего объекта промышленной собственности.

*Приоритет* объекта права промышленной собственности означает, что на момент подачи заявки, содержащей заявление о выдаче патента и все необходимые надлежаще оформленные материалы, сущность данного объекта промышленной собственности не была известна нигде в мире. Праву заявителя в отношении его приоритета может быть противопоставлен только конвенционный приоритет.

Сущность *конвенционного* приоритета раскрывается в ст. 4 Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г., объектов права промышленной собственности является *патент,* выдаваемый патентным органом.

Патент на изобретение, полезную модель *удостоверяет:* автора лица, создавшего охраняемый патентом объект, приоритет такого объекта, исключительное право обладателя патента на охраняемый объект, объем правовой охраны, предоставляемой патентом.

Приоритет может испрашиваться и устанавливаться по дате подачи в патентный орган правильно оформленной первой заявки (в государстве - участника Парижской конвенции (конвенционный приоритет)), на изобретение, полезную модель, поступившую в патентный орган в течение 12 месяцев, а на промышленный образец в течение шести месяцев. Если по не зависящим от заявителя обстоятельствам заявка конвенционного приоритета не могла быть подана в указанные сроки, этот срок может быть продлен, но не более чем на 2 месяца.

 Приоритет на изобретение или полезную модель может быть установлен по дате поступления в патентный орган более ранней заявки того же заявителя, раскрывающей это изобретение, эту полезную модель, если заявка, по которой испрашивается такой приоритет, поступила не позже 12 месяцев с даты поступления более ранней заявки изобретение и более 2 месяцев с даты поступления более ранней заявки на полезную модель. При этом более ранняя заявка считается отозванной.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного приоритета, обязан указать на это при подаче заявки или в течение двух месяцев (в течение трех месяцев, когда речь идет о приоритете промышленного образца) с даты поступления заявки в патентный орган. Приложить необходимые документы, подтверждающие правомерность такого требования, или представить их не позднее трех месяцев с даты поступления заявки в патентный орган.

 Предметом регулирования права промышленной собственности являются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем и с охраной нераскрытой информации (ноу-хау), средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг (фирменных наименований, товарных знаков, мест происхождения товаров). Органом гос. управления, обеспечивающим формирование и проведение экономической, правовой и технической политики в области промышленной собственности, является Государственный патентный комитет . В задачи органа входит разработка нормативной базы охраны промышленной собственности, анализ и обобщение практики применения действующего в этой области законодательства. Комитет издал нормативные акты, в частности, правила составления и подачи заявки на выдачу патента на изобретение и Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на полезную модель, Правила ведения дел по заявке на регистрацию товарного знака, Правила рассмотрения и регистрации договоров уступки товарного знака и лицензионных договоров о предоставлении права на использование товарного знака.

 2. Круг объектов права промышленной собственности

Круг объектов права промышленной собственности определен законом страны. К ним относятся: изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; нераскрытая информация, в том числе секреты производства; фирменные наименования; товарные знаки (знаки обслуживания); наименование мест происхождения товаров; другие объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг.

В промышленном производстве наиболее характерными для использования в инновационном развитии экономических (хозяйствующих) субъектов являются объекты промышленной собственности или объекты патентного права (к ним относятся изобретения, полезные модели и промышленные образцы) и ноу-хау. В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), в том числе к применению продукта или способа по определенному назначению. В мировой практике принято оформлять и прилагать к патенту описание изобретения или другого объекта промышленной собственности.

 Существуют два понятия изобретения: 1) правовое (патентное) – понятие, узаконенное в той или иной стране, которое призвано как можно точнее отразить границы, в которых на данный момент экономически целесообразна юридическая защита новых научно-технических знаний; 2) техническое. Как техническое понятие изобретение представляет собой новое и обладающее существенными отличиями техническое решение задачи в любой отрасли народного хозяйства, социально-культурного строительства или обороны страны, дающее положительный эффект. Известны различные подходы к классификации изобретений. По видам к изобретениям причисляют устройство, способ, вещество, штаммы микроорганизмов.

Устройство – система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. К устройствам относятся машины, приборы, аппараты, оборудование, инструмент, тара, транспортные средства, крепежные изделия, строительные конструкции, здания, сооружения и т. д. Способ – изобретение, заключающееся в создании новых или совершенствовании известных технологий, операций или приемов, нового порядка чередования известных операций или приемов, новых температурных или других режимов, в использовании новых для данного способа материалов, приспособлений и инструментов и характеризующееся технологическими признаками. Способы подразделяются на три вида: направленные на технологию изготовления продуктов (изделий); нацеленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка, регулирование); имеющие результатом определение состояния предметов материального мира (контроль, измерение, диагностика).

Вещество – новое, обладающее существенными отличиями, искусственно создаваемое материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов, ингредиентов. К веществам относятся сплавы, пластмассы, керамика, краски, смазочные материалы, растворы, эмульсии, пасты и т. п.

Штаммы микроорганизмов – наследственно однородные культуры профилактических бактерий, вирусов, грибов и других микроорганизмов, продуцирующие полезные свойства или обладающие иными полезными свойствами. Штаммы применяются в лечебных, профилактических целях в качестве стимуляторов развития растений, животных и т. д. Объектом этого вида изобретения является колония живых микроорганизмов.

Применение известных ранее устройств, способов, веществ и штаммов по новому назначению также считается изобретением и состоит в том, что известное техническое средство предлагается с иной целью для решения задачи, которая не имелась в виду автором или другим специалистом. Сущность изобретения на применение заключается в установлении новых свойств уже известных объектов и определении новых областей их использования.

Правовая охрана изобретения осуществляется с помощью патента – документа, удостоверяющего авторство изобретения и предоставляющего его владельцу исключительное (монопольное) право на использование изобретения в течение 20 лет с даты приоритета. Для защиты новшеств существенную роль играет дата приоритета, то есть та дата, которая служит основанием для установления первенства заявителя в отношении объекта промышленной собственности (приоритет, как правило, устанавливается по дате подачи первой правильно оформленной заявки).

Обладание патентом означает, что никто не имеет права использовать данную интеллектуальную собственность (изобретение) без согласия владельца патента, а согласие может даваться путем выдачи лицензии (заключения лицензионного договора). Другими словами, патент на изобретение дает только его обладателю право в стране, где он был выдан, использовать соответствующую технологию, производить, импортировать (ввозить), продавать соответствующую инновационную продукцию. При этом применение запатентованных средств в личных целях без получения дохода не является нарушением исключительного права патентообладателя. Однако права, даваемые патентом, не реализуются автоматически. Следить за соблюдением этих прав посредством выявления того, не нарушил ли кто-либо патент, – дело собственника. По требованию патентообладателя нарушение патента должно быть прекращено, а нарушитель обязан возместить убытки патентообладателю в соответствии с действующим законодательством.

В управлении инновационными процессами принципиально важно, чтобы патентоспособное изобретение имело правовую охрану. Для этого оно должно отвечать трем основным критериям: быть новым, иметь изобретательский уровень и быть промышленно применимым.

Наименее проблемным из упомянутых критериев является промышленная применимость, то есть возможность использования изобретения в различных отраслях экономики и сферах деятельности (промышленности, сельском хозяйстве, строительстве, образовании, здравоохранении и т. п.). Этот критерий означает, что нельзя запатентовать невоспроизводимый объект, обладающий уникальными, не повторяющимися в природе особенностями (например, непатентоспособна геотермальная электростанция, приспособленная исключительно к геологическим особенностям конкретного вулкана). Патентование в подобных случаях не имеет смысла, так как монополизм гарантируется самой природой таких изобретений.

Следующий критерий патентоспособности – новизна – означает, что изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники, было неизвестным ранее, то есть оно не должно быть общедоступным (открытым, гласным), а также не должно быть раскрытым каким-либо образом где-то в мире до даты приоритета изобретения.

Наличие изобретательского уровня является, по-видимому, наиболее сложным критерием патентоспособности изобретения. Этот критерий формулируется по-разному в патентных законах разных стран: «изобретательский уровень», «изобретательский шаг», «неочевидность» и т. п. Изобретение имеет изобретательский уровень, если, сравнивая с тем, что уже было известно, никому с хорошими знаниями и опытом в соответствующей области этот изобретательский шаг не должен быть непосредственно очевидным. Другими словами, указанный критерий означает наличие в изобретении творческого начала, поэтому оценка по данному критерию, как правило, наиболее сложна и именно она порождает большинство споров относительно патентоспособности изобретений.

 3. Полезная модель

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству (ст. 1351 ГК РФ). Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой (т. е. совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники) и промышленно применимой (т. е. если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики или социальной сфере). Другими словами, полезная модель – это конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей.

Полезная модель является объектом промышленной собственности, которому предоставляется правовая охрана на основе патента. К патенту обязательно составляется описание полезной модели (прил. 2).

Полезную модель часто называют малым изобретением, хотя она имеет невысокий творческий уровень (недостаточный для изобретения изобретательский шаг). Возможность и механизм быстрой и относительно дешевой ее защиты (как конструктивной разработки) существенно влияют на эффективность интеллектуальной деятельности организаций.

 4. Промышленный образец

Эстетическая сторона товара является одним из факторов, влияющих на рыночный спрос, поскольку при близких функциональных свойствах и ценовых параметрах покупатель выбирает товар, который ему кажется внешне более привлекательным. Следовательно, для производителей важно не только создать технически совершенные товары, но и придать им привлекательный внешний вид. Эстетическое решение внешнего вида товара безотносительно к его функциональным свойствам выражается в промышленных образцах (industrial design).

Понятие «промышленный образец» включает в себя технический дизайн (т. е. эргономические характеристики продукта) и эстетический дизайн (т. е. внешнюю привлекательность, цвет, текстуру, форму продукта). Другими словами, промышленный образец – это решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным. К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические особенности внешнего вида изделии, в частности форма, конфигурация, орнамент, сочетание цветов, линий, контуры изделия, текстура или фактура материала изделия.

Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, в частности если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного значения, производящее на информированного потребителя такое же общее впечатление.

Так же, как изобретение и полезная модель, промышленный образец является объектом промышленной собственности, которому предоставляется правовая охрана.

 2.4. Конфиденциальная информация. Секрет производства (ноу-хау)

Не все результаты интеллектуальной деятельности могут охраняться как объекты промышленной собственности (патентного права) или авторского права. Организация может предпочесть держать информацию о результатах своей интеллектуальной деятельности в секрете и использовать ее самостоятельно или совместно с другими организациями в соответствии с заключенными между ними соглашениями. Документированная информация, доступ к которой ограничивается, называется конфиденциальной информацией. Документирование информации – обязательное условие включения информации в информационные ресурсы. Информационные ресурсы, являющиеся собственностью организаций, включаются в состав их имущества. Защите подлежит любая документированная информация, неправомерное обращение с которой может нанести ущерб ее собственнику. Режим защиты в отношении конфиденциальной информации устанавливается собственником информационных ресурсов.

Особое место среди различных видов конфиденциальной информации организаций занимают ноу-хау. Несмотря на всемирную распространенность термина «ноу-хау» (know-how – дословно «знаю как»), нет единого определения этого понятия, унифицированного подхода, концепции его определения. Данное понятие по-разному трактуется различными научными школами, всевозможными международными и национальными организациями. В большинстве случаев понятие «ноу-хау» практически идентично и во многом пересекается с понятием «производственный секрет» или «деловой секрет» (trade secret). Несмотря на то, что некоторые специалисты рассматривают «ноу-хау» как родовое понятие, а «производственный секрет» как видовое, для большинства эти понятия являются синонимами.

Секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.

Для возникновения и осуществления исключительного права на секрет производства регистрации такого секрета не требуется. Лицо же, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства. Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

Примеры основных типов (разновидностей) производ- ственных секретов. Так, ноу-хау может состоять в добавочной инфор- мации, полученной при использовании или развитии запатентованной технологии.

Другой пример. Ноу-хау может состоять из конфиденциальной информации, знаний об устройстве, способе и т. п., которые, будучи патентоспособными, не патентуются его владельцем либо из-за желания сохранить свои монопольные права на срок более продолжительный, чем обеспечивает патентная защита, либо из-за сложностей получения патентов в ряде других стран, либо по другим причинам, связанным со стратегическим решением сохранять эту информацию как конфиденциальную.

Важным преимуществом промышленного секрета является то, что его обладатель не теряет права на него в течение многих лет. Однако существует очевидная опасность, что экономический (хозяйствующий) субъект станет жертвой промышленного шпионажа,

. К производственным секретам относятся и конфиденциальная информация о методах и способах осуществления коммерческих операций, например, о способах организации продажи продуктов и услуг, методах развития дистрибутивных (распределительных) каналов, проведения рекламных кампаний, найма персонала, определения вклада работника в достижение коммерческих целей своей организации.

 **3.3 Субъекты права на охраняемые объекты права промышленной собственности**

Субъекты права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, новые сорта растений, топологии интегральных микросхем делятся *на две группы*: авторы и лица, к которым права авторов на получение патента переходят в силу закона или договора.

Первую группу составляют авторы объектов промышленной собственности. Автором объекта промышленной собственности признается физическое лицо, творческим трудом которого объект создан. Не требуется, чтобы такое лицо было дееспособным. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не только не могут быть субъектами права на объект промышленной собственности, но и не имеют право без согласия своих родителей, усыновителей или попечителей осуществлять права автора изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности.

 Вторую группу субъектов права на объект права промышленной собственности составляют лица, к которым в силу закона или договора переходят права автора на получение патента.

К таким лицам относятся:

1. Наследник автора;

2. Физическое лицо, которое указано автором в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном патентному органу до регистрации объекта права промышленной собственности.

 3. Работодатель.

Исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения принадлежит патентодателю. Это право состоит из трех правомочий: использовать защищаемый объект промышленной собственности по своему усмотрению, запрещать кому бы то ни было использовать такой объект, продать или переуступить патент или разрешить использовать объект промышленной собственности любому другому лицу.

 **3.4 Права автора объекта промышленной собственности. Права патентообладателя на объект промышленной собственности**

Автор объекта промышленной собственности имеет комплекс личных неимущественных и имущественных прав. Право авторства является личным неимущественным правом и охраняется бессрочно. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо.

*К личным неимущественным относятся права автора:*

• подать заявку на выдачу патента на объект промышленной собственности, получить патент и передать эти права другому лицу, за исключением случаев, когда в силу законодательства или договора с автором это право принадлежит другому лицу - нанимателю и лицу, указанному в договоре. Во всех случаях, когда заявка на выдачу патента принадлежит не автору, а другому лицу, ее податель обязан доказать, что он имеет право подать https://us04web.zoom.us/j/74387820167?pwd=WmJnZEhtZEcwVFFxZDJYRGZSQnlzUT09

• быть указанным в заявке автором с указанием его места жительства;

• если он является заявителем, пользоваться всеми правами последнего при экспертизе заявки и продлении права патентообладателя;

• авторства на изобретение, полезную модель, промышленный образец. Оно основывается фактом создания объекта промышленной собственности и выдаче патента. Авторство бессрочно и охраняется после смерти автора в общественных интересах;

• на любой стадии рассмотрения заявки на изобретение, полезную модель требовать присвоения изобретению, полезной модели своего имени или специального названия;

• имя автора изобретения указывается в сведениях, опубликованных в официальном бюллетене патентного органа о выдаче патента, если автор с этим согласен.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование запатентованных объектов промышленной собственности. Патентообладатель должен использовать права, предоставляемые патентом, без нанесения ущерба правам других лиц, интересам общества и государства.

Автору объекта промышленной собственности выплачивается единовременное вознаграждение за создание и вознаграждение за использование объекта промышленной собственности.

 *Основным правом патентообладателя является исключительное право на использование объекта промышленной собственности.*

Использование объекта промышленной собственности означает *введение его в хозяйственный оборот,* а именно:

• изготовление;

• применение;

• ввоз;

• предложение к продаже;

• продажа;

• иное введение в гражданский оборот;

• хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованный объект промышленной собственности;

• применение способа, охраняемого патентом изобретение.

Патентообладатель вправе использовать исключительное право на объект промышленной собственности в любой организационно-правовой форме предпринимательств, включая внесение своего исключительного права в качестве вклада в уставный фонд коммерческого юридического лица.

Исключительному праву патентообладателя противостоит *обязанность всех физических и юридических ли воздерживаться от нарушения этого права.*

Законом предусмотрены некоторые ограничения исключительного права патентообладателя на использование объекта промышленной собственности.

• *Во-первых,* патентообладатель *не должен использовать права, предоставляемые патентом, если будет нанесен ущерб правам других граждан, интересам общества и государства.*

• *Во-вторых, любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета объекта промышленной собственности, охраняемого патентом, и независимо от его автора создало и добросовестно использовало на территории Республики Беларусь тождественное решение или сделали необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема.*

Это право может быть передано другому лицу (физическому или юридическому) только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления.

Патентообладатель вправе не только использовать запатентованный объект промышленной собственности, но и предоставить право использовать его другому физическому или юридическому лицу и даже уступить свои права патентообладателя в полном объеме.

 Вопросы к семинарам.

1. Опишите два понятия изобретения и подходы к классификации изобретений.

2 Правовая охрана изобретений и три его основных критерия.

3 Почему полезная модель является объектом промышленной собственности.

4. Промышленный образец и его существенные свойства и признаки, предоставляющие ему правовую охрану.

5. Объясните понятия конфиденциальная информация, документирование информации, информационные ресурсы.

6. Секрет производства, ноу-хау, «деловой секрет» и преимущества промышленного секрета.